

Remiss.

1 Este §. do uso, e dominio das prayas, se prova da *L. riparum* §. *vers. in mare piscantes liberum est casam in litore ponere ff. h. t. tom. 8. §. 1. Inst. h. t. Arouc. d. L. 5. §. in mare pag. 257. & L. 6. & L. 10. ff. h. t. tom. 2.*

2 O occupado, segue a natureza do occupante, durante a occupação, §. 20. & §. 24 *infra h. t.*

§. 6. *Universitatis sunt, non singulorum, quae in civitatibus sunt theatra, stadia, & si qua alia sunt communia civitatum.*

Só da Univerfidade, ou commum, são as cousas que não são de cada hum dos homens em particular: como os Theatros, corredeiras, e outras cousas commuas das Cidades.

Remiss.

1 Este §. de que o que he do commum, não he de nenhum dos desse corpo universal, *L. 6. §. universitatis ff. h. t. tom. 8. L. statuas 41. ff. acq. rer. dom tom 8. Arouc. d. L. 6. §. Universitatis ff. h. t.* O mesmo da posse, *L. 1. §. fin. municipes ff. adq. poss. tom. 8. vide, L. 6. ff. contr. empt. infra §. 11. h. t.*

§. 7. *Nullius autem sunt res sacrae & religiosae, & sanctae; quod enim divini juris est, id nullius in bonis est.*

De nenhum são as cousas sagradas, religiosas, e Santas; porque o que he de Direito Divino, não está entre os bens de algum homem.

Remiss.

1 Este §. das causas nullius, he

compolto da *L. 1. & L. 6. §. sacrae ff. rer. divis. Arouc. d. L. 1. ex n. 6. & 14 L. 6. §. 2. ff. d. tit. L. 3. Cod sacros. Eccles. Barb. jur. Eccles. lib. 3. cap. 2. per tot. Abdicamos de nós, o que damos a Deos, Arouc. d. L. 6. §. sacrae res 2. ff. h. t. & in L. 8. & 9. eod. auth. in gressu Cod. sacros. Eccles. Basta que huma vez se dedica-se a Deos, para não tornar ao profano, *cap. semel Deo 51. tom. 7. Arouc. d. L. 6. §. 3. ex n. 5. ff. h. t.* Ou que venha a ser, §. 2. *Inst. inutil. stipul. vide, §. 8. h. t.**

O Prelo no tom. 8. pag. 147. na *L. 6. ff. h. t.* fez salto do §. *sacrae res 2.* o que acontece, não obstante o cuidado.

§. 8. *Sacrae res sunt, quae ritè per Pontifices Deo consecratae sunt: veluti aedes sacrae, & donaria quae ritè ad ministerium Dei dedicatae sunt: quae etiam per nostram constitutionem alienari & obligari prohibuimus: excepta causa redemptionis captivorum. Si quis autem auctoritate sua quasi sacrum sibi constituerit, sacrum non est, sed profanum. Locus autem, in quo aedes sacrae sunt aedificatae: etiam diruto aedificio, sacer adhuc manet, ut & Papinianus scripsit.*

Cousas sagradas, são as consagradas a Deos, como as Igrejas, e cousas que a ella se dão: as quaes por nossa Constituição defendemos se não possa alienar, salvo para resgatar cativos. Mas se algum fizer cousa sagrada por sua authoridade, para si, he profana. O lugar em que a Igreja esteve, ainda que se arruine, he sagrado, como escreveu Papiniano.

Remiss.

Este §. das cousas sagradas, he tirado como á letra da *L. in tantum 6. §. sacrae* (omettido, tom. 8. por erro

Liv. 2. Tit. 1. de Rerum divisione & acquirendo & c. §. 9. 10. 101
erro do prelo) & *L. 9. ff. h. t. & ibi*
Arouc. pag. 272.

2 *Dei dedicata sunt* : que se daõ
às Igrejas ; porque o que huma vez
he dedicado a Deos , não pôde
tornar aos usos humanos , §. 7. n.
3. *h. t. cap. 51. tom. 7. cap. 2. de im-*
munit. Eccles. in 6. Arouc. d. §. sacra
autem 3. n. 5. ff. h. t. pag. 273. Moraes
lib. 2. cap. 19. ex n. 4.

3 *Nostram Constitutionem* : que
defende a alienação , *L. sancimus*
21. Cod. sacros. Eccles. a que sobre
veyo , *Novel. 120. cap. 10. vide,*
L. 73. ff. contr. empt. §. fin. Inst. empt.
& vend.

4 *A Ord lib. 2. tit. 24.* defende em-
penhar ornamentos das Igrejas , &
Ord lib 1. tit. 65. §. 36. e a Ord. lib.
4. tit. 11. defende obrigar á venda,
salvo se for mouro para remir cati-
vo Christão , favor da Igreja , ou
Mosteiro , & *ibi Glosator.*

6 A Igreja , conserva a immunida-
de , ainda que se arruine , *ut d. §.*
8. fin. Arouc. d. L. 6. §. 3. ex n. 5. 6. 7.
& 8. pag. 273. que limita , sendo
incendiada , n. 9. reedificada , revi-
vem os privilegios , n. 10. Lugar ,
L. locus 60. tom. 6.

§. 9. *Religiosum locum unusquis-*
que sua voluntate facit , dum mor-
tuum infert in locum suum. (In
communem autem locum purum in-
vito socio inferre non licet ,) in
commune verò sepulchrum etiam in-
vitis cæteris licet inferre. (Item
si alienus ususfructus est : proprie-
tarium placet , nisi consentiente usu-
fructuario , locum religiosum non
facere.) In alienum locum consen-
tiente domino licet inferre : & li-
cet postea ratum (non) habuerit ,
quàm illatus est mortuus , tamen
locus religiosus fit.

Lugar religioso , faz qualquer
que enterra homem morto em lu-
gar seu. A nenhum he licito me-
ter corpo morto em lugar commum ,

sem consentimento do socio , se já
não era sagrado , ou religioso ; po-
rêm , na sepultura commua , he li-
cito , ainda que os outros socios
não queiraõ. O proprietario do lu-
gar , o não pôde fazer religioso ,
sem consentimento do usufruario.
E he licito enterralo no lugar
alheyo , se o senhor consente ; e
ainda que depis não queira , fica
religioso.

Remiss.

Estê §. do lugar religioso pela
sepultura , he quasi á letra da *L.*
6. §. religiosum ff. h. t. & ibi Arouc.
& dix. tom. 8. vide , cap. aurum 12.
quest. 2. cap. ad hac 4. de religios. do-
mib. O mais do §. e acçoens , vide , 2
L. 2. 6. 7. 42. & tot. tit. ff. relogios. &
sumpt. funer. & tit. Inst. societ. Por-
tug. lib. 3. cap. 13. ex n. 60. Felic. so-
ciet. cap. 28. ex n. 16. Tusch. lit. S.
concl. 297. Rocca select. cap. 163. á
n. 42. L. 10. & L. 11. ff. usufr. quem-
ad. quis utat. & fruatur.

§. 10. *Sanctæ quoque res , ve-*
luti muri & portæ (civitatis) quo-
dammmodo divini juris sunt : & ideo
nullius in bonis sunt. Ideo autem
muros sanctos dicimus , quia pœna
capitis constituta est in eos , qui
aliquid in muros deliquerint. Ideo
& legum eas partes , quibus pœnas
constituimus adversus eos , qui con-
tra leges fecerint , sanctiones vo-
camus.

As cousas santas , como os mu-
ros , e portas da Cidade , tambem
de algum modo se dizem de Di-
reito Divino , e por isso senaõ con-
taõ entre os bens de algum : e di-
zemos serem os muros santos , por-
que está imposta pena de morte
contra aquelles , que em alguma
cousa peccarem contra elles : e por
isso chamamos *Sanctiones* , defen-
soens , áquellas partes das Leys em
que

que pusémos pēnas aos que obraõ
contra as Leys.

Remiss.

1 Estas coufas chamadas santas,
foraõ compiladas da *L. sanctum est*
S. pr. L. sacra 9. §. propriè dicimus
sancta, que neque sacra, neque
profana sunt: ut leges sancte sunt,
sanctione enim quadam sunt subni-
xæ, quod enim sanctione quadam
subnixum est, id sanctum est, &
si Deo non sit consecratum *ff. rer. di-*
vis. & ibi Arouc. & §. 1.

2 Pena de morte: *L. si quis viola-*
verit muros capite puniatur 9. sive
11. fin. ff. rer. divis. ubi Arouc. pag.
342. aonde moltra que as Leys,
metaphoricè, saõ muros, e guar-
das; & *proem. pr. Inst.* O mesmo
3 no desertor que viola os muros pa-
ra a fuga, *L. desertorem 3. vers.*
nec non & si valum quis transcen-
dat, ut per murum contra ingredia-
tur, capite punitur ff. re milit. e
4 se praticou em Roma, mandado
matar por seu irmaõ Romulo, (don-
de vem o nome de Roma) por trans-
cender os muros, *L. si quis viola-*
verit muros fin. vers. nam & Ro-
mulus frater Remus occisus obid ff.
h. t. & ibi glos. verb. Remus. a Ley
comprehendeo o irmaõ, e o Prin-
cipe o naõ desobrigou della; *§. fin.*
Inst. quib. mod. testam. infirm. L. Prin-
ceps 31. & ibi Arouc. ff. de legib.
Arouc. d. L. 11. fin. ff. h. t. da materia,
vide, *Arouc. L. 1. L. S. §. 1. 2. & L.*
11. ff. h. t.

5 Sanções: ás Leys, *L. sanctio*
legum 41. ff. de pen. Arouc. supr. &
sub. L. S. h. t. saõ nomes civiz, com
impropriedade, fóra deste sentido
de defender das injurias, *ut h. §. 10.*
Arouc. d. L. S. h. t. pag. 336.

§. 11. Singulorum autem homi-
num multis modis res fiunt, qua-
rundam enim rerum dominium nan-
ciscimus jure naturali, quod (sicut

diximus) appellatur jus gentium;
quarundam (verò) jure civili.
Commodius est itaque à vetustiore
jure incipere: palam est autem, ve-
tustius esse jus naturale, quod cum
ipso genere humano rerum natura
prodidit, civilia autem jura tunc
esse ceperunt, cum & civitates con-
di, & magistratus creari, & leges
scribi ceperunt.

Os homens, adquirem o domi-
nio das coufas por muitos modos:
porque humas se adquirem pelo
Direito natural, chamado das Gen-
tes: e outras pelo civil: e he conve-
niente começat pelo Direito mais
antigo, que he o Natural, e naf-
ceo com os mesmos homens; e o Di-
reito civil, começou quando se edi-
ficaraõ Cidades, criaraõ Magistra-
dos, e escreveraõ Leys.

Remiss.

As coufas acima, contadas, fó-
ra do patrimonio: agora, porque
modos adquirimos.

Este §. he tirado da *L. 1. ff. acq. 2*
rer. dom. convem, L. ex hoc jure 5.
L. jus civile 6. ff. just. & jur. ubi
Arouc. & Ægyd. d. L. 5. & pr. Inst.
jur. nat. gent. & civil. L. 1. vers. do-
minium ff. adq. poss. tom. 8.

§. 12. Ferae igitur bestiae, & vo-
lucres, & pisces, & (omnia) ani-
malia, que mari, cælo, & terra
nascuntur: simul atque ab ali-
quo capta fuerint, jure gentium
statim illius esse incipiunt; quod
enim ante nullius est, id naturali
ratione occupanti conceditur: nec
interest, feras bestias & volucres
utrum in suo fundo quis capiat,
an in alieno. Planè qui alienum
fundum ingreditur venandi, aut oc-
cupandi gratia: potest à domino,
si is præviderit, prohiberi, ne in-
grediatur. Quicquid autem eorum
ceperis, eo usque tuum esse intelli-
gitur,

Liv. 2. Tit. 1. de Rerum divisione & acquirendo & c. §. 13. 103
 gitur, donec tua custodia coërce-
 tur. Cum veró tuam evaserit cus-
 todiam, & in libertatem natura-
 lem sese receperit: tuum esse desi-
 nit, & rursus occupantis fit. Na-
 turalem autem libertatem recipere
 intelligitur, cum vel oculos tuos
 effugerit, vel ita sit in conspectu
 tuo, ut difficilis sit ejus persequu-
 tio.

As feras, aves, peixes, e todos
 os animaes nascidos no mar, no ar,
 na terra logo que são adprehendi-
 das, são do que as toma; porque
 o que antes não era de alguém,
 he do primeiro que o toma, pelo
 Direito das Gentes: e não impor-
 ta que tome a fera na sua Herdade,
 ou alheya; porém se o senhorio da
 Herdade o vir entrar para caçar as
 aves, lhe pôde impedir a entrada.
 O que tomares destas cousas, se en-
 tende ser teu em quanto estiver na
 tua guarda; porque se fugindo tor-
 nar á sua liberdade natural, deixa
 de ser tua, e tornará a ser do pri-
 meiro que a tomar. Entende-se re-
 cobrada a liberdade natural, quan-
 do a perdes de vista, ou houver
 difficuldade em recuperála.

Remiss.

1 *Occupação*: primeiro modo de
 adquirir dominio, *jure gentium*,
 das cousas que não são de alguém,
nullius: e debaixo deste nome ge-
 ral, se comprehende, *caça*, *pes-
 ca*, *preza de guerra*, *invento das
 pedras preciosas*, e *thesouro*, vi-
 de, *Portug. lib. 3. cap. 9. Molin. just.
 tr. 2. disp. 41. u/q. 59.*

2 Este §. modo 1. he tirado da *L. 1.
 fin. verí. omnia igitur ff. acq. rer.
 dom. tom. 8. L. quod autem nullius 3.*

3 *ff. eod.* Recobrada a liberdade na-
 tural, *L. naturalem 5. ff. acq. rer.*

4 *dom. d. tom. 8.* Illustração, e confir-
 mação *L. Pomponius 44 L. in laqueum
 55. ff. acq. rer. dom. tom. 8. L. 1 & 4.*

*L. 3. §. item feras 11. ff. adq. poss. tom.
 8. Arouc. L. 1. §. 2. & n. 7. 8. & 9. ff.
 de rer. divis. L. Divus 16. ff. S. P.
 Rom. A respeito do dominio, vide, 5
 L. 1. verí. dominium & L. 3. §. Ne-
 ratius ff. adq. poss. tom. 8. & L. 31. ff.
 acq. rer. dom. d. tom. 8.*

§. 13. *Illud quæsitum est, an si
 fera bestia ita vulnerata sit, ut
 capi possit, statim tua esse intelli-
 gatur? (Et) quibusdam placuit,
 statim esse tuam: & eousque tuam
 videri, donec eam persequaris:
 quod si desieris persequi, desinere
 esse tuam, & rursus fieri occupan-
 tis. Alij veró putaverunt, non ali-
 ter tuam esse, quam si eam cepe-
 ris. Sed posteriorem sententiam nos
 confirmamus, quod multa accidere
 soleant, ut eam non capias.*

Foy questaõ, se a fera for ferida,
 de modo que logo se possa to-
 mar, se he tua? A huns pareceo
 fosse visto ser tua, em quanto a se-
 guires, e que se a deixares, dei-
 xa de ser tua: e outros disleraõ,
 que não fosse tua sem a tomares; e
 nós confirmamos este parecer ul-
 timo; porque acontecem muitas cou-
 sas, pelas quaes deixa de se tomar.

Remiss.

Este §. he tirado da *L. natura 1
 lem 5. §. illud quæsitum ff. acq. rer.
 dom. tom. 8. Arouc. L. 1. §. 2. n. 7. ff.
 rer. divis. aonde mostra, que para 2
 se adquirir, o que he nullius, re-
 quere posse; e na tomadia das ar-
 mas, ou fazendas defezas, *ut n. 8.
 & 9.* e destingue no comisso das
 mercadorias, *Gom. L. 48. ex n. 48.
 Valens. cons. 52. á n. 34.**

He regular, que o dominio se 3
 não transfere sem tradição, e pos-
 se, §. 40. *Inst. rer. divis. L. 20. Cod.
 pact. Maced. dec. 27. n. 2. Cald. empt.
 cap. 12. n. 1. Peg. for. cap. 5. n. 56. ex- 4
 ceptos os juizos, §. fin. Inst. offic.
 judic.*

judic. e outros, de quib. Portug. lib. 1. cap. 3. Reinos. obs. 6. á n. 36.

§. 14. *Apium quoque fera natura est. Itaque (apes,) quæ in arbore tua consederint, antequam á te alveo includantur, non magis tuæ intelliguntur esse, quam volucres quæ in arbore tua nidum fecerint, ideoque si alius eas incluserit: is earum dominus erit. Favos quoque si quos effecerint, eximere quilibet potest. Planè integra re, si prævideris ingredientem fundum tuum, poteris eum jure prohibere, ne ingrediatur. Examen quoque quod ex alveo tuo evolverit, eousque intelligitur esse tuum, donec in conspectu tuo est, nec difficilis persequutio ejus est, alioquin occupantis fit.*

As abelhas, tambem são de natureza féra: e assim postas na tua arvore, antes de recolhidas no teu cortiço, não são mais tuas, que as aves que nella fazem ninho; e por isso se outrem as recolher, será senhor dellas; e pelo consequente os favos, que fizerem nas arvores, qualquer os pôde tomar; mas se antes que outro os toque o vires, e que vay para entrar na tua herdade, podes por direito defender a entrada. O enxame da tua colmeia, que vay fóra do teu colmeal, se entende ser teu em quanto o alcançares de vista, e não he difficuloso o tomalo; porque de outro modo será de quem o tomar.

Remiss.

1 Este §. tambem vay á letra da *L. naturalem 5. §. apium favos, & §. examen ff. acq. rer. dom. tom. 8 pag. 150. & 151. & probat L. si apes 26. ff. de furt.*

2 Se sair do cortiço, e tornar, no entre tanto se entende estar no nosso patrimonio, *L. Pomponius 8. §.*

1. *ff. fam. excisc. L. 3. §. 10 & 11. ff. adq. poss.* Aqui, falla o texto da coula *re integra*, e no §. *fin. Inst. quib. mod. toll. oblig.* falla da coula, *re non dum sequuta*, antes do effeito, e que podem os contrahentes reselir de mutuo consentimento, ou *re integra*, *L. 57. fin. & L. 58. ff. de pact. 3. & L. 5. ver. emptio nuda ff. rescind. vend. L. 1. & L. 2. Cod. quand. liceat ab empt. disced. L. 7. §. adeo ff. de pact.*

Para alguns casos, sobre o estar o negocio *re integra*, vide, *Phæb. dec. 63. ex n. 9. & p. 1. arest. 6. Barb. ad Ord. lib. 3. tit. 20. §. 7. n. 2. & ibi Glz. n. 3. & 4. Cardos. verb. libellus n. 13. Mend. lib. 3. cap. 11. n. 1. cap. 10 n. 1. cap. 6. fin. p. 2. lib. 3. cap. 2. n. 5. & cap. 10 n. 2. & 3. Moraes lib. 6. cap. 12. n. 24.*

Os embargos da Chancellaria, á sentença, ainda que estejaõ, e digaõ *re integra* antes de se deferir a elles, não tem additamento, *Mend. p. 2. lib. 3. cap. 19. n. 28. Phæb. p. 2. arest. 176. Martins à Cost. still. dom. supl. lit. E. pag. 197. col. 1. Nem os da Execução, Phæb. p. 2. arest. 52. Peg. for. cap. 5. pag. 411. col. 2. e assim se pratica; e a estes obstavaõ os 6. dias da *Ord. lib. 3. tit. 86. & 87.**

Do contrato reselido, ou invalido, e sem effeito, não ha fiza, *L. 2. Cod. Eunuch. Peg. ad Ord. tom. 6 pag. 232. Plot. de in lit. jur. §. 6. n. 48. Valens. cons. 32 n. 41. 42. & 43. requere translação do dominio, Reinos. obs. 72 n. 14. Valens prox. & vide §. fin. Inst. quib. mod. toll. oblig.*

§. 15. *Pavonum quoque & culumbarum fera natura est, nec ad rem pertinet, quod ex consuetudine evolare & revolare solent: nam & apes idem faciunt, quarum constat feram esse naturam. Cervos quoque quidam ita mansuetos habent, ut in sylvam ire, & redire soleant: quorum & ipsorum feram esse naturam, nemo negat.*

In

Liv 2. Tit. 1 de Rerum divisione & *acquirendo* & *c. § 16. 17. 105*
In ijs autem animalibus, quæ ex
consuetudine abire & redire solent,
talis regula comprobata est: ut eous-
que tua esse intelligantur, donec
animum revertendi habeant, nam
si revertendi animum habere desie-
rint: etiam tua esse desinunt, &
sunt occupantium. Revertendi au-
tem animum videntur desinere ha-
bere tunc, cum revertendi consue-
tudinem deseruerint.

Os pavoens, e as pombas, tam-
bem são de natureza féra, não ob-
stante o costume de irem, e torna-
rem; porque também as abelhas,
cuja natureza he féra, fazem o mes-
mo. Também alguns tem cervos,
que costumão ir, e tornar do mon-
te, e não ha quem negue serem de
natureza féra. Porém, a respeito da-
quelles animaes, que costumão ir,
e tornar, foy regra approvada, se
entendaõ ser teus, em quanto tem
aquelle uso; porque perdido dei-
xaõ de o ser, e seraõ do dominio
de quem os tomar: e he visto dei-
xaõ aquelle uso, ou intençãõ,
quando perdem esse costume.

Remiss.

- 1 Este §. também he tirado á litra da dita *L. naturalem §. cervos & §. pavonum ff. adq. rer. dom. tom. 8.* comprova *L. Pomponius §. 1. ff. fam. l. ercisc. l. 3. §. item feras 11. vers. aves ff. adq. poss. tom. 8. & §. 12. Inst.*
- 2 *h. t.* E quanto á *L. pavonum 37. de furt.* falla dos mansos por arte.
- 3 Porém, se forem impedidos por alguem, de facto, deve de atten-
der-se; porque a culpa segue seu au-
tor, *L. sancimus Cod. de pen. cap. quæ sibi de his quæ fiunt á maior. part.*
- 4 *capit. Barb. ax. 62.* e deverá compor o damno, *L. quod si nolit §. Pomponius ff. adilit. edict. ax. 63. §. cæterum Inst. leg. Aquilia,* e pelas regras do dolo.

§. 16. Gallinarum autem & an-
serum, non est fera natura: idque
ex eo possumus intelligere, quod
aliæ sunt gallinæ, quas feras vo-
camus: item alij sunt anseres,
quos feros appellamus. Idcirco si
anseris tui, aut gallinæ tuæ, ali-
quo modo turbati turbatæve evo-
laverint: licet conspectum tuum
effugerint, quocunque tamen loco
sint, tui tuæve esse intelliguntur:
& qui lucrandi animo ea animalia
detinet, furtum committere intel-
ligitur.

A natureza das Galinhas, e Gan-
ços, não he féra; e por isso pode-
mos entender que ha outras gali-
nhas, e Ganços bravos, e féras: e
por tanto, se alboratadas voarem
fóra do lugar em que as tens, ain-
da que as percas de vista, em to-
do o lugar são do teu dominio; e
o que as retiver, com animo de
lucrar, commette furto.

Remiss.

Terceiro genero de animaes do-
mesticos. Este §. também he descri-
pto da *L. naturalem §. Galina-*
rum & anserum ff. acq. rer. dom. tom.
8. e bem comprova, *L. Pomponius*
44. ff. eod. tom. 8. l. 3. §. Nerva fi-
lius L. interdum 21. §. 1. L. peregré
44. ff. adq. poss. tom. 8.

No furto, e para este, se reque-
re animo de furtar, *ut h. §. & 5. Inst.*
usucap. § 7. Inst. oblig. quæ ex delict.
nasc. & 18. eod. & §. 1. Inst. de vi bo-
nor. rapt. §. infraudem 3. cui & quib.
ex caus. man.

Os animaes achados ao vento, 3
como se devaõ arrecadar, e a quem
pertencem, *Ord. lib. 3. tit. 94. & §. 1.*
Portug. lib. 3. cap. 12. n. 96. cousas 4
achadas na praya, *Ord. lib. 2. tit. 32.*
Portug. d. cap. 13. ex n. 97. vide, §.
18. & 48. Inst. h. t.

§. 17. Item ea, quæ ex hostibus
capit-

capimus, jure gentium statim nostra fiunt: adeo quidem, ut & liberi homines in servitutem nostram deducantur: qui tamen, si evaserint nostram potestatem, & ad suos reversi fuerint, pristinum statum recipiunt.

As cousas tomadas na guerra, logo ficaõ de quem as toma, pelo Direito das Gentes: tanto assim, que ainda o homem livre fica escravo, e se fugir, e tornar para os seus, cobra o antigo estado.

Remiss.

- 1 Este § da preza da guerra, quanto a primeira parte, he tirado da *L. naturalem* §. §. *fin. item que ab hostibus ff. acq. rer. dom. tom. 8.*
- 2 Quanto a segunda parte, he principio da *L. adeo* 7. *ff. acq. rer. dom.* Confirma-se, *L. si transfugam jure belli* 51. *ff. eod. L. item ei* 14. *vers. nam transfugis & ibi glos. ff. ex quib. caus. maior. L. 4 & ibi glos. ff. captiv. & postlim. revers. dix. §. 5. Inst. adopt.*
- 3 Vide, *L. 10. §. 1. ff. captiv. L. 16. ff. acq. rer. dom. tom. 8. L. 11. ff. evict.* preza do Filco, *L. pen ff. ad L. Jul. pecul. vide, Portug. lib. 2. cap. 26. ex n. 39. Molin. tr. 2. disp. 99. usq. 124. Arouc. L. 5. §. 1. ff. stat. hom.*

§. 18. Item lapilli, & gemmae, & caetera, que in littore maris inveniuntur, jure naturali statim inventoris fiunt.

As pedras, e perolas preciosas, e as mais cousas achadas nas prayas do mar, logo saõ do dominio do que as acha, por Direito Natural.

Remiss.

- 1 As cousas achadas na praya do mar, saõ do inventor, por occupação, e Direito natural, ou das

Gentes, e se prova á letra, *L. item lapilli* 3. *ff. rer. divis. tom. 8. & ibi Arouc.* Com tanto, que as adprehenda, e tome posse; porque naõ basta serem vistas, *Arouc. L. 1. §. 2. n. 6. & 7. ff. rer. divis. & in d. L. 3. ex n. 2 ff. eod. supra § 16. infra, §. 48. Portug. lib. 3. cap. 13.*

§. 19. Item ea, que ex animalibus dominio tuo subjectis nata sunt, eodem jure tibi adquiruntur.

O que nasce dos teus animaes, ati sujeitos, he do teu dominio, pelo mesmo Direito natural.

Remiss.

Este §. 2. modo de adquirir dominio pelo Direito natural, feyto dos animaes, he á letra da *L. item que* 6. *ff. acq. rer. dom. tom. 8.* e o prova, *L. 2. ff. eod. pag. 149.*

A mesma razaõ sufraga; porque o parto segue o ventre, e he parte da mãy, *L. Pomponius* 5. *§. idem scripsit* 3. *ff. rei vind. L. partum ancile* 7. *Cod. rei vind. L. vacæ emptor* 43. *ff. evict. L. 1. §. 1. vers. partus ff. inspicit. ventr. vide princ. Inst. ingen. & §. si pecudum* 37. *Inst. h. t.*

Os frutos, parte da cousa que os produz, §. 36. *Inst. h. t. L. fructus pendentes pars fundi* 44. *ff. rei vind. L. si servus* 63. *§. locavi ff. de furt. Parlador differ. 79. cap. 3. n. 11. Pacion. locat. cap. 33. n. 1.* seguem o dominio da cousa, *L. Herenius ff. de usur. L. fructus* 33. *L. ex diverso* 35. *L. in fundo* 38. *ff. rei vind. Reinos. obs. 16. n. 11. Maced. dec. 27. n. 4. Peg. 3. for. cap. 22. n. 65. & 5. for. cap. 85.* por razaõ da terra, e naõ da semente, *L. qui scit fundum* 25. *pr. ff. usur. Reinos. d. n. 11. & §. 32. Inst. h. t.*

E ainda que o parto da Escrava naõ he fruto, §. 37. *Inst. h. t.* o feyto busca o dominio da escrava, *d. §. 37. h. t.*

§. 20. Præterea, quod per alluvionem agro tuo flumen adjecit, jure gentium tibi acquiritur. Est autem alluvio incrementum latens. Per alluvionem autem id videtur adjici, quod ita paulatim adjicitur, ut intelligi non possit, quantum quoquo temporis momento adjiciatur.

O que pela enchente do Rio se ajunta ao teu campo, fica teu, pelo Direito das Gentes, a que os Latinos chamaõ alluvio. Alluviaõ, he hum incremento, ou augmento occulto: e he visto ajuntar-se por alluviaõ, o que pouco a pouco se augmenta, e de modo que senaõ percebe, o quanto se ajunta em qualquer momento, ou tempo.

Remiss.

¹ Este §. do alluviaõ, he copiado da L. adeo 7. §. præterea tẽ ao vers. quod si vis fluminis ff. acq. rer. dom. tom. 8. e se confirma por duas exceçoens, L. lacus 12. L. in agris 16. ff. eod. & tit. Cod. alluvion. & palud.

² Huma das razoens, he ser beneficio da natureza, ou dadiva da fortuna. (ou de Deos, por causa occulta)

³ Nas outras materias, preceptiveis, se julga pelo que atestaõ os peritos, debaixo do juramento, Grat. cap. 572. á n. 48. Cæpol. servit. cap. 40. n. 14. Card. de Luc. lib 4. p. 1. de servit. disc. 14. n. 15. & glos. h. §. 20.

§. 21. Quod si vis fluminis de tuo prædio partem aliquam detra-xerit, & vicini prædio attulerit: palam est, eam tuam permanere. Planẽ si longiore tempore fundo vicini tui hæserit, arboresque, quas secum traxit, in eum fundum radices egerint: ex eo tempore videntur vicini fundo acquisitæ esse.

Se a força da cheya do Rio, le-
Tom. I.

var alguma parte, ou porçaõ do teu campo para o do teu vezinho, sem duvida fica tua essa parte. E se por tempo largo estiver unida ao campo do vezinho, e as arvores, que comfigo levou, ahi deitarem raizes na terra do vezinho, desde este tempo, he visto adquirir-se para o predio vezinho.

Remiss.

Este §. tambem he tirado da L. I adeo 7. vers. quod si vis fluminis ff. acq. rer. dom. tom. 8. vers. e se a força do Rio. E se confirma, e firma a sua conclusaõ, com a L. sed & si meis vers. arbor radicibus eructa ff. acq. rer. dom. tom. 8. pag. 166. L. hoc amplius 9. vers. de his autem quæ vi fluminis ff. damn. infect. sobre se tirar sem damno do outro.

Vide, se naõ obsta a L. idem ³ Pomponius 5. §. de arbore quæ in alium agrum translata coaluit & radices immisit: Varrus & Nerva utilem in rem actionem dabant; nam si non dum coaluit mea esse non desinet ff. rei vind. & §. 31. h. t. e se falla ex æquo & bono, e cites §§. de rigore juris.

§. 22. Insula, quæ in mari nata est, (quod raro accidit) occupantis fit, nullius enim esse creditur. At insula in flumine nata (quod frequenter accidit) siquidem mediam portem fluminis tenet: communis est eorum, qui ab utraque parte fluminis prope ripam prædia possident: pro modo scilicet latitudinis cujusque fundi, quæ prope ripam sit. Quod si alteri parti proximior sit: eorum est tantum, qui ab ea parte prope ripam prædia possident. Quod si aliqua parte divisum sit flumen, deinde infra unitum, agrum alicujus in formam insulæ redegerit: ejusdem permanet is ager, cujus & fuerat.

A Ilha que se descobre no mar (o que poucas vezes acontece) he do primeiro que a occupa; porque he havida por denenhum. Porém, a Ilha que nasce no Rio (o que acontece muitas vezes) se estiver no meyo do Rio, he commua dos que de huma, e da outra parte tem terras proximas ás Ripas, á proporção de cada hum. E se estiver mais proxima a huma parte, será desse que ahi tem a Ripa vezinha. E se o Rio, em alguma parte se dividir, e abaixo se tornar a unir, tomando no meyo fórma de Ilha em o campo de alguém, fica este de quem era.

Remiss.

Este §. da Ilha, he copiado á letra da dita *L. adeo 7. §. insula quæ in mari tẽ* ao §. *quod si toto ff. acq. rer. dom. tom. 8. Portug lib 3 cap. 7 Ord. lib. 2. tit. 26. §. 10. Arouc. L. 4. §. 1. & h §. n. 12 ff. rer. divis. vide, L. ergo 30. pr. L. insula 56. L. 65. §. si qua in flumine ff. acq. rer. dom. tom. 8.*

§. 23. *Quod si naturali alveo in univrsum derelicto, ad aliam partem fluere cœperit: prior quidem alveus eorum est, qui prope ripam ejus prædia possident: pro modo scilicet latitudinis cujusque agri, quæ prope ripam sit, novus autem alveus ejus juris esse incipit, cujus & ipsum flumen est, id est, publicus. Quod si post aliquod tempus ad priorem alveum reversum fuerit flumen: rursus novus alveus eorum esse incipit, qui prope ripam ejus prædia possident.*

Se o Rio começar a correr por outra parte, deixando de todo a máy natural; a primeira máy he dos que possuem terras proximas ás suas Ripas, conforme a porção, e largura de terra de cada hum: e a nova máy começa a ser do mesmo Di-

reito que he o Rio (do publico;) mas se o Rio tornar depois a sua antiga máy, outra vez a nova máy começa a ser daquelles que possuem as terras proximas ás suas ribanceiras, a que os Latinos chamaõ *Ripa*.

Remiss.

Este §. he continuação da mesma *L. adeo 7. §. quod si toto ff. acq. rer. dom. tom. 8.* e o prova h §. *Arouc. L. Aristo ait 10. sub n. 11. ff. rer. divis. vide L. 1 §. 9. ff. de flumin. & tom. 8. pag. 153. §. quod si toto, & §. cujus tamen.*

§. 24. *Alia sanè causa est, si cujus totus ager inundatus fuerit, neque enim inundatio fundi speciem commutat: & ob id, si recesserit aqua; palam est, eum fundum ejus manere, cujus & fuit.*

Outra cousa he, sendo o campo de todo cuberto com a enchente; porque a innundação da terra não muda a especie: e por isso ficando a agoa, o campo fica no dominio de quem o era antes.

Remiss.

Este §. da innundação, he tirado da *L. adeo 7. §. alud sane est ff. acq. rer. dom. tom. 8. & L. ergo 30. eod. L. 1. §. aliter ff. flumin.*

Durando a innundação, *L. 3. §. La-beo & Nerva 12. ff. adq. poss. tom. 8. L. si ager 23 ff. quib. mod. usufr. amit. Arouc. L. Aristo ait 10. à n. 9. ff. rer. div. L. Attius 38. ff. acq. rer. dom. tom. 8. Arouc. d. L. 10. n. 11. vers. aliud si locus occupatus & L. 5. n. 12. de rer. divis. porque o occupado, segue a condição do occupante, d. *L. Aristo 10. ff. rer. divis. & ibi Arouc. n. 7 & 8. & §. 20. & 23. Inst. h. t. não muda a fórma, L. si ager 4 23. ff. quib. mod. usufr. amit.**

§. 25. *Quum ex aliena materia species aliqua facta sit ab aliquo: quæri solet, quis eorum naturali ratione dominus sit: utrum is, qui fecerit, an potius ille, qui materia dominus fuerit? ut ecce, si quis ex alienis uvis, aut oliuis, aut spicis, vinum, aut oleum, aut frumentum fecerit: aut ex alieno auro, vel argento, vel ære vas aliquod fecerit: vel ex alieno vino & melle mulsum miscuerit: vel ex medicamentis alienis emplastrum aut collyrium composuerit: vel ex aliena lana vestimentum fecerit: vel ex alienis tabulis navem: vel armarium, vel subsellia fabricaverit. Et post multam Sabinianorum & Proculianorum ambiguitatem, placuit media sententia existimantium, si ea species ad priorem & rudem materiam reduci possit: eum videri dominum esse, qui materia dominus fuerit: si non possit reduci, eum potius intelligi dominum, qui fecerit: ut ecce, vas conflatum potest ad rudem materiam æris, vel argenti, vel auri reduci, vinum autem, vel oleum, aut frumentum ad uvas, vel oliuas, vel spicas reverti non potest, at ne mulsum quidem ad vinum & mel resolvi potest. Quod si partim ex sua materia, partim ex aliena speciem aliquam fecerit quis, veluti ex suo vino & alieno melle mulsum miscuerit, aut ex suis & alienis medicamentis emplastrum aut collyrium, aut ex sua lana & aliena vestimentum fecerit: dubitandum non est, hoc casu eum esse dominum, qui fecerit, cum non solum operam suam dederit, sed & partem ejusdem materiae præstiterit.*

Quando algum faz obra, ou especie nova de materia alheya, se pergunta, quem será o senhor dessa cousa, conforme á razão natural, se o que o fez, ou o senhor da ma-

teria? como se alguem fez vinho de uvas alheyas; azeite, das azeitonas de outro; trilha, ou debulha, das alheyas espigas; de ouro, ou prata, ou outro metal, hum vaso; de vinho, e mel de outrem, arrobe; de alheyas medecinas, emplasto, ou colirio; de alheya lã vestidura, de alheyas taboas Não, Guardarropa, ou Escano. E depois da grande differença entre os Sabinos, e Proculianos, nos agradou mais o mediano parecer dos que consideraõ, que se a cousa pòde tornar ao seu primeiro estado, e materia rude, que seja senhor da nova especie, o que o era da materia de que se fez; e se naõ pòde tornar ao primeiro, e anterior estado, deve ser havido por senhor della, o que a fez: como o vaso do metal, que pòde tornar á materia rude; porèm o vinho, azeite, ou espigas, naõ pòde. E se fez alguma cousa de material proprio, e de parte alheyo, como de vinho, e mel, melado; das medecinas, emplasto; da lã, vestido, nunca se duvidou em que adquiria o dominio, o que o fez; porque tem nella trabalho, e parte da materia.

Remiss.

Este §. da especie, 4. modo de adquirir dominio, he emprestado da *L. adeo 7. §. cum quis ex aliena materia speciem aliquam suo nomine fecerit ff. acquir. rer. dom. tom. 8.* mas diminuto; porque no vers. *videntur tamen mihi*, a respeito das espigas, diz que naõ faz nova especie, e só descobre o graõ que era; e se nos restringimos á debulha das espigas, naõ procede o §. porque ficou o que antes era, *vide, L. de eo 12. vers. si quis ex uvis meis ff. ad exhibend.*

Sobre este §. *vide, L. lacus 12. §. L. in omnibus 24. L. sed si meis 26. ff. acq. rer. dom. tom 8. L. 3. §. fin ff. rei vind. L. idem Pompon. 5. ff. eod. L. si pars*

- pars 3. L. 25. ff. pign. act. §. fin. Inst. vulg. subst.
- 4 Razão de differença: porque ficando a materia, a forma segue o dominio da materia, L. *quæsitum* 78. §. *illud fortasse* ff. *legat. 3. ubi Bart.*
- 5 e extincta a materia, por não ter redução ao rude estado, o senhor de forma, o fica da especie; porque fez que existisse *in rerum natura*, L. *quidquid in facto argento* 27. ff. *acq. rer. dom. tom. 8. L. 3. §. genera* ff. *adq. poss. tom. 8. pag. 51.*
- 6 Mas parece que obsta, a esta ultima parte, a L. *id quod nostrum*
- 7 11. ff. *reg. jur. tom. 5.* que defende, que coula nossa se possa transferir sem facto nosso: pague o Senhor da materia, a forma, arbitrada por peritos, e não obrigue á redução, que a resolve; e não se de incommodo, a commodo de outro, L. *non debet* 74. ff. *reg. jur. tom. 5.* nem perda á malicia, L. 38. ff. *rei vind. Barb. ax. 143* vide §. 28. h. t.
- 8 Media sententia: em duvida, *mediam viam*, L. *filio*, vel *seruo* vers. *sed melius est per mediocritatem causam derimere* ff. *ut legator. servandor. caus. caveat.* Boer. dec. 239 *Ord. lib. 4. tit. 78. §. 7.* modo, e termo de que Triboniano usou na Instituta com repetição.
- 9 Este §. tambem omettio da Ley a clausula *suo nomine* sendo expressa na d. L. *adeo* 7. vers. *cum quis aliena materia speciem aliquam suo nomine fecerit*, taõ necessaria para adquirir, e ainda a posse, *ut tom. 8. tit. ff. adq. poss.*
- 10 A glos. d. L. 7. verb. *suo nomine*, diz que require tres cousas, scilicet, boa fé, que faça em seu nome, e que não possa haver redução da materia. Não sendo de boa fé, se reputa feita em nome do senhor da materia, L. *de eo* 12. §. 1. vers. *si quis ex uvis meis mustum fecerit - cum sciret hæc aliena esse, utriusque nomine ad exhibendum actione tenebitur, quia quod ex re*

nostra sit nostrum esse verius est ff. *ad exhibend.* Ou tambem daquelle, 12 em cujo nome se faz, L. *si voluntate domini* 25. L. *quidquid in facto argento* 27. ff. *acq. rer. dom. tom. 8.*

Se he separavel, reivindique, L. 13 *lacus* 12. vers. *are meo* ff. *acq. rer. dom. L. Marcus* 3. §. *Pomponius fin. & L. idem Pomponius* 5. ff. *de rei vind.*

O que compra em seu nome, com 14 dinheiro alheyo, adquire para si o dominio, *Cald. empt. cap. 20. & n. 13. Portug. lib. 3. cap. 13. n. 117. Cyriac. contr. 36. Salgad. labyr. p. 2. cap. 20. n. 17. & 20. Grat. dec. 88. Mant. tac. tom. 1. lib. 4. tit. 22. á n. 16.* e com- 15 prando em nome de outro, ainda com o proprio dinheiro, adquire para o outro, L. *si ex ea* 6. *Cod. rei vind. L. ad probationem* 21. *Cod. probat. L. 1. Cod. si quis alter. vel sib. DD. n. 14.* Póde arrematar para a 16 pessoa que nomear, e nomeado he rematante, e huma só fiza, *Moraes lib. 5. cap. 4. n. 6. & ibi DD.* e contratar, ou estipular para o que 17 nomear, e feita a nomeação, he deste a acção, L. *secundum responsum* *Cod. contr. comit. stipulat. Peg. for. cap. 1. n. 97. & 105. Moraes. lib. 5. cap. 4. n. 5.*

Da acção para recuperar, e ex- 18 ceição para reter, L. 23. §. 4. & 5. ff. *rei vind.* e varios §§. h. t. ut §. 28. 29. 30.

§. 26. Si (tamen) alienam purpuram vestimento suo quis intexuerit: licet pretiosior sit purpura, tamen accessionis vice cedit, vestimento, & qui dominus fuit purpure, adversus eum, qui subripuit, habet furti actionem, & conditionem: sive ipse sit, qui vestimentum fecit, sive alius, nam extinctæ res, licet vindicari non possint, condici tamen à furibus, & quibusque alijs possessoribus possunt.

Se algum entretecer, ou forrar, no seu vestido grãa, ou escarlata alheya, ainda que a grãa seja de mayor valor, com tudo como se ajuntou cede ao vestido; e o senhor, que soy, da grãa, tem a acção *furti*, ou a *conditicia* contra o que a tomou escondidamente: ou seja o mesmo que fez o vestido, ou outro; porque ainda que as cousas extintas, não podem ser reivindicadas, com tudo podem-se condizer dos ladroens, e de qualquer outro possuidor de má fé.

Remiss.

1 Este §. de que o arnato cede ao seu principal, ainda que seja de mayor valor, parece exceção do §. 25. *h. t.* E quanto á regra da acção, e em specie da purpura, *L. tigni 7. verl. sed si rotam meam ff. ad exhibend. L. sed si meis 26. ff. acq. rer. dom. tom. 8. L. cum aurum 19. §. perveniamus ff. aur. & arg. legat.* que faz exemplos: e *Bart d. §. perveniamus* diz assim, *cum quid est propter illud: consideratur id propter quod est.*

3 Se não pode reivindicar, direitamente, e pode pedir separação, & sic vindicare, *L. 6. & L. 7. ff. ad exhibend. L. in rem actio 23. §. fin. ff. reivind. vide §. 28. h. t.*

4 As cousas extintas, com a mudança da fórma, não se podem reivindicar, mas podem condizer-se, do ladrao, ou outro qualquer possuidor de má fé, *ut h. §. 26. & §. 2 Inst. quib. alien. licet §. 19. Inst. oblig. quæ ex delict. nax. & §. 18. Inst. act. L. si non pignore 22. §. si prædo ff. pign. act. L. si ergo 9. §. ceterum ff. jur. dot. L. non omnis 19. §. 1. ff. reb. credit. L. rerum 25. ff. act. rer. amot. L. si procuratorem 14. ff. condit. caus. dat. L. quod si forte 14. §. fin. ff. solutionib. L. fin. Cod. nox. act. L. mala fide 3. Cod. condit. ex leg. Harpr. h. §. 26. n. 4.*

A razão he, porque na reivindicação deve o A. fazer demonstração da cousa, scilicet, tal herdade, § 1. *Inst. act. L. actionum 25. ff. oblig. & act.* e mostrar o seu dominio, e posse no R. *Ord. lib. 4. tit. 10. pr. L. 23 & L. 9. ff. reivind.* como requisitos desta acção, *dix. §. 1. Inst. act. L. 13. 150. 157. §. 1. tom. 5. Mend. lib. 4. præfat. & cap. 2. p. 1. Peg. 3. for. cap. 22. n. 10. 15. & 37.* nem ainda compete pelas cousas incertas, *L. si in rem ff. reivind. Bart. in L. demonstratio n. 14. ff. cond. & demonstr. Peg. 3. for. cap. 23. n. 144. pag. 119.* e como no extinto falta a demonstração, não pode reivindicar, *ut h. §. 26.*

A acção *furti*, compete ao que tem interesse em que a cousa fique salva, ainda que não seja senhor, § 13. *Inst. oblig. quæ ex delict. tom. 3. L. 10. 11. 12. ff. de furt.* porém ao proprio senhor da cousa, lhe competem tambem a da reivindicacão, e a *conditicia*, § 19 *Inst. oblig. quæ ex delict. & §. 18. Inst. act.* além da do furto, *ut h. §. 26. & d. 13.* e por esta se pede a pena, *d. §. 18. Inst. act.*

A *conditicia*, pede a mesma cousa furtada por sua, *d. §. 18. Inst. act. L. si profure 7. §. furti actio ff. condit. furt. L. si pignore 56. §. furti actio ff. de furt.* ao mesmo ladrao, como persecutoria *rei furtivæ*, e como senhor, chamada *conditio furtiva*, *L. 1. ff. codit. furtiv. e como persecutoria, passa contra o herdeiro do Ladrao, §. 15. & 18. Inst. act. tom 4. d. L. 7. §. conditio rei 2. ff. codit. furtiv.*

A reivindicacão, persecutoria da cousa, he contra o que possui, ou seja o ladrao, ou outro qualquer possuidor, §. 18. & 15. *Inst. act. & §. 26. h. t.* e he sómente do senhor da cousa, *ut h. §. 26. & d. §. 15. & 18. Inst. act. tom. 4. L. 23. & L. 9. ff. reivind.* Da condicão *triticiana*, pela cousa estavel, §. 19. *Inst. oblig.*

17 oblig. quæ ex delict. nasc. E o mais da conditicia, §. 19. d. tit. tom. 3. & d. §. 15. & 18. tom. 4. e da reivindicacão, §. 1. Inst. act. tom 4.

19 O comprador, e possuidor da coula furtada, a deve restituir, e a não pôde reter pelo preço, e he o caso da *L. incivilem 2. Cod. furt. & serv. corr. Glz ad Ord lib. 3. tit. 44. §. 3. n. 1. 2. 3 & 4. Agyd. L. ex hoc jure 5. p. 1. cap 8. n. 74 pag. 144. Farinac. furt. quest. 177. á n. 29.*

§. 27. Si duorum materia ex voluntate dominorum confusæ sint: totum id corpus, quod ex confusione fit, utriusque commune est, veluti si qui vina sua confuderint, aut massas argenti vel auri conflaverint. Sed & si diversæ materiae sint, & ob id propria species facta sit: fortè ex vino & melle mulsum, aut ex auro & argento electrum: idem juris est, nam & hoc casu communem esse speciem non dubitatur. Quod si fortuito, & non voluntate dominorum confusæ fuerint, vel ejusdem generis materiae, vel diversæ: idem juris esse placuit.

Se as materias de dous forem confuzas, por vontade de ambos os senhores, o corpo que resultar dessa mistura he commum de ambos: como se alguns misturassem seus vinhos, ou fundissem suas barras de ouro, ou prata. E se forem diversas materias, e resultar huma especie propria, como de ouro, e prata a especie chamada *Tambaca*, procede o mesmo direito, e he commua. E se não foy por vontade dos senhores, mas por fortuna, e acaso se misturarem as mesmas couzas, ou outras, nos agradou que neste caso procedesse o mesmo direito.

Remiss.

Este §. (5. modo) da confusão,

he como à letra da *L. adeo 7. §. voluntas duorum ff. acq. rer. dom. tom. 8.*

Confusão fortuita, corpo commum, quando essas materias se não podem separar, nem repor no pristino estado, ou sua rudez, que podendo reivindicado outro a sua, *L. lacus 12. vers. ære meo ff. acq. rer. dom. tom. 8. L. 3. §. fin. Pomponius scribit L. idem Pomp. 5. ff. reivind.* para não cair em communiaõ, mãy das discordias, §. 1. *Inst. satisf. tut. L. 1. vers. dominum n. 3. ff. adq. poss. tom. 8. Leit. fin. regundor. cap. 2. n. 19. & h. §.* e se lhe denegaõ os meyos da discordia, glos. verb. *dominium in L. sicut 5. §. si duobus ff. commod. Lit. fin. regund. cap. 6. n. 13.*

O mais precioso, *L. quidquid in facto argento 27. vers. cum partes ad fin. ff. acq. rer. dom. tom. 8. vide, L. justissime 44. ff. adilit. edict.*

§. 28. Quod si frumentum Titij frumento tuo mistrum fuerit, si quidem ex voluntate vestra, commune est: quia singula corpora, id est, singula grana, quæ cujusque propria fuerint, ex consensu vestro communicata sunt. Quod si casu id mistum fuerit, vel Titius id miscuerit sine tua voluntate, non videtur commune esse: quia singula corpora in sua substantia durant. Sed nec magis istis casibus commune fit frumentum, quam grex intilligitur esse communis, si pecora Titij tuis pecoribus mista fuerint. Sed si ab alterutro vestrum totum id frumentum retineatur: in rem quidem actio pro modo frumenti cujusque competit: arbitrio autem judicis continetur, ut ipse aestimet, quale cujusque frumentum fuerit.

Se o trigo de Ticio se misturar com o teu, sendo por vontade, ferà commum; porque cada hum dos corpos, ou grãos foraõ proprios, e se ajun-

ajuntaraõ de consentimento. E se a mistura for casual, ou Ticio o misturar sem tua vontade, naõ he visto ser comum; porque cada corpo permanece no seu ser: nem o trigo, nestes casos, se faz mais comum que o rebanho de gado misturado com outro rebanho. Porém, se hum retiver todo o trigo, ha huma acção *in rem* para o pedir ao outro; e pelo arbitrio do Juiz se estimará, e liquidará a quantia na execuçaõ da sentença.

Remiss.

1 Quando os corpos se ajuntaõ, se chama *mistura*; porque cada hum retem a sua especie, e se distinguem, e como se naõ confundem (*ut §. precedenti*) conservão o dominio, *L. idem Pomponius 5. ff. reivindic.* com que se confirma este §. e ahi dá as acçoens, *reivindicatio*, & *communi dividundo*. vide, *L. 3. & 4. ff. reivind. L. rerum 30. ff. usurp. & usucap.* E quanto á parte final do §. *Ord. lib. 3. tit. 66. §. 1.* que na incerteza, manda liquidar na execuçaõ da sentença; e aonde ha preço estimavel, he o do meyo, *Ord. lib. 4. tit. 78. §. 7.*

§. 29. *Cum in suo solo aliquis ex aliena materia edificaverit, ipse intelligitur dominus edificij; quia omne, quod solo inædificatur, solo cedit. Nec tamen ideo is, qui materiae dominus fuerat, desinit dominus ejus esse: sed tantisper neque vindicare eam potest, neque ad exhibendum de ea re agere, propter legem duodecim tabularum, qua cavetur, ne quis tignum alienum ædibus suis junctum eximere cogatur, sed duplum pro eo præstet per actionem, quæ vocatur de tigno juncto. Appellatione autem tigni omnis materia significatur, ex qua ædificia fiunt. Quod ideo provisum est, ne ædificia rescindi necessè sit.*

Tom. I.

Quod si aliqua ex causa dirutum sit ædificium; poterit materiae dominus, si non fuerit duplum jam consequutus, tunc eam vindicare, & ad exhibendum de ea re agere.

O que edifica na sua propria terra com materiaes alheyos, fica senhor do edificio; porque este cede, e he havido por menos que a terra; mas nem por isso o senhor dos materiaes perde o dominio; porém no entanto, naõ os pòde *reivindicar*, nem pedir a sua *exhibiçaõ*; porque pela Ley das doze taboas está acautelado, que nenhum seja compelido a tirar das suas casas a viga alheya, junta no edificio, mas que pague o dobro do seu valor pela acção de *tigno juncto*; cujo nome *Tignum* comprehende todo o material de que se fazem os Edificios. E se acontecer que o Edificio se arruine, e naõ tiver recebido o dobro, poderá o senhor dos materiaes reivindicalos, e pedir a sua *exhibiçaõ*, e entrega.

Remiss.

Este §. (6. modo de adquirir dominio,) do edificado na terra propria, com materiaes alheyos, he copiado da dita *L. adeo quidem 7. §. cum in suo ff. acq. rer. dom. tom. 8.* e presta Luz, *L. 2. Cod. reivind. L. fin. ff. de superficieb.*

Quanto á cautela da Ley das 12. taboas, que nega a reivindicaçaõ antes da ruina, *L. in rem actio 23. §. tignum ff. reivind. L. 1. ff. tign. junct. L. gema inclusa auro alieno 6. L. tigni appellatione 7. ff. ad exhib.* O que se deve entender do edificador de boa fé; porque contra este he que se denega a acção *ad exhibendum*; e he sem duvida que se concede contra o que edificou de má fé, *d. L. 1. ff. tign. junct. d. L. in rem 23. §. pen ff. reivind.*

Bart. h. §. pr. tambem entende do 4
P que

que edifica em terra sua com materiaes alheyos, de boa fé, a razão de se não demolir a casa, considerada na Ley das 12. taboas, d. L. 1 ff tign junct. cuja demolição não quer a *Ord. lib. 2. tit. 26. §. 27. Portug. lib. 3. cap. 80. ex n. 40.* além do ornato da Cidade, *Portug. lib. 3. cap. 39. á n. 1. & n. 13. Peg. tom. 6. coment. pag. 132. n. 62.* e favor de Mosteiro, *Mend p. 2. lib. 1. cap. 2. n. 155.*

5 No appellativo *Tignum*, se entende todo o material de que se faz a casa: *ut h. §. & d. L. adeo 7. vers. appellatione autem tigni, omnes materiae ff. acq. rer. dom. tom. 8. & L. tigni appellatione omnem materiam 7. ff. ad exhib. dix. L. tigni appellatione 62. tom. 6.* e desta acção, de *tigno juncto*, *Peg. 6. for. cap. 213.*

6 O edificado, ainda no publico, não se desfaca com facilidade, e fique censuista, *Portug. lib. 3. cap. 8. ex n. 40. Peg. 2. for. pag. 1016. ad fin. & col. 2. pr. & d. cap. 213. n. fin.*

7 O Lavrador, pôde impedir a factura do edificio, se lhe tirar o vento da eyra, *L. fin. §. fin ff. servit & aqua, Galo de fruct. disp. 9. art. 3. n. 8. Portug. d. cap. 39. n. 19.*

§. 30. *Ex diverso, si quis in alieno solo ex sua materia domum edificaverit, illius fit domus, cujus & solum est. Sed hoc casu materiae dominus proprietatem ejus amittit: quia voluntate ejus intelligitur esse alienata, utique si non ignorabat se alieno solo edificare: & ideo licet diruta sit domus, materiam tamen vindicare non potest. Certè illud constat, si in possessione constituto edificatore, soli dominus petat domum suam esse, nec solvat pretium materiae, & mercedis fabricorum: posse eum per exceptionem doli mali repelli: utique si bonæ fidei possessor fuerit, qui edificavit. Nam scienti alienum solum esse, potest objici culpa, quod*

edificaverit temerè in eo solo, quod intelligebat alienum esse.

Pelo contrario, se alguem fizer casa de materiaes seus em terra alheya, será senhor da casa, o que o for da terra: e neste caso o senhor dos materiaes, perde o dominio destes; porque se presume, que de sua vontade os alheou, e do-ou; e por isso ainda que seja derrubada, ou arruinada, os não pôde reivindicar. E se o Edificador estiver na posse, e o senhor da terra pedir a casa, como senhor della, sem pagar o preço dos materiaes, e jornal dos officiaes, pôde ser repellido pela exceção do máo engano, se o Edificador era possuidor de boa fé da terra em que edificou. Ao que sabia que a terra era alheya, se lhe pôde dar em culpa, o haver edificado temerariamente em terra, que entendia era de outrem.

Remiss.

Este §. do Edificador em terra alheya com materiaes seus, he descrito da *d. L. adeo 7. §. ex diverso ff. acq. rer. dom. tom. 8.* E quanto a 2 que o edificado cede á terra, convem com o §. 29. *h. t.* mas disconvem 3 quanto ao dominio; porque no primeiro caso não se perdeo, e acontecendo a ruina poderá reivindicar; e no segundo o perdeo, e fez doação, com sciencia de que a terra era alheya, *ut h. §. 30. & d. L. 7. §. ex diverso ff. acq. rer. dom. tom. 8. L. cujus per errorem 53. L. donari videtur 82. tom. 5. L. 24. & 26. §. qui filiofam. ff. cond. indeb. L. in debitum 9. Cod. eod. L. servum 37. ff. eod. Surd. dec. 328. n. 1. ubi jura L. 1. ff. cond. indeb. dix. d. L. 53. tom. 5.*

O que quer o antecedente, quer 4 o que necessariamente se segue, *L. 1. §. 1. ff. si usufr. pet. L. 3. §. qui habet ff. serv. rust. præd. L. illud 77. ff. acq. vel amit. hered. L. reflexionis gratia*

5 & ibi glos. ff. com. prad. O que quer
 ter Cidadão, quer o onus annexo,
 6 Barb. ax. 30. n. 3. & 1. O Edificador
 de má fé, quer edificar com o seu
 na terra do outro; logo quer cedaõ
 á terra, e que o senhor desta ad-
 quira o dominio; e mais quando
 nenhum Direito o obriga a edificar;
 7 e não sente damno, o que o teve por
 culpa sua, L. 203. tom. 5.
 8 O referido procede no que sabia
 edificava em terra de outro; porque
 se ignorava, ainda que o edificio
 segue o dominio da terra, não per-
 de o dominio da materia, e desfei-
 to o Edificio pôde reivindicar, L.
inferiorem 2. vers. sed & id quod in
solo suo Cod. reivind. E não destroe
 a conclusãõ do §. porque o salva a
 continuaçaõ da d. L. 2. Cod. reivind.
 vers. *si non donandi animo*, cuja
 doaçãõ se prezume, *ut supr.* e como
 perdeo o dominio, d. §. 30. h. t. d. L.
 7. §. *ex diverso* por isso não pôde rei-
 vindicar, L. 23. ff. reivind. §. 1. *Inst.*
act.
 9 Possuhia em boa fé, e passou a
 ter má fé, e com esta fez a obra; pó-
 de tirar, sem damno, não poderá
 reter com a exceiçaõ do mão enga-
 no, L. Julianus 37. ff. reivind. vide,
 L. 2. Cod. reivind: mas parece que
 no de má fé se pôde presumir ado-
 açãõ; porém tambem o de má fé pô-
 de pedir o melhorado, e expensas,
 porque adoaçãõ fenaõ prezume,
 principalmente sem necessidade, *arg.*
 L. 18. *fin. ff. adimend. & transfer. le-*
gat. vide, L. 5. Cod. reivind. e ne-
 10 nhum deve receber lucro da má fé,
 edelicto do outro; e o que com scien-
 cia faz expensas na cousa alheya,
 não se prezume doar estas, L. do-
 minus 55. §. 1. ff. locat. L. qui exce-
 11 ptio 40. §. 1. ff. condit. indebit. O
 conductor, retem pelas expensas,
 Ord. lib. 4. tit. 54. §. 1. Themud. dec.
 12 347. n. 3. & 4. & DD. e admittimos
 no possuidor de má fé, *ex Ord. lib.*
 4. tit. 48. §. 7. *Guerr. tr. 2. lib. 3. cap.*
 8. n. 3. 4. & 5. porque ainda que não
 Tom. 1.

faça seu omeliorado em terra alheya,
 sempre pôde repetir as impenhas,
 n. 5.

O Edificador em posse de boa fé: 13
 porque se não possue, não tem ac-
 çãõ para haver o preço da materia,
 e gastos, L. 33. ff. condit. indebit. L.
 14. ff. except. dol. L. 48. ff. reivind.
 Retençãõ pelo melhorado, *Peg. co-*
ment proæm. glos. 43. n. 101. e tenaõ
 retem, acçaõ ordinaria, n. 102. &
judic. e ahi nos autos se ouve, n.
 105.

Per exceptionem dolimali repel- 14
li: competelhe a exceiçaõ do mão
 engano; porque contra a equidade
 natural, se quer locupletar com dam-
 no do outro, L. 1. §. 1. ff. except. dol.
mal. L. 14. ff. condit. indeb. L. nam hoc
natura Cod. indeb. L. jure naturæ
 206. tom. 5. cap. 48 tom. 7. Barb. ax.
 193. e a equidade natural he máy da 15
 exceiçaõ, L. qui equitate ff. dol. mal.
 except. *Mantic. lib. 7. tit. 15. n. 23.*
 nem o mesmo pupillo se pôde locu- 16
 pletar com jactura alheya, §. 2. *Inst.*
quib. alien. licet vel non. tom. 1.

Quando compete a exceiçaõ, se 17
 denega a acçaõ, e se prova h. §. 30.
 & d. L. 7. §. *ex diverso* vers. *certe ff.*
acq. rer. dom. tom. 8. L. si in area 33.
ff. condit. indeb. dix. L. 13. tom. 5. de 18
 que deduzem, que he menos ter
 acçaõ, que ter exceiçaõ, L. 66. L.
 112. tom. 5. E ainda que em fórma 19
 de regra se diz, ser visto ter a cou-
 sa tendo acçaõ para havela, L. *rem*
in bonis 52. ff. de acq. rer. dom. tom. 8.
 L. *is qui 15. tom. 5.* com tudo, pro- 20
 cede quando tem acçaõ, sem temor
 de exceiçaõ que lhe obste, d. L. 52.
 tom. 8. d. L. 13. 66. & 112. tom. 5. L.
 & *eleganter 7. §. servus de solut. L.*
quavis 8. §. Marcellus ff. ad S. C. Vel-
lean. donde foy tirada a d. L. 66.
 vide, L. 21. d. tom. 5 & §. *datus 17.*
Inst. excus. tut. Quem de evicção 21
 tenet actio, eundem sive ejus hæ-
 redem, repellit exceptio, L. *vindi-*
cantem ff. evict. L. cum á matre 14.
 Cod. reivind. Barb. ax. 179. n. 10.

- Sabell. §. evictio.
- 22 Póde se-lhe dar em culpa, o edificar temerariamente em terra que sabia não era sua, e que era alheya, *ut hñ 30. fin. d. L. adeo 7. §. ex diverso fin. ff. acq. rer. dom. tom. 8. & cap. 19. tom. 7.*
- 23 A presumpção deste §. 30. he juris & jure porque presume, e dispõe, *ut Ord. lib. 3. tit. 83. §. 2. e não admite prova em contrario, Peg. 2. for. cap. 11. pag. 819. & 3. for. cap. 1. n. 8. dix. rubr. tom. 5. e he juris;* quando a Ley, ou Direito só presume, e não dispõe; e he *hominis* quando o homem, movido de modico argumento, presume alguma cousa, *dix. rubr. tom. 5. Peg. 3. for. d. n. 8. e estas admittem prova em contrario.*
- 24 Da retenção de bemfeitorias, *Ord. lib. 4. tit. 48. §. 7. tit. 54 §. 1. tit. 95. & lib. 3. tit. 86. §. 5. Peg. coment. pro. em. glos. 43. Guerr. tr. 2. lib. 3. cap. 8. Moraes lib. 1. cap. 4. casu. 18.*
- 25 A *Ord. lib. 3. tit. 86. §. 5.* falla de boa fé, e a do *lib. 4. tit. 48. §. 7.* falla do de má fé, *Guerr. d. cap. 8. n. 4. L. sumptus 48. ff. reivind. L. plane 38. ff. petit hered.*
- 26 Se foy notificado para não fazer bemfeitorias, (ou seus negocios) não tem retenção, *L. fin. Cod. negot. gest. dix. L. 25 tom. 5. & cap. 19. tom. 7. Guerr. d. cap. 8. n. 7.* Nem o comprador vicioso (como he sem as solemnidades) pelo meliorado, *Aug. Barb. in cap. super eo 4. n. 3. de Ord. cognit. tom. 6. addit. d. cap. 4. dix. L. 25 tom. 5. & cap. 82. n. 6. tom. 7. Peg. d. glos. 43. n. 159. 160. & 161. de Angel. de impens. art. 17. n. 18. & 19. Posth. man. dec. 319. n. 7. 323. n. 1. &*
- 28 26. (e procede no espoliador, *Peg. maior. poss. n. 677. & for. cap. 11. n. 211. & 212. dix. L. 1. §. si vir uxori n. 154. ff. ad. poss. tom. 8.*) e obtive
- 29 com disputa, sobre o caso n. 27. Limitação pelas expensas a causa dos frutos, *idem Barb. tom. 6. addit. d. cap. 4. n. 3. Surd. dec. 46. adde Galo*

de fruct. disp. 13. n. 61. Garc. expens. cap. 2.

Das impensas uteis, necessarias, voluntarias, *L. impense 79. tom. 6. Galo disp. 13. Peg. d. glos. 43. á n. 52.*

Sobre a conciliação *h. §. 30. & d. 31. L. adeo 7. §. ex diverso com a L. si inferiorem 2. Cod. reivind. & arg. L. sumptus 48. ff. reivind. vide, Genoa conciliat. legum lit. R. pag. 431.*

§. 31. *Si Titius alienam plantam in solo suo posuerit, ipsius erit. Et ex diverso, si Titius suam plantam in Mævij solo posuerit, Mævij planta erit, si modo utroque casu radices egerit, ante enim, quam radices egerit, ejus permanet, cujus fuerat. Adeo autem ex eo tempore, quo radices egerit planta, proprietates ejus commutatur: ut si vicini arbor ita terram Titij preserit, ut in ejus fundum radices egerit: Titij effici arborem dicamus: ratio enim non permittit, ut alterius arbor esse intelligatur, quam cujus in fundum radices egerit. Et ideo prope confinium arbor posita, si etiam in vicini fundum radices egerit, communis fit.*

Se Ticio meter planta alheya na sua propria terra, a planta será de Ticio: e pelo contrario, se Ticio dispuzer a sua planta em terra de Mevio, será de Mevio; se em hum, e outro caso deitar raizes: porque antes de as lançar, he de quem o era: e de tal modo se muda o dominio, desde que deita as raizes, que se a arvore do vezinho se estender á terra de Ticio, arreigando-se, dizemos que essa arvore será de Ticio; porque a razão não consente que seja de outro, se não do senhor da terra em que deita as raizes; e por isso a arvore da divisação, entre dous, se deitar raizes na terra vezinha, será commua de ambos.

Remiss.

Remiss.

1 Este §. das plantas, e accessão, he tirado da d. L. adeo 7. § si alienam plantam ff. acq. rer. dom. tom. 8. Confirma-se, L. sed si meis 26. ff. eod. L. idem Pomponius 5. §. de arbore ff. reivind. se este §. procede de rigor, e estricto direito, d. L. 5. §. 4. de arbore.

2 Da arvore do confim, L. arbor 19. ff. comm. divid. L. pen. ff. profoc. L. si plures 6. §. 2. ff. arbor. furtim casar. L. pro regione 8. ff. acq. rer. dom. tom. 8. vide, L. 40. ff. act. empt.

3 Penas do que corta arvores de fructo, ou outras do Tejo, Ord. lib. 5. tit. 75. tit. 117. § 1. fin. da querella, vide, §. 6. Inst. offic. judic.

§. 32. *Qua ratione autem planta, quæ terræ coalescunt, solo cedunt, eadem ratione frumenta quoque, quæ sata sunt, solo cedere intelliguntur. Ceterum sicut is, qui in alieno solo edificavit: si ab eo dominus petat edificium, defendi potest per exceptionem doli mali, secundum ea, quæ diximus: ita ejusdem exceptionis auxilio tutus esse potest is, qui alienum fundum sua impensa, (bona fide) consecvit.*

Pela mesma razão que as plantas arreigadas cedem á terra, se entende ser menos o paõ, que a terra em que está semeado. Além disto, assim como o Edificador na terra alheya, se pôde defender com aquella exceção do máo engano, segundo o que dislêmos, assim mesmo o semeador de boa fé.

Remiss.

1 Este §. da sementeira, he tirado da L. qua ratione 9. pr. ff. acq. rer. dom. tom. 8. Exceção do máo engano, supr. §. 30. h. t. Do temperamento, vide, L. 5. §. 3. ff. reivind. ao

menos adpretium, L. in rem 23. §. 5. ff. reivind. L. 13. §. 14. ff. ad exhibend.

§. 33. *Literæ quoque, licet aureæ sint, perinde chartis, membranisque cedunt, ac solo cedere solent ea, quæ inædificantur, aut insecruntur, ideoque si in chartis, membranisque tuis carmen, vel historiam, vel orationem Titius scripserit: hujus corporis non Titius, sed tu dominus esse videris. Sed si à Titio petas tuos libros, tuasve membranas, nec impensas scripturæ solvere paratus sis: poterit se Titius defendere per exceptionem doli mali, utique si earum chartarum membranarumve possessionem bona fide nactus est.*

As letras, ainda que de ouro, tambem cedem, e são menos que o papel, ou pergaminho em que estão escritas; do mesmo modo que no Edificador, e Semeador: e por isso se Ticio escrever Versos, ou Historia, ou Oração no teu papel, ou pergaminho, tu ferás o senhor deste corpo; mas se pedisses a esse Ticio os teus livros, sem offerta do custo da escrita, Ticio se pôde defender com a exceção do máo engano (§. 30.) se teve a posse dos livros de boa fé.

Remiss.

Este §. da escrita tambem he tirado da d. L. qua ratione 9. §. 1. literæ quoque ff. acq. rer. dom. tom. 8. e coadjuva; d. L. 3. § pen. ff. ad exhib. tudo vay de boa fé.

§. 34. *Si quis in aliena tabula pinxerit, quidam putant tabulam picturæ cedere: alijs videtur, picturam, qualiscunque sit, tabulæ cedere: sed nobis videtur melius esse, tabulam picturæ cedere. Ridiculum est enim, picturam Apellis vel*

vel Parrhasij, in accessionem vilissimæ tabulæ cedere. Unde si à domino tabulæ imaginem possidente, is, qui pinxit, eam petat, nec solvat pretium tabulæ, poterit per exceptionem doli mali submoveri. At si is qui pinxit, (eam) possideat: consequens est, ut utilis actio domino tabulæ adversus eum detur, quo casu, si non solvat impensam picturæ, poterit per exceptionem doli mali repelli, utique si bona fide possessor fuerit ille, qui picturam imposuit. Illud enim palam est, quod sive is, qui pinxit, subripuit tabulas, sive alius: competit domino tabularum furti actio.

Se algum pintar em taboa alheya: huns, tem que a taboa cede á pintura: outros, que a pintura, qualquer que seja, cede á taboa; porém nós temos a taboa por menos; porque seria cousa de riso, que a pintura de Apelles, ou Parrhasio cedesse a huma taboa vilissima, augmentada com taõ boa pintura. E se o pintor pedir a pintura; que está na posse do senhor da taboa, sem offerecer, e pagar o preço da taboa, pôde este oppor com a exceiçãõ do mãõ engano. E se o pintor for o possuidor, e o senhor da taboa vier com a sua acçãõ *util*, pôde o pintor formar a sua exceiçãõ do mãõ engano, sendo o pintor possuidor de boa fé. He claro, que ou o pintor furtase a taboa, ou outro, o senhor da taboa tem a acçãõ *furti* para pedila.

Remiss.

- 1 Este §. da pintura tabem he tirado da dita *L. qua ratione 9. §. sed non uti literæ ff. acq rer. dom. tom. 8.*
- 2 Razaõ, preço, excelencia da arte, *ut h. §. & L. in rem 23. §. in omnibus 3. ff. reivind.* Quanto ao possuidor da taboa, *ut §. 30 & §. 33. h. t.*

§. 35. Si quis à non domino, quem dominum esse crediderit, bona fide fundum emerit, vel ex donatione, aliãve qualibet justa causa equè bona fide acceperit: naturali ratione placuit fructus, quos percepit, ejus esse pro cultura & cura. Et ideo si postea dominus supervenerit, & fundum vindicet, de fructibus ab eo consumptis agere non potest. Ei verò qui alienum fundum sciens possederit, non idem concessum est: itaque cum fundo, etiam fructus, licet consumpti sint, cogitur restituere.

Se algum comprar a herdade, ao que naõ era senhor, crendo que o vendedor o era, ou a receber por doaçãõ, ou outra causa, e justo titulo, de boa fé, foy do nosso agrado, conforme á razaõ natural, que os frutos colhidos fossem seus, pela cultura, e guarda; e por isso se depois vier o senhor, e reivindicar a cousa, naõ poderá pedir os frutos consumptos. Naõ se concede o mesmo ao possuidor de mãõ fé; porque este he obrigado a restituir a cousa com os frutos, ainda que estejaõ gastos.

Remiss.

Estamos no 7. modo de adquirir dominio: recolhimento dos frutos, em boa fé. Qual he o comprador de boa fé, e segundo este §. *L. bonæ fidei emptor 109. tom. 6.*

O mesmo que nos diz o §. se prova de varias Leys, *ut L. bonæ fidei emptor 48. L. 39. L. 40. L. 43. ff. acq. rer. dom. tom. 8. L. certum 22. Cod. de reivind. L. qui scit 25. §. 1. L. in pecudum 28. ff. de usur. & tit. Inst. usucap. & tit. Inst. per quas pers. cuiq. & tit. per quas pers. nob.*

O de mãõ fé, ainda os que podiaõ ser percebidos pelo senhor legitimo, restitue, *Arpr. h. §. ex n. 93. Ord. lib. 3. tit. 66. §. 1. L. 35. tom. 6. Peg. for. cap. 11. n. 212. & 213.*

Galo de fruct. disp. 2. art. 6. n. 20. disp. 12. art. 2. n. 5. Olea cess. jur. tit. 5. quæst. 14. n. 26.

5 Baita a boa fé negativa, para re-
levar da restituicão dos frutos, e
qualquer occasiã de possuir, Rei-
nos. obs. 30. n. 20. & obs. 16. Phæb.
dec. 132. n. 46. Rocca select. cap. 47.
n. 61. 62. 63. & 64. Galo de fruct.
disp. 24. n. 9. Ansaldo. de Ansaldo disc.
34. n. 51. Casareg. comert. disc. 50.
n. 8. & addit. n. 40.

6 Nos juizos universaes, vem os
frutos de boa fé, Guerr. tr. 2. lib. 3.
cap. 7. n. 12. L. qui scit 35. §. consu-
luit ff. usur. L. illud 40. §. 1. ff. petit.

7 hered. L. 1. Cod. eod. Os frutos da le-
gitima se devem com ella, do dia
da morte, L. Papinianus 8. §. unde
ff. inoffic. testam. Galo de fruct.
disp. 15. art. 2. n. 2. Maced. dec. 8. n.
26. posto que haja mora em pedir,
Galo supr. n. 3. & 5.

9 Depois da lide contestada, se
constitue em má fé, e vem os fru-
tos, ainda não pedidos, e pelo of-
ficio do Juiz, Ord. lib. 3. tit. 66. §. 1.
Per. revis. cap. 93. n. 4. & 5. d. L. cer-
tum 22. Cod. reivind. L. videamus
38. §. 7. ff. de usur. L. 25. §. 7. L. sed.
& si 28. §. post litem ff. petit. hered.

10 §. 2. Inst. offic. judic. e ainda virtual-
mente vem na sentença, Per. revis.
d. cap. 93. n. 5. Galo disp. 13. art. 1.
Salgad. Labir. p. 3. cap. 1. n. 73.

11 Se os frutos das bemfeitorias per-
tencem ao melhorante, que os per-
cebeo, ou ao senhor da cousa, a cu-
jo favor cede o melhorado, ha diver-
sas sentenças; ou se os deve com-
pensar com as bemfeitorias, Peg.
proem glos. 43 n. 167. & 168. Rei-
nos. obs. 56. n. 15. Fabr. ration. L.
sumptus 48. ff. reivind. Angel. de im-
pens. & melior. art. 12. n. 21. De ri-
gor, a bemfeitoria cede á terra, e
os frutos seguem o dominio; mas
não parece justo que o senhor se
locuplete com damno do que melio-
rou; e que haja de largar o melio-
rado, sendo possuidor, sem se lhe

12

pagar; visto que todo o Direito se
reduz, a que ninguem se locuplete
com jactura alheya.

Do que vem na restituicão com a
cousa, dix. L. 22. L. 35. L. 75. L. fin.
§. fin tom. 6. & L. 173 §. 1. tom. 5. Per.
revis. cap. 93.

§. 36. Is vero ad quem usufru-
ctus fundi pertinet, non aliter fru-
ctuum dominus efficitur, quam si
ipse eos perceperit. Et ideo licet ma-
turis fructibus, nondum tamen per-
ceptis, decesserit; ad heredes ejus
non pertinent, sed domino proprie-
tatis adquiruntur. Eadem ferè, &
de colono dicuntur.

O usufruario, não he senhor
dos frutos, se os não colher; e por
isso se morrer antes de os haver per-
cebido, posto que estejão maduros,
não pertencem a seus herdeiros, e
passão para o senhor da propriedade.
O mesmo procede, as mais das ve-
zes, no colono, ou rendeiro, a res-
peito do locador.

Remiss.

Que o usufruario não faz seus
os frutos sem os perceber, se prova
tambem com muitas Leys, L. qui
scit 25. §. pen. ff. usur. L. arboribus 12.
§. 5. ff. usufr. L. si fructus 13. ff. quib.
mod. usufr. amit. vide, §. finitur 3.
Inst. usufruct.

Pertencem ao senhor da proprie-
dade, por serem havidos por parte da
cousa, scilicet, pars rei, L. fructus
pendentes pars fundi videntur 44. ff.
reivind. ut cum Barb. Fragos. Gom.
Cald. Reinos. obs. 19. Guerr. tr. 2. lib.
3. cap. 7. n. 20. & seqq. Pacion. locat.
cap. 33. n. 1. Parlador. differ. 79. cap.
3. n. 11. como o parto; pars matris,
§. 19. h. t. Pertencem ao que tem o
dominio, L. 1. & 2. Cod. pign. act. L.
Herenius ff. de usur. L. 33. L. 38. L.
25. ff. reivind. Reinos. obs. 16. n. 11.
Maced. dec. 27. n. 4. verí. sunt enim
fru.

- fructus domini accessorii L. indebiti 15. ff. condit. indeb. Bart. in L. 1. n. 9. vers. idem respectu natalium accessione ff. acq. rer. dom. como consequencia do dominio, Peg. 3. for. cap. 22. n. 65. ubi DD. & tom. 5. for. cap. 85. à n. 20. 36. & 39.* E o credor compenla os frutos do penhor, com a sorte, e naõ os lucra, *cap. cum questus de usur & ibi Barb. cap. cum contra de pign. L. 1. & 2. Cod. pign. act. Guerr. tract. 2. lib. 7. cap. 2. n. 7. ubi DD. Cardoso. verb. usura n. 5.*
- 5 ainda que precedesse pacto, *Guerr. d. cap. 2. n. 8. & 9.* que reprova a *Ord. lib. 4. tit. 67. §. 4.* como usurario, e assim a *antichresis*, da *L. is qui bona 11. §. antichresis ff. pign. & hypoth.*
- 6 Pendentes, saõ os que ainda se dizem radicados, e inherentes à propriedade: e os colhidos, saõ os abdicados legitimamente, sem vicio, por maduros, e secos, *ut per jura Peg. 5. for. d. cap. 85. n. 18. & 19.*
- 7 Os pendentes, naõ passaõ para o herdeiro do usufrutuário, e ultimo possuidor do morgado, e pertencem ao successor singular do mesmo morgado, *Valasc. part. cap. 30. P. Pinh. emphyt. disp. 8. §. 3. n. 105. pag. 604 cum Peg. & aliis Guerr. tr. 2. lib. 3. cap. 7. n. 9 & 26. Peg. for. cap. 4. ex n. 46 56. & 92.*
- 8 Os frutos separados da terra, deixaõ de ser Ecclesiasticos, *Rocca select. cap. 124. n. 2. & 3. & 25. ubi DD. Parlador differ. 79. cap. 3. n. 3. & 12. Card. de Luc. lib. 12. de benefic. disc. 81. n. 12. vers. quod in verbis & n. 20.*
- 9 O mesmo no Colono secular, e deixaõ de ser do locador, *ut infra num 10.* Divisaõ dos frutos Ecclesiasticos, entre o herdeiro do Beneficiado defunto, e o successor do Beneficio, *Guerr. tr. 2. lib. 3. cap. 7. n. 30. & seqq.*
- 10 Quanto ao vers. *eadem ferè de colono dicuntur*: o mesmo no colono, as mais das vezes; porque colhe os

frutos em nome do locador, e saõ deste em quanto estaõ inherentes, e naõ saõ do conductor, ou colono, sem os separar, (ou ter pago a merce,) *ut ultra L. fructus pendentes 44 ff. de reivind. L. si servus 63. vers. locavi tibi fundum ff. de furt. L. 60. §. messem ff. locat. Pacion. locat. cap. 33. Parlador. d. differ. 79. cap. 3. vide, §. fin. Inst. loc. & conduct.*

Quando finda o usufruto, e que termina com a morte do usufrutuário, *L. ambiguitatem Cod. usufruct. Arouc. adn. l. 1. n. 7. ff. just. & jur. §. finitur 3. Inst. de usufruct. Joan. Bapt. Scuva sental. de pign. cap. 5. n. 4. & cap. 14. vide Per dec. 124. reprovado ab Arouc. d. n. 7.*

§. 37. *In pecudum fructu etiam factus est, sicuti lac, pillus & lana, itaque agni, hædi, & vituli, & equuli, & fuculi statim naturali jure dominij fructuarij sunt. Partus verò ancillæ in fructu non est, itaque ad dominum proprietatis pertinet. Absurdum enim videbatur, hominem in fructu esse: quum omnes fructus rerum natura gratia hominis comparaverit.*

No fruto do gado, se conta o que delle sahe, como leite, lã, cordeiros, cabritos, bezerros, potros, leitoens, pello; e logo saõ do senhorio frutuário, por Direito natural: porèm o parto da escrava, naõ se conta em fruto, e por isso pertence ao senhor da propriedade; porque parecia absurdo, que o homem se contasse em fruto, quando a natureza cria todos os frutos para o homem.

Remiss.

Todo este §. do que se conta em fructo, he transcripto, da *L. in pecudum 28 ff. de usur.* e se confirma, quanto ao parto da escrava, *L. vetus fuit questio an partus ad fructuarium*

Etuarium pertineret = neque enim in fructu hominis homo esse potest: hæc ratione nec in usumfructum in eo fructuarius habebit 68. ff. usufr. quemad. quis utat. & fruatur. O parto, parte da mãy, §. 19. Inst. h. t. O que se comprehende em fruto, Barb. appellat. 103. A Ley aborrece absurdo, L. nam absurdum ff. bon. liber. Barb. ax. 2. L. 160. §. 2. tom. 5. Peg. 4. for. cap. 78. n. 12. fin.

§. 38. Sed si gregis usumfructum quis habeat, in locum demortuorum capitum ex fœtu fructuarius submittere debet, ut & Juliano visum est, & in vinearum demortuarum vel arborum locum, alias debet substituere. Recte enim colere, & quasi bonus paterfamilias uti debet.

O que tem o usufructo do gado, deve de completar o numero das cabeças mortas, com as das crias delle, como pareceo a Juliano; e em lugar das cepas das vinhas, e arvores mortas, plantar outras, para a sua subsistencia; porque deve de cultivar, e usar da couza, como o bom pay de familias usa das suas.

Remiss.

1 Este §. das obrigaçoens do fructuario, quanto á primeira parte se prova da L. plerumque 10. vers. sed fœtus dotalium pecorum ff. jur. dot. L. vetus 68. vers. fœtus autem pecorum ff. usufr. & quemad L. vel inutilium 69. ff. eod. propriamente com Juliano, L. quid ergo 70. ff. eod. tit. donde foy colhido o fruto deste §. & vide, §. 18. Inst. legat. Arpr. pr. Inst. vulg. subst. n. 3.

2 Quanto á segunda parte, das arvores mortas, que deve suprir com outtas, e lhe pertençaõ as velhas, L. agri in usufructu legato, in locum demortuarum arborum alia substituenda sunt, & priores ad fru-

Etuarium pertinent 18. ff. usufr. & quemad. quis utat. & fruatur. Lagun. de fructib. p. 1. cap. 6. n. 47. & 48. Mas com a exceiçãõ da L. arbores vi tempestatis 59. ff. d. tit. usufr. que disputa Lagun. fruct. d. cap. 6. n. 52. & 53. e lembrança da L. Proculus 19. §. si arbores vento ff. usufr. & quemad. quis da qual Jacob. de comitib. dec. senens. 50. n. 30. & seqq. aonde mostraõ a quem pertençaõ as mortas, vide tit. usufr. ear. rer. que usu consum.

Quanto á parte ultima, de beneficiar como bom Pay de familias, L. sed cum fructuarius 65. vers. debet enim omne, quod diligens paterfam. in sua domo facit & ipse facere ff. usufr. quemadm L. 1. vers. cavere autem debet boni viri arbitratu percepturi ff. usufr. quemad. caveat. L. ædiles 25. pr. ff. ædiliçt. edict. e tem pena de perdimento se abusar.

O administrador do Morgado, ou Capella que malbarata, ou de lapida, perde a administraçãõ L. imperator 50. ff. ad S. C. Trebel. Ord. lib. 1. tit. 62. §. 50. ubi Glosator. Peg. maior. cap. 6. n. 475. & 688. & 960. Portug. prælud. 2. §. 2. n. 31. Molin. primog. lib. 1. cap. 16.

§. 39. Thesauros, quos quis in loco suo invenerit, divus Adrianus naturalem equitatem sequutus, ei concessit, qui (eos) invenerit. Idemque statuit, si quis in sacro, aut religioso loco fortuito casu invenerit. At si quis in alieno loco, non data ad hoc opera, sed fortuito invenerit, dimidium domino soli concessit, & dimidium inventori. Et convenienter, si quis in Caesaris loco invenerit, dimidium inventoris, & dimidium esse Caesaris statuit. Cui convenienter est (ut) si quis in fiscali loco, vel publico (vel civitatis) invenerit, dimidium ipsius esse (debeat,) & dimidium fisci, vel civitatis.

O Imperador Adriano, seguindo a igualdade natural, concedeo, que se algum achasse thesouro em lugar seu, fosse do que o achasse: e determinou o mesmo, se alguém o achasse, casualmente em lugar sagrado, ou religioso. E que se o achasse, casualmente, em lugar alheyo, lhe concedeo ametade, e a outra para o senhor da terra: e se o achar em lugar do Cesar, ametade do inventor, e a outra do Cesar: e do mesmo modo sendo em lugar do Fisco, ou da Cidade, ou do Publico.

Remiss.

- 1 Invenção do Theouro, he hum modo particular de *occupação*, do primeiro modo geral de adquirir dominio.
- 2 Theouro, he hum deposito antigo de dinheiro, de cujo principio se não sabe, nem ha memoria, e por esta causa se reputa sem senhorio, e fica no dominio do que achou, *L. numquam nuda traditio 31. vers. Thesaurus est vetus quedam depositio pecunie, cujus non extat memoria, ut jam dominium non habeat ff. acq. rer. dom. tom. 8.*
- 3 Se algum esconder seu dinheiro na terra, por medo, guarda, não he Theouro; e o que o tomar comete furto, *d. L. numquam 31. fin. tom.*
- 4 *S. ubi jur & DD.* e este que assim o escondeo, nem ainda perde a posse, *L. peregrè 44 ff. adq. poss. tom. 8.* convem *L. 3. §. Neratius 2. & §. Nerva 10 ff. adq. poss. tom. 8.*
- 5 Do que o acha em terra sua, ou alheya, e da meação do inventor, *L. si quis in aliena 63. ff. acq. rer. dom. tom. 8. L. à tutore 67. ff. rei vind. L. unic. Cod. de Thesaur. Portug. lib. 3. cap. 13. ex n. 1. usq 91.*
- 6 Não basta a ciencia delle, he necessaria apprehensão natural, *L. 3. §. Neratius ff. adq. poss. tom. 8. L. Thesaurus 15. ff. ad exhibend. L. unic. Cod. de Thesaur. §. h. §. & L. 31. &*

63. ff. acq. rer. dom. tom. 8. d. L. 44. ff. adq. poss. tom. 8. L. 1. §. 2. n. 7. ff. rer. divis. Portug. d. cap. 13. Gom. L. 45. ex n. 47. vide, Arouc. adm. verb. inventor.

Quanto á contradicção que se faz da *L. non intelligitur §. si in locis fiscalibus ff. jur. fisc.* e desta antinomia, vide *Glos. in d. §. si in locis verb. vindicaretur, Cald. in L. si curatorem verb. non absimilis n. 23. vers. inducit etiam Duarenus Cod. de in integr. rest. Barb. in L. divertio §. si fundum n. 42. & 43. ff. solut. mat. Genoa conciliat. leg. lit. R pag. 531.*

§. 40. *Per traditionem quoque jure naturali res nobis adquiruntur: nihil enim tam conveniens est naturali equitati, quam voluntatem domini volentis rem suam in alium transferre, ratam haberi: & ideo, cujuscunque generis sit, corporalis res tradi potest, & à domino tradita alienatur. Itaque stipendiaria quoque & tributaria prædia eodem modo alienantur. Vocantur autem stipendia & tributaria prædia, quæ in provincijs sunt, inter quæ, nec non & Italica prædia, ex nostra constitutione nulla est differentia, sed si quidem ex causa donationis aut dotis, aut qualibet alia ex causa tradantur, sine dubio transferuntur.*

Tambem adquirimos o dominio da cousa, conforme a Direito natural, pela entrega; porque nada he taõ conforme á justiça natural, como que a vontade do senhor da cousa seja firme, quando dá o que he seu: e por isso qualquer cousa que tiver corpo, se pôde dar a outro, e sendo dada pelo senhor fica alienada. E do mesmo modo se podem alienar as Herdades estipendiarias, ou tributarias. Chamaõ-se predios estipendiarios, e tributarios os que estaõ nas Provincias fóra da Italia, entre os quaes, e os da Italia já não há

há differença, depois de huma nos-
sa Constituição; e se verdadeira-
mente se fizer tradição delles por
causa de doação, ou dote, ou ou-
tra justa causa, sem duvida se transf-
ferem os dominios.

Remiss.

- 1 Estamos no §. modo de adquirir
dominio, tradição. Quanto ao prin-
cipio do §. he tirado da *d. L. qua ra-
tione 9. §. hæ quoque que traditione
fiunt nostræ: jure gentium nobis ad-
quiruntur ff. acq. rer. dom. tom. 8.
Arouc. adn. L. 4. n. 5. ff. stat. hom.*
- 2 Tradição, he huma translação da
posse, *arg. L. 3. ff. act. empt. L. 28. ff.
verb. oblig. Luduv. ad Inst. lib. 2.
Thes 10 lit. A pag. 80. aonde mostra
huma real, e outra ficta.*
- 3 O dominio, por via da regra, não
se transfere sem tradição, scilicet,
sem posse, *ut h. §. 40. L. traditionib.
20. Cod. pact. L. si ancilam 11. Cod.
act. empt. Maced. dec. 27. n. 2. Cald.
empt. cap. 12. Portug. lib. 1. cap. 3. ex
n. 9. & n. 16. & dix. L. 1. pr. n. 18. ff.
adq. poss. tom. 8. (exceções, Por-
tug. d. cap. 3. §. fin. Inst. offic. judic.) e
isto ainda que tenha titulo habil,
como compra, arremetação, doa-
ção, *Portug. d. cap. 3. n. 9 12. & 16.
& prælud. 1. n. 10. Peg. for. cap. 5. n.
55. & 56. por não bastar o paciona-
do: tanto, que doando, venden-
do, locando a dous a mesma couza,
a adquire o primeiro na posse, L. 15.
Cod. reivind. Ord. lib. 4. tit. 7. §. 2.
Portug. d. cap. 3. n. 17. Maced. dec.
113. Cardos. verb. exptio n. 17. verb.
locatio n. 29. dix. L. 1. §. 2. n. 161. ff.
adq. poss. tom.**
- 5 O paccionado não basta, *d. L. 20.
Cod. pact. Portug. d. cap. 3. sub n. 9.*
mas tambem não basta a nuda, e sim-
ples tradição, e he necessario inter-
vir causa habil, e titulo legitimo,
*glos. verb. traditio in d. L. qua ratio-
ne 9. vers. hæ quoque L. numquam
nuda traditio 31. ff. acq. rer. dom. tom.*
- 6 Tom. I.

8. dix. L. 1. vers. dominium ff. adq.
poss. tom. 8. n. 18. & 19. Portug. d. cap.
3. n. 11. A razão da tradição, he
porque o dominio começou pela pos-
se natural, e o principio natural,
não pôde ser removido pelo homem,
*Portug. d. cap. 3. n. 10. dix. coment. L.
1. vers. dominium n. 21. & 22. ff. acq.
poss. tom. 8. vide, supr. §. 12. 13. &
14. h. t.*

He necessario, que esse que transf-
fere seja senhor; porque o titulo não
basta, se não consta que era senhor,
esse de quem o titulo foy havido,
*Peg. for. cap. 5. n. 54. ubi DD. por-
que nenhum dá o que não tem, ou
mais do que tem, ou não he seu, L.
traditio 20. ff. acq. rer. dom. tom. 8. L.
54. L. 120. L. 160. §. 2. tom. 5. e no
que he seu, he que livre arbitrio,
e pôde impor Ley, condição, e
pena de contravenção, L. in re man-
data Cod. mandat. L. sed si lege §. con-
suluit ff. petit. hered. Peg. for. cap. 4.
n. 1. 2. & 3. com tanto que não haja
resistencia da Ley, e damno de ter-
ceiro, Peg. n. 4. dix. L. 55. L. nemó
151. & L. 155. §. 1. tom. 5.*

*Cujuscunque generis sit, corpo-
ralis res tradi potest:* porque se ti-
raraõ as differenças que havia nas
Herdades das Provincias, e nas da
Italia pela Constituição que se refe-
re na *L. unic. Cod. usucap. transfor-
mand. & sublat. differ.*

Corporalis: porque no incorpo-
ral se não requiere tradição, *L. servus
43. vers. incorporales res traditio-
nem & usucapionem non recipere ff.
de acq. rer. dom. tom. 8. Arouc. adn. l.
1. §. 2. n. 18. pag. 15. ff. rer. divis. nem
se pôde atingir, §. 2. & 3. Inst. reb.
corp. & in corp. L. 1. §. 2. ff. rer. di-
vis. tom. 8. Arouc. d. §. 2. n. 18. dix. d.
L. 43. tom. 8. basta por tradição a
paciencia de hum, e uso do outro,
*L. fin. ff. servit. L. 3. pr. ff. usufruct.
Themud. dec. 24. num. 31. Cald. for.
quest. 5. & n. 4. Peg. for. cap. 11. pag.
934. col. 1.**

Entrega da couza por causa de

venda, sem a do preço, vide, *L. curabit. Cod. act. empt. & ibi Aug. Bart. Ord. lib. 4. tit. 5.* a mulher na doação do marido, retém a posse natural, *L. 1. §. 2. si vir uxori ff. adq. possit. tom 8.* e o domínio natural no dote, *L. in rebus dotalib. Cod. jure dot.*

19 Herdades estipendiarias, e tributarias alienadas, passam com o encargo real, *L. haec tenus ff. usufr. L. impendia ff. impens. reb. dot. Peg. for. cap. 3. n. 351. pag. 129. ubi DD. como as nossas Censuistas, Peg. d. n. 351. & n. 363. & 364.* salvo se lhe for prohibida a alienação, *Peg. for. cap. 4. n. 225. ubi DD. Portug. lib. 2. cap. 21. n. 25. L. nihil proponitur ff. legat. 1.*

20 Mas como os bens se prezumem livres, e sem encargo, *L. altius §. Cod. servit. & qua* (fóra do territorio onerado) *Arouc. L. 4. n. 3. ff. stat. hom. & allegat. 60. n. 1. Guerr. tr. 2. lib. 2. cap. 9. n. 2.* na duvida, com respeito à liberdade prezumida, o menor gravame, *Guerr. d. cap. 9. n. 13. Valasc. emphit. quest. 32. n. 35. Pinheir. disp. 1. de conf. sect. 1. n. 5.*

§. 41. *Venditæ vero res, & traditæ, non aliter emptori acquiruntur, quam, si is venditori pretium solverit, vel alio modo ei satisfecerit: veluti expromessore aut pignore dato, quod quamquam caveatur ex lege duodecim tabularum, tamen rectè dicitur & jure gentium, id est, jure naturali, id effici, sed si is, qui vindidit, fidem emptoris sequutius fuerit, dicendum est, statim rem emptoris fieri.*

As cousas vendidas, e entregues, o comprador, não de outro modo adquirir o domínio, se não pagando o preço, ou satisfazendo-lhe de outro modo, como dando-lhe fiador, abonador, penhor; o que, ainda que foy acutelado pela Ley das 12. taboas (está bem dito, e veyo do

Direito das Gentes, que quer dizer do Direito natural. Mas se o vendedor fez confiança do comprador, *habita fide de pretio*, de que lhe pagaria o preço, deve-se dizer, que logo fica senhor,

Remiss.

Este §. das cousas vendidas, e entregues, he descripto da *L. quod vendidi 19. ff. contrah. empt.*

Dando-lhe fiador ao preço, he o mesmo que pagar o comprador, *L. ut rem emptoris fiat nihil interest utrum solutum sit pretium, an eo nomine fidejussor datus sit 53. ff. contr. empt.* Não adquire domínio, sem pagar de algum modo, *L. procuratoris 5. §. pen. sed si di. verl. quia res venditæ non aliàs desinunt esse meæ, quanvis vendidero; nisi ære soluto, vel fidejussore dato, vel aliàs satisfacto dicendum erit vindicare non posse ff. tribut. act. e assim, Ord. lib. 4. tit. 5. ubi Glosator. Arouc. allegat. 94. n. 5.*

O nome do expromissor; aqui, se toma pelo fiador, d. *L. ut rem emptoris 53. ff. contr. empt. L. 4. §. 3. ff. re judic.* e o fazer confiança do comprador, quer dizer, *habita fide de precio*, d. *L. quod vendidi 19. ff. contr. empt. ubi Burt. & Bald. Ord. lib. 4. tit. 5. §. fin. nem de outro modo deve de ser havida por entregue, porque a entrega sempre se entende levar a condição, de pago o preço, d. *L. procuratoris 5. §. pen. verl. vindicare me posse ff. tribut. act. Ord. d. §. 1. arg. L. si quasi recepturus 3. pign. act. Luduvel. ad Inst. h. t. Thesi 10. L. C. pag. 81.**

O que deu dilação, e poz dia ao pagamento, não fez a entrega *habita fide de pretio*, *Ord. d. tit. 5. §. 2. Arouc. d. allegat. 94. n. 6.* Nem o que entregou a cousa com a esperança de que se lhe pagaria logo, *tex. in d. L. si quis recepturus 3. ff. pign. act. Ord. d. tit. 5. §. 2.*

- 9 As obrigaçoens, entre o vendedor, e comprador, são correlativas, e reciprocas: o vendedor, está obrigado a entregar a coisa vendida, e o comprador o preço, *L. 1. fin. L. in venditione 41. L. datio 3. ff. act. empt. Ord. lib. 4. tit. 5. §. 1. & ibi Barb. & Glz. Peg for. cap 7. n. 17. ubi DD.*
- 10 O comprador, não tem a acção *empto* para pedir a coisa ao vendedor, sem pagar, ou offerer o preço, *L. Julianus §. offerri ff. act. empt. Ord. lib 4 tit. 5. §. 1. fin.* E o vendedor, só depois de haver entregue a coisa, he que lhe compete a acção *ex vendito*, que antes, retem pelo preço, *Ord. d. tit. 5 § 1. pr. d. L. Julianus §. offerri Hontalb. jur. super v. quest. 5 n. 19. & 20. cum d. §. offerri.*
- 12 Havendo espaço certo, na falta do pagamento, findo esse espaço, pôde o vendedor repetir a propria coisa, ou pedir o preço, e tem escolha, *Ord. d. tit. 5. §. 2. ubi Glosator.*
- 13 mas se levar a condicção, de que não pagando tẽ ao dia paccionado, a venda fique nenhuma, e pedir o preço *post diem*, cessa a escolha, *Ord. d. tit. 5. §. 3. L. post diem 7. ff. leg. comiff.*
- 14 O que recebeo parte do preço, tendo vendido com reserva do dominio, conserva a sua reserva tẽ a conclusão do pagamento, defende *Arouc. allegat. 94.* entendendo a *Ord. lib. 4. tit. 5. §. 3.* e responde a *Gam. dec. 211.* e se poderà o vendedor refelir do contrato, tendo recebido parte do preço, *Arouc. d. allegat. 94. & n. 7. Mend lib. 3. cap. 21. n. 67. Barb. in L. cum dotem 23. §. fin. n. 38. vers. ultimo limita ff. solut. Gam. dec. 43. dec. 211. Rovit. dec. 88. Surd. conf. 62. cum n. 28. & 44.*
- 16 O comprador, pôde duvidar a entrega do preço, se lhe for noticiao que o vendedor não he senhor legitimo, *Ord. lib. 4. tit. 5. pr.* mas judicialmente, *ut ibi Barb n. 2. L. post perfectam Cod. evict. Cald. empt. cap.*

23. á n. 14. *Maced. dec. 26. Moraes lib. 2. cap. 22. n. 51.* aonde tambem *17* trata o caso de ameaçar a evicção, por lide intentada, e que não deve entregar o preço sem fiança, *ubi DD. & Ægyd. in L. ex hoc jure 5. p. 1. cap. 8. n. 80. ad fin. Giurb. dec. 100. e o vi julgado anno de 1742.* em agravo ordinario do Porto, a favor de Caetano Moreira Cardoso, que era arrematante da praça, *vide §. 13. Inst. usucap.* ainda que, por *18* via de regra, a arrematação deve ser presente pecunia, *L. à Divo Pio § sed si super rebus ver. oportat enim ff. re judic. Barb. ad Ord. lib. 3. tit. 86. §. 8 sub n. 1. Moraes lib. 6 cap. 13. n. 26. ubi DD. pena de captura, Moraes prox.*

Quando fez a compra, com animo de quebra de credito, *habita fide de pretio Barb. in L. si cum dotem 23. n. 39 ff. solut. mat. § fin.*

Da venda feita a dous, *acquire o 20* primeiro na posse, *Ord. lib. 4. tit. 7. §. 2. L. quoties 15. Cod. reivind.* na doação, *Portug. lib. 1. cap. 3. n. 17.* na locação, *Gam. dec. 130. Cardos. verb. locatio n. 29. Farinac. quest. 150. n. 219. Cald. quest. 33. á n. 14.* se no primeiro se transferio pela clausula *Constituti*, *Cancer. 1. var. cap. 8 n. 31. & 32. Ægyd. L. ex hoc jure p. 2. cap. 13. claus. 11. n. 4. Portug. prelud. 1. ex n. 12. L. quod meo 18. ff. adq. poss. tom. 8.*

A regra geral he, que se não *ad- 22*quire dominio sem preceder tradição, e posse, com titulo habil para o transferir, *Portug. lib. 1. cap. 3. n. 9. & 11. L. 31. ff. acq. rer. dom. tom. 8. L. 1. vers. dominium n. 18. & 19. ff. adq. poss. tom. 8.*

Do perigo, e a quem compete, *23* *Ord. lib. 4. tit. 8. L. necessario ff. peric. & commod. reivind. L. clavibus 74. ff. contr. empt.*

§. 42. *Nihil autem interest, utrum ipse dominus tradat alicui rem suam, an voluntate ejus alius,*

alius, (cui ejus rei possessio permissa sit.

Naõ faz differença, fazer a entrega o senhor da cousa, ou outro de seu consentimento, (ao que elle a comprometeo, ou deu facultade para venda, e entrega.)

Remiss.

1 As palavras deste §. exceptas as finaes (additamento) foraõ transcriptas, *ex d. L. qua ratione 9. §. hæ quoque res vers. nihil autem interest utrum ipse dominus alicui tradat rem, an voluntate ejus aliquis ff. acq. rer. dom. tom. 8.*

2 O que faz o mandatario, he visto ser feito por esse mesmo mandante, *L. 5. §. 3. ff. admin. tut. glos. in §. constat Inst. jur. natur. L. 1. §. de jecisse ff. vi & vi arm. Barb. ax. 92. n. 1. cap. potest. quis 68. cap. qui faciat per alium 72. tom. 7. L. qui mandat. 56. ff. solut. & liber.*

3 O que paga á pessoa que seu credor mandou pagar; he visto haver pago ao mesmo credor, *L. quod jussu 180. tom. 5. L. solutam 49. L. qui mandat 56. L. cum jussu 64. ff. de solut. & liber. L. mortuo 15. ff. statuliber. Arouc. L. Arescusa 15. n. 45. ff. stat. hom.*

4 O que manda espoliar, he o que faz a força, *L. 1. §. de jecisse ff. vi & vi armat. dix. d. cap. 72. sub n. 2. tom. 7. Peg. for. cap. 11. num. 194.*

§. 43. *Qua ratione, si alicui libera universorum negotiorum administratio permissa fuerat á domino, isque ex his negotiis rem vendiderit & tradiderit: faciet eam accipientis.*

Pela qual razaõ, (§. 42.) se algum conceder a seu procurador, livre, e geral administraçãõ das suas cousas, e este vender, e entregar

dessas cousas a seu cargo, o que as recebe fica senhor.

Remiss.

As palavras deste §. saõ continuacãõ do §. 42. na *L. qua ratione 9. §. hæ quoque res vers. qua ratione si cui libera negotiorum ff. acq. rer. dom. tom. 8.* Confirma-se, *L. procurator cui 58. ff. de procurat.* fallando da pormutaçãõ, e que transfere dominio.

Mas ainda (que *cum libera*, naõ pòde convir em cousa que traga pena ao constituinte, sem poder especial, *Clement. non potest de procur. Bart. in L. si procurator n. 7. & Jas. n. 5. ff. condit. indeb. Cancer. 2. var. cap. 14 n. 7. Per. revis. cap. 11. n. 3.*

O procurador *cum libera*, pòde tudo, o que pòde seu constituinte, *L. procurator cui 58. ff. procur.* ainda que requeira especial mandato, *probat Phæb. dec. 145 n. 7. L. transactionis Cod. transact. Mend. p. 1. lib. 1. cap. 3. n. 38. fin. Peg. for. cap. 5. pag. 383. col. 2.* mas naõ basta para o que traz damno, e prejuizo, *Mend. d. n. 38. Phæb. dec. 145. ex n. 8.* e se toma por palavra Tabalioa, e do seu modo de dizer: Casos em que se re-
quere mandato especial, *glos. in cap. qui ad agendum de procur. in 6.* aonde conta trinta, e oito: quando o geral naõ basta, *Covas 1. var. cap. 6. n. 2.*

V. g. *cum libera*, naõ pòde transigir, *L. 60. ff. procurat.* nem vender, excepto as cousas que o tempo pòde consumir, *L. 63. ff. procurat.* e he necessario especial: e para jurar de columnia, *Ord. lib. 3. tit. 43. §. 3. Moraes lib. 5. cap. 2. n. 26.* e para se louvar, *cap. pertuas 10. de arbitr. L. transactionis Cod. transact. valer. tit. 4. q. 5. n. 32. Cardoso. verb. procurator n. 26.* e para substabalecer, *Portug. lib. 2. cap. 13. n. 44.* e naõ pòde tornar a estabalecer, *d. n. 44.*

O que hum obrou como procurador,

rador, se na verdade o era, vale, ainda que ao tempo do acto não constasse do poder, *Cancer. 2. var. cap. 14. n. 130 Altim. null cont. q. 31. n. 257. & tom. 3. q. 9. n. 232. & null. sent. rubr. 11. q. 29. á n. 57. & 74.* e o que obrou em auzencia, depois da morte do constituente ignorada, se sustenta, §. 9. & 10. *Inst. mandat. L. inter causas, L. si precedente ff. mandat. L. si funtus ff. procur. Cald. extint. cap. 47. n. 47.*

10 Ratificação, se compara ao mandato, *Barb. ax. 197. n. 17.* mas não póde ratificar o que não he feito em seu nome, *n. 18. cap. 9. tom. 7.*

§. 44. *Interdum etiam sine traditione nuda voluntas domini sufficit ad rem transferendam: veluti si rem, quam tibi aliquis commoda verit, aut locaverit, aut apud te deposuerit, (postea aut vendiderit tibi,) donaverit, (aut dotis nomine dederit.) Quamvis enim ex ea causa tibi eam non tradiderit: eo tamen ipso, quod patitur tuam esse, statim tibi acquiritur proprietates, perinde ac si eo nomine tibi tradita fuisset.*

Algumas vezes, ainda sem tradição, e basta a simples vontade, para transferir o dominio da cousa como se tinha em prestado, ou depositado na tua mão alguma cousa, e depois ta vendeo, do-ou, ou do-tou; porque suposto a tradição não foy por esta causa, em consentir que seja tua adquires o dominio della, como se realmente a entiegara para este fim.

Remiss.

1 Estamos no 9. e ultimo modo de adquirir dominio, *quasi tradição*, por causa anterior.

2 Este §. 44. se repete da *L. qua ratione 9. §. interdum & sine traditione ff. acq. rer. dom. tom. 8.* e se com-

prava *L. 21. ver. si rem meam ff. eod. L. 9. §. fin. ff. reb. credit. L. 3. §. pen. & fin ff donat. inter. L. 3. §. illud 14. ff. adq. poss. tom. 8. L. si si rem que apud te ff. evict. Gom. L. 45. n. 69.*

Da claulula *constituti*, pela qual se ha por entregue, *Tiraq. de constit. limit. 12. n. 1. & 2. Gom. L. 45. Taur. á n. 78. Portug. prælud. 1. ex n 12. lib. 1. cap. 3. n. 43. Ægyd. L. ex hoc jur. 5. p 2. cap. 13. & n. 4. & cap. 12. n. 24. Peg. for. cap. 6. Cancer. 1. var. cap. 8. á n. 31. dix. L. quod meo 18. ff. adq. poss. tom. 8.*

§. 45. *Item si quis merces in horreo depositas vendiderit simul atque claves horrei tradiderit emptori, transfert proprietatem mercium ad emptorem.*

Se algum vender as suas mercadorias, que tem fechadas no celeiro, ou almazem, e entregar logo ao comprador as chaves, lhe transfere o dominio.

Remiss.

Este §. da tradição das chaves, he continuação da mesma *L. qua ratione 9. §. item si quis merces ff. acq. rer. dom. tom.* e se prova da *L. 1. §. si jufferim 14. L. quod meo 18. §. si venditorem, L. si quarundam 51. ff. adq. poss. tom. 8. L. clavibus 74. ff. contr. empt. Gom. L. 45. n. 60. con- vem n. 74. & 75. Tusc. lit. P. concl. 407. tom. 6.* se entrega hade ser *apud horrea, d. L. clavib. 74 ff. contrab. empt. Gom. L. 45. n. 61.* e dellas faz semelhança para outros casos.

Retenção das chaves, argumento da posse, *L. 1. §. si jufferim 14. ff. adq. poss. tom. 8. n. 5. Farinac. dec. 514. n. 1. tom. 2. Card. de Luc. empt. disc. 10. sub n. 6. de servit. disc. 90. sub n. 4. Grat. cap. 310. á n. 17.*

O mesmo das chaves, passa no instrumento, e titulo da cousa, *Gom. L. 45. n. 62. Beima L. 2. §. adipiscimur*

piscimur ff. adq. poss. d. L. 1. pr. ff. eod. & d. L. clavib. arg. L. 1. Cod. donat.
e a posse, he argumento do dominio.

§. 46. *Hoc amplius, interdum & in incertam personam collata voluntas domini trasfert rei proprietatem: ut ecce, praetores & consules, cum missilia jaectant in vulgus, ignorant quid eorum quisque sit excepturus: & tamen quia volunt quod quisque acceperit, & ejus esse: statim eum dominum efficiunt.*

Mais he, que algumas vezes a vontade do senhor da cousa, posta em pessoa incerta, transfere dominio: como quanto o Pretor, ou Consul lançaõ coufas às rebatinhas, querendo que seja senhor o que as tomar.

Remiss.

- 1 Este §. das coufas às rebatinhas, he continuação *ex d. L. quaratione 9. §. item si quis ver. hoc amplius, ff. acq. rer. dom. tom. 8.* Confirma-se, L. 5. §. 1. *ff. pro derelict. L. nec emptio 8.*
- 2 *ff. contr. empt.* O caso do exemplo ficou prohibido, L. 2. *Cod. de consulib. non spargend. Novel. 105.* praticava-se nos Doutoramentos em Salamanca, quando nella fuy estudante 701. 702.

§. 47. *Qua ratione verius esse videtur, si rem pro derelicto á domino habitam occupaverit quis, statim eum dominum effici. Pro derelicto autem habetur, quod dominus ea mente abjecerit, ut id (in numero) rerum suarum esse nolit: ideoque statim dominus ejus esse desinit.*

Pela mesma razão, o que toma alguma cousa, que o senhor a não quer, adquire o dominio della; e

he visto não querer a cousa, que não quer que se conte entre as suas, e a lança fóra de si; e por isso logo deixa de ser senhor.

Remiss.

Este §. da cousa deixada, *proderelicto, ao desamparo ex L. 2. §. 1. ff. pro derelict. Portug. lib. 3. cap. 13. à n. 108.* Dos animaes achados ao vento, *Ord. lib. 3. tit. 94. ubi Glossator. Bart. & Glz. tom. 3. pag. 415.*

§. 48. *Alia sanè causa est earum rerum, quæ in tempestate levandæ navis causa ejiciuntur, hæ enim dominorum permanent: quia palam est, eas non eo animo ejici, quod quis eas habere nolit, sed quo magis cum ipsa navi maris periculum effugiat. Qua de causa, si quis eas fluctibus expulsas, vel etiam in ipso mari nactus, lucrandi animo abstulerit, furtum committit. Nec longè videntur discedere ab his, quæ de rheda currente non intelligentibus dominis cadunt.*

Outra cousa he, no que se alija ao mar para aliviar a Náo da tempestade; porque estas coufas ficam no mesmo dominio; em razão de que as não lançaõ de modo que as não queiraõ, mas por fugir ao perigo: e por isso se algum as tomar com intenção cobiçosa, ou arrajadas das ondas às prays, ou achando-as no mar, comette furto. E não são muito differentes destas coufas, as que cahem dos carros, ou coches, sem serem vistas de seus donos.

Remiss.

Este §. final, das coufas *alijadas ao mar*, a causa de salvar a Náo, e com ella a gente, he descripto da *d. L. qua ratione 9. §. fin. alia causa est ff. acq. rer. dom. tom. 8.* prova-se, L. 2. *fin. ff. ad leg. Rhod. de jaect. L. qui levand-*

levanda navis gratia §. ff. ad leg.

2 Rhod. de jact. excepta a ultima parte do §. que vem por semelhança, vide, Arouc. adn. L. 2. §. 1. ex n. 213. ff. rer. divis. pag. 145.

3 Há differença, no modo, entre as cousas que nao fragaõ, e as que se alijaõ na tempestade: mas o effeito da retençaõ do dominio, he o mesmo, e nenhuma he havida proderelicto, L. interdum 21 §. quod ex naufragio ff. adq. poss. tom. 8 pag 75.

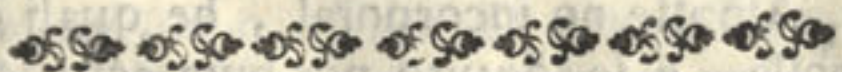
4 e que nem he do accipiente, nem se pòde prescrever, juncto §. furtiva 2. Inst. usucap.

5 Comete furto, d. §. 48. d. L. 9. §. alia causa fin. ff. acq. rer. dom. L. falsus 44. §. si jactu ex nave factum ff. de furt.

6 Vide, Ord lib 2. tit 27 & ibi Glossator. Portug. lib. 3. cap. 3. à n. 97. Ant. Matheu ad legg. select. Cod. disp. 10. de leg. Rhod. que no n. 8. louva nossa equidade Luzitana, Casareg. commerc. disc. 19. 45. 47. 65 n. 4. vide, Arouc tom. 2. verb. inventor.

7 Aqui pòde entrar o estillo do comercio, e dessa praça, Ley suprema, Peg for. cap. 2. pag. 168. col. 2. & cap. 14 n. 122. Valens cons. 78. Fontanel. dec. 244. Casareg. disc. 1.

8 Que se prova com duas testemunhas do mercantil, Peg for. n. 122. em que se julga ex bono & equo afastado dos apices de Direito.



TIT. 2.

De Rebus corporalibus & incorporalibus.

Quaedam praeterea res corporales sunt, quaedam incorporales.

Alèm do que fica dito, está, que humas cousas saõ corporaes, e outras incorporaes.

Tom. I.

Remiss.

Esta segunda divisaõ das cousas, em corporaes, e incorporaes, he tirada da L. 1. §. quaedam praeterea res corporales sunt, quaedam incorporales ff. rer. divis. tom. 8. & ibi Arouc.

§. 1. Corporales haec sunt, quae tangi possunt: veluti fundus, homo, vestis, aurum, argentum, & denique aliae res innumerabiles.

As corporaes, saõ as que se pòdem attingir: como a herdade, o homem, vestido, ouro, prata, e outras sem conto.

Remiss.

Este §. definiçaõ do corporal, he descripto da dita L. 1. vers. corporales haec sunt ff. rer. divis. Arouc ad. d. L. 1. §. 2. n. 1. ff. eod. tit.

Em que propriamente consiste a posse, que no unido, conexo, e indeviduo, basta que se tome da parte para o ficar no universal, L. 3. pr. ff. adq. poss. tom. 8. Peg maior. poss. cap. 4. n. 126. e ex n. 176. Arouc. d. L. 1. §. 2. n. 2. ff. rer. divis. Peg ad Ord. tom. 9. lib. 2. tit. 32. pr. glos. 2. n. 5. & 6. pag. 546. Castilh. tom. 7. cap. 33. n. 2. 23. & 24.

§. 2. Incorporales autem sunt, quae tangi non possunt: qualia sunt ea, quae in jure consistunt; sicut hereditas, usufructus, usus (&) obligationes quoquo modo contractae. Nec ad rem pertinet, quod in hereditate res corporales continentur: nam & fructus qui ex fundo percipiuntur, corporales sunt, & id, quod ex aliqua obligatione nobis debetur, plerumque corporale est: veluti fundus, homo, pecunia; nam ipsum jus hereditatis, & ipsum jus utendi fruendi, &

R ipsum

ipsum jus obligationis incorporale est.

As incorporaes, são as que não podem ser atingidas, quaes são, as que consistem em direito: como a herança, usufruto, o uso, e as obrigações por qualquer modo contrahidas. E não obsta que na herança haja cousas que tenham corpo, porque também os frutos da herdade são corporaes, e o que se deve por alguma obrigação, as mais das vezes, he corporal, como o campo, o homem, o dinheiro; mas esse mesmo direito da herança, do usufruto, e das obrigações he corporal.

Remiss.

- 1 Este §. definição do *incorporal*, he trasladado da dita *L. 1. §. quedam* *vers. corporales sunt quae tangi non possunt ff. rer. divis. Arouc. d. L. 1. §. 2. n. 18. ff. eod. tom 8. L. servus 43.*
- 2 *ff. acq. rer. dom. tom 8.* mas conta-se entre os bens, e se comprehende no appellativo *bona, res L. 21. L. 49. tom. 6 Arouc d. n. 18. Peg. ad Ord. lib. 2. tit. 35 cap. 22 n. 2 glos. 17 tom. 11.*
- 3 *pag 46. n. 4.* posto que a alguns respeito se conta por terceira especie, *n. 3.* e o que do-ou todos seus bens, movel, e immovel, não faz doação de tudo, por faltar a terceira especie de direitos, e acções, *Arouc. n. 19. Peg. 2 for. cap. 32. n. 28. & Ord. lib. 4 tit. 70. §. 3.*
- 4 *Quae in jure consistunt, sicut hereditas:* como são os direitos dos predios, *L. 86. tom. 6.* em que se considera huma quasi posse, *Arouc. d. L. 1. §. 2. n. 21. & 22. ff. rer. divis.*
- 5 Herança, sem corpo, *L. hereditas 50. ff. hered. pit. Arouc n 23.* he nome civil, e de direito, *L. 119. L. 178. §. hereditas tom 6.* e se chama successão em todo o Direito do defuncto, *L. 62. tom. 5. L. 24. L. 208. tom. 6. Arouc. pr.*

Notatur, que a palavra *nam ipsum*, se toma no lugar de *sed*: como o *nam etiam* na *L. 246. vers. nam etiam ff. verb. sign. tom. 6. L. pen. §. pen. ff. calumniat. L. inter 83. §. sacram ff. verb. obligat. L. sticum 95. §. usumfructum vers. nam si ff. solut. & liber.*

§. 3. Eodem numero sunt jura praediorum urbanorum & rusticorum, quae etiam servitutes vocantur.

Do mesmo numero são os Direitos dos Predios urbanos, e rusticos, que também se chamaõ servidoens.

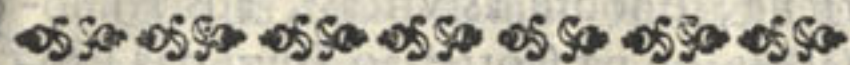
Remiss.

Este §. he copiado da dita *L. 1. 1* *vers. eodem numero sunt jura praediorum ff. rer. divis. tom. 8.*

Servitutes: são contadas no *incorporal*, *L. servitutes praediorum rusticorum etiam si corporalibus accedunt, incorporales tamen sunt 14 ff. de servit. vide, tit. seq. Arouc. L. 1. §. 2. n. 21. & 22. & L. 86 tom. 6.*

As Servidoens, ou *jura praediorum* convem com o usufruto, quanto a serem *incorporal*, e differem em outras cousas; porque este se pode dar pignori, e o *jus praediorum*, não, *Arouc. d. L. 1. §. 2. n. 40. ff. rer. divis.*

A posse no *incorporal*, he quasi *4* posse, e se adquire por hum acto, ao successor, não só *passive*, mas *active*, vide, *Arouc. d. L. 1. §. 2. sub n. 21. ff. rer. divis. L. 4. ff. de legib. Peg. for pag. 907. Per man reg. p. 1. cap. 7. n. 26. Reinos. obs. 62. & á n. 12.*



T I T. 3.

De Servitutibus rusticorum,
& urbanorum prædiorum.

Rusticorum prædiorum jura sunt hæc: iter, actus, via, aquæductus. Iter est jus eundi, ambulandi hominis, non etiam jumentum agendi, (vel vehiculum.) Actus est jus agendi vel jumentum, vel vehiculum. Ita qui habet iter, actum non habet: qui actum habet, & iter habet, (eoque uti potest) etiam sine jumento. Via est jus eundi & agendi & ambulandi, nam, & iter & actum via in se continet. Aquæ ductus est jus aquæ ducendæ per fundum in alienum.

Os Direitos dos Predios rusticos, e herdades, são estes, iter, actus, via, aquæductus. O iter, he hum Direito de ir o homem só, sem jumento, nem carro, (chamado, caminho de pé posto) O actus, he hum Direito de ir com jumento, ou carro, e pôde ir sem elle, (que he menos) Via, he hum Direito de ir, e guiar jumento, ou carro, passear com outro, e comprehende o iter, e o actus. O aquæductus, he hum Direito de conduzir agoa, (manufacto) pela herdade alheya.

Remiss.

Este princ. e definiçoens que conta, he tirado á letra da L. 1. ff. servit. rust. præd. Diferenças entre iter, e actus L. inter actum 12. L. certo 13. ff. eod. entre via, e actus, L. qui sella 7. L. via latitudo 8. ff. eod. e regulaõ as larguezas: e do actus & via, glos. d L. 1. que pouco ditão, vide Parlador. differ. 81.

Tom. I.

& Capol. de servit. A quem se concede o mais, se concede o menos, L. 21. L. 110. L. 113. L. 156 § cui damus L. 163. L. 165. tom. 5. cap licet 53. tom. 7. uide, Barb. ax. 180. & 140.

A couza propria, não dá servidaõ, he na couza alheya; ut §. 3. Inst. h. t. não se pôde imperar a si; nem o accidente estar sem o sujeito, infra d. §. 3. Nenhum pôde adquirir servidaõ, urbana, ou rustica, sem ter predio, L. 1. fin. vers. nemo ff. comm. præd. quer dizer, predio que a de, e outro que a receba, d. L. 1. ff. com. præd. vers. quam sine prædiis constitui non possunt, infra §. 1. & 3. h. t.

§. 1. Prædiorum urbanorum servitutes sunt hæc, quæ edificijs inherent; ideo urbanorum prædiorum dictæ, quoniam edificijs omnia, urbana prædia appellamus, etsi in villa edificata sint. Item urbanorum prædiorum servitutes sunt hæc, ut vicinus onera vicini sustineat: ut in parietem ejus liceat vicino tignum immittere, ut stillicidium vel flumen recipiat quis in ædes suas, vel in aream, vel in cloacam, aut non recipiat, nec altius quis tollat ædes suas, ne luminibus vicini officiat.

As servidoens dos predios urbanos, são as inherentes aos Edificios; e por isso assim se chamaõ, porque todos os Edificios, ainda fóra da Cidade, e de Quinta, são urbanos. E consistem estas servidoens, dos predios urbanos, em que hum vizinho sesteante o pezo da casa do outro, possa meter viga na sua parede, ou recba a goiteira do telhado, em sua casa, telhado, pateo, ou fumidouro; ou que não seja obrigado a recebela; e que não alce a casa, ou tire a vista ao vezinho.

R ij

Remiss.

Remiss.

1 Que todos os Edificios, posto que de Quinta, se chamem urbanos, *L. 1. ff. comm. præd. tam urb. quam rust.* e mostra o como se chama predio urbano; e que se não pôde dever, sem hum ter predio que a de, e outro que a receba, §. 3. h. t.

2 Urbana prædia: não he pelo lugar, he pela materia, *L. urbana prædia 198. verfi. quia urbanum prædium non locus facit, sed materia tom. 6.* como na familia urbana, pelos officios, *L. urbana fam. vel rustica 166. tom. 6. Arouc. L. 5. n. 1. ff. stat. hom.*

3 Predio he nome geral, *L. questio 115. verfi. prædium generale nomen tom. 6. & L. 96. eod. Barb. app. 214. vide, L. fundi 211. & L. 60. & d. L. 115. verfi. fundus est omne tom. 6.*

4 Servidaõ de meter as traves na parede do vezinho, *L. 1. & 2. ff. serv. præd. urb. L. sicut 8. §. 1. ff. si serv. vind. conu. m. L. 242 §. plum-*

5 *bum tom. 6.* de sustentar o pezo da casa, *L. & qui duas 33. ff. servit. præd. urb. L. & si forte 6. §. 2. & d.*

6 *L. sicut 8 ff. si servit. vindic.* de receber as agoas, *L. 1. & L. 2. ff. serv. urb. præd. L. 20. usq. ad L. foramen 27. ff. eod.*

7 E como he estriçta, lhe faz força, e esbulho, se mandar agoas imundas, e além das da chuva, como vi julgado em 1744. escriptaõ o dos agravos Francisco Appolinario de Mello, a favor de Carlos Rodrigues, & probat *Cepol. servit. cap. 31 n. 5. cap. 78. n. 3. Pech. servit. cap. 8. quest. 31. n. 4. quest. 32. n. 5. L. apud Trebatium §. idem Trebatius fin. ff. aqua & aqua pluvie arcend.*

8 Servidaõ de mais não levantar a casa, nem offender a vista, *L. urbanorum 2. ff. servit. præd. urb.* differença, *L. 4. ff. eod.* Nós temos a *Ord. lib. 1. tit. 68. ex §. 22.* que dá o

conhecimento *novi operis nuntiatione*, e sobre as vistas, aos Almoçaceis, e na Corte ao Juiz das Propriedades; e no §. 24. vay com a liberdade da *L. altius 8. Cod. servit. & aqua Portug. lib. 3. cap. 19. n. 13. ubi jura & DD.*

Eu excluirei a vista de mar, também dentro dos cem pés, por não haver, entre nós, razãõ de differença, convem, *Portug. lib. 3. cap. 39 n. 41. Card. de Luc. de servit. lib. 4. dec. 1. ajudado da Ord. lib. 3. tit. 64.* que não admite as Leys imperiaes, senãõ em quanto forem conformes a razãõ natural: e não o he, que hum possa tirar a vista de mar, porque está fóra dos cem pés, e o de sincoenta não possa; e contra a liberdade de se alçar, *d. tit. 68. §. 24 & d. L. altius 8. Cod. servit.* E he visto houve razãõ particular em Constantinopla, e que foy Ley local, e intrusa por Antonio Conte; e pela mesma razãõ nos não offendem as Novelas.

E favorece esta sentença, o favor do ornato das Cidades, *ut per jura Portug. d. lib. 3. cap. 39. á n. 1. Ord. lib. 2. tit. 26. §. 37. Peg. tom. 6. coment. ad Ord. d. tit. 68. §. 29. n. 62. pag. 132.* e que os Edificios, depois defeitos, se não desfaçaõ, ainda que prejudiquem, *Grat. cap. 752. n. 55. & 56. 19. & 32. Scop. ad Grat. obs. 90 n. 59. Portug. lib. 3. cap. 8. n. 40. & 41. convem Barb. ax. 93. n. 30. & 31. & seqq. vide, Mend. p. 2. lib. 1. cap. 2. n. 135 pag. 39.*

O que tem janella sobre o telhado do vezinho, se este recebe danno d'elle, pôde constranger agradar, *Mend. p. 2. lib. 1. cap. 2. n. 132. Peg. tom. 6. ad Ord. lib. 1. tit. 68. §. 24. n. 102. (vide n. 40. pag. 111.) Card. de Luc. de servit. lib. 4. p. 1. disp. 92. n. 10. Conciol. ad stat. Eugub. lib. 5. rubr. 35. & ibi Romaguer. n. 8. Sabel. §. fenestæ n. 1.* e sendo assim recebido, vi julgado no Senado, que ficasse admoestado, e repetindo

tindo grada-se de ferro.

14 O que teme damno futuro, por causa do vizinho pede caução de *damno infecto*, L. 28. ff. *damn. infect.* Mend. *supr. n.* 134. *Molin. just. tract.* 2. tom. 3. disp. 703. por razão das agoas, disp. 704. do aqueducto, disp. 705. nunciação, *novi operis*, disp. 706. *Ord. lib. 3. tit. 78. §. 4. & tit. ff. novi oper. nunt.* dos Edificios, disp. 707. & 719.

15 Posse da servidaõ, requiere sciencia, e paciencia, *Peg. for. cap. 11. pag. 934. Grat. cap. 89. n. 19.*

§. 2. *Inter rusticorum prædiorum servitutes quidam computari rectè putant aquæ haustum, pecoris ad aquam adpulsum, jus pas-cendi, calcis coquendæ, arenæ fo-diendæ.*

Entre as servidoens rusticas, se contaõ tirar agoa, levar o gado a beber, o direito de pastar o gado, cozer a cal, e cavar a areya.

Remiss.

1 Este §. de mais estas servidoens rusticas, he descripto da dita L. 1. §. 1. ff. *servit. præd. rust.* L. 2. §. 1. L. 3. §. fin. L. 5. L. 6. L. 9. ff. *eod.*

2 Se saõ pessoaes, ou reaes, L. *pecoris* 4. ff. *eod.* L. *Mella* 14. §. fin. ff. *alim. & cib. legat.* atenda se á vontade dos constituintes, d. L. 4. L. pen. ff. *serv. præd. rust.*

§. 3. *Ideo autem hæ servitutes prædiorum appellantur, quoniam sine prædijs constitui non possunt, nemo enim potest servitutem acquirere urbani, vel rustici prædij, nisi qui habet prædium.*

Estas servidoens, por isso se chamaõ dos predios; porque naõ as pòde haver sem elles predios, e ninguem pòde adquirir servidaõ de urbano, ou rustico predio, senaõ o que tem predio.

Remiss.

Este §. de quem a deve, e a pòde adquirir, he descripto ex L. 1. *vers. ideo autem ff. comm. præd. & pr. Inst. h. t. n. 4.* vide, §. *æque* 2. *Inst. act.* de modo que hum predio a dá a outro. Nem a qualidade, ou acidente pòde estar sem sujeito, *ut h. §. & pr. Inst. usufr. L. 4. ff. act. empt. L. fin. ff. colat. bonor. L. nullam §. absentis ff. petit. hered Barb. ax. 196.* nem a mudanço da qualidade, muda a substancia da couza, §. *minus Inst. hered. quæ abintest. defer.* nem ha accessorio sem o seu principal, *cap. 42. tom. 7. L. 129. & L. 178. tom. 5.*

A mesma servidaõ suppoem em predio serviente, e servido, como a privaçaõ suppoem habito, e o espolio, posse, §. 4. *Inst. capit. dim. L. 83. L. 208. tom. 5. cap. dissolven-dum de despons. impub. Barb. ax. 189. Mend. lib. 5. cap. 1. n. 73. Phæb. dec. 10. n. 15.*

Servidaõ, he na couza alheya, que na propria, senaõ dá, *ut h. §. L. neque 45. tom. 5. L. 1. ff. quemad. serv. amit. L. siquis ædes ff. servit. præd. urb. L. quidquid 10. ff. com. præd. & h. §. Gom. 2. var. cap. 10. n. 15. Arias 1. var. cap. 22. n. 10. Cæpol. servit. urb. præd. cap. 24. n. 1. Tusch. lit. S. concl. 228. & 229. ninguem pòde imperar a si mesmo, L. *prætor*, L. pen. ff. *tut. cur. dat. dix. sub §. fin. Inst. auct. tut. & L. 45. tom. 5. Barb. ax. 117.* nem pòde estar no mesmo sujeito, *actio, & passio*, L. 7. *Cod. de pact. Phæb. dec. 103. n. 69. Peg. 6. for. cap. 132 n. 32.**

Do predio futuro bem se pòde prometer servidaõ, L. *Labeo* 10. ff. *servit. præd. rust. L. si servitus 23. §. 1. ff. servit. præd. urb.*

§. 4. *Si quis velit vicino aliquod jus constituere: pactionibus atque stipulationibus id efficere debet. Potest*

test etiam testamento quis heredem suum damnare, ne altius tollat aedes suas, ne lumnibus aedium vicini officiat, vel ut patiatur eum tignum in parietem suum immittere, stillicidiumve adversus eum habere: vel ut patiatur eum per fundum ire, agere aquamve ex eo ducere.

O que quizer constituir o direito de servidaõ a seu vezinho, o deve fazer por pacto, ou estipulaçaõ. Tambem pòde mandar em seu testamento, que seu herdeiro naõ alce as casas, naõ tire a vista; ou que confinta meter viga na casa, receba as agoas, ou deixe ir pela sua herdade, e guiar jumento, tirar, ou conduzir agoa.

Remiss.

- 1 Este §. dos modos de constituir servidaõ, quanto á primeira parte, se prova, *L. cum essent 33 ff. servit præd. rust. L. 5. ff. servit. L. 3 ff. usufr.* de que deve constar por escriptura, *Ord lib. 3. tit. 59. pr.* Quanto á segunda parte, *L. potest 16. ff. com. præd. L. 15. §. 1. ff. de servit.*
- 2 Naõ só com o paccionado se constituem, *L. 3. ff. oblig. & act.* mas com a tradiçaõ, proporcionada, *L. fin. ff. servit. L. 1 fin. ff. serv. præd. rust.*
- 3 porque os pactos saõ os titulos, e causas remotas, e o modo de adquirir, e a causa proxima, he a tradiçaõ, *§. per traditionem 40. Inst. rer. divis. L. traditionibus 20 Cod. de pact. L. traditio 20. ff. acq. rer. dom. tom 8.*
- 4 Tambem se prescreve, *Maced. dec. 41. Cald. for. quæst. 5 Barb. præscript. in L. sicut 3. & ex n. 51. Aegy. L. ex hoc jure 5. p. 1. cap. 3. n. 3. fin. Cæpol. serv. cap. 20 Rocca select. cap. 167. n. 13 & 14 cap. 171 n. 11 & 13. Glos. in L. 14 ff. servit. Parlador. quotid. lib. 1. cap. 1. §. 8. Antonel.*
- 5 temp. legat. a posse immemorial, prescreve tudo, *Almeid. num. quin. alleg. 7. n. 8. Guerr. tr. 2. lib. 2. cap. 9. n. 15.* e no immemorial, naõ se ad-

mitte distincãõ da causa continua, ou discontinua, *DD. h. §. n. 4. Peg. 3. for. cap. 28. á n. 1037. & seqq.*

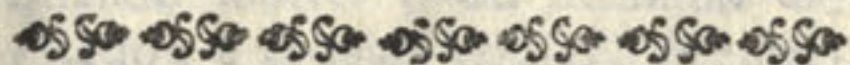
Porèm a posse da servidaõ require sciencia, e paciencia, *Grat. cap. 89. n. 19 Peg. for. cap. 11. pag. 934 & tom 3. for. cap. 28. n. 1042.* com titulo, tempo ordinario, n. 1039.

O A. deve provar o modo por onde a houve, se por pacto, ou testamento, *concludit Peg. prox. num. 1047.* e o senhor do predio, naõ deve de provar, que naõ compete ao seu adversario, e satisfaz com a prova do dominio, *Peg. n. 1048. & tom 6. ad Ord. lib. 1. tit. 68. §. 18. n. 53.* porque os bens se prezumem livres, e allodiaes: e ao presente naõ bastaõ testemunhas da simples passagem, devem jurar que o transito era por causa da servidaõ, *Peg. d. cap. 28. n. 1049 ubi Bart. Mend. p. 2. lib. 3. cap. 4. n. 16. Maced. dec. 41 n. 6.* e sem algum dos tres titulos, naõ há servidaõ, *Peg. n. 1050.* em que he advertir.

Servidaõ, he *pati*, estar adstricto a soffrela, deixar usar, ou naõ fazer, *L. quotiens 15. §. servitutem non ea natura est, ut aliquid faciat... sed ut aliquid patiatur, aut non faciat ff. de servit. & ibi Bart. L. 1. §. fin. ff. de aqua pluvie arcend. L. 2. §. apud Labeonem ff. eod. L. 6. §. etiam ff. si servit. vind. Cæpol. servit. cap. 4. n. 71. 72. & 73. Actolin. resol. 110. n. 39. & 40.*

Ainda que nenhum, por via de regra, deva ser constrangido a vender o que he seu, *Ord. lib. 4. tit. 11. L. invitum 11. Cod. contr. empt. L. nec emere 16 Cod. jur. deliber.* Com tudo, o vezinho deve dar serventia para o predio vezinho, por lugar oportuno, pago o preço, se naõ tem outra, ainda que longe, *Grat. cap. 681. n. 44. Boer. dec. 322. Cæpol. de servit. rust. præd. tr. 2. cap. 1. sub n. 21. & urb. præd. cap. 24. fin. Conciol. ad statut. Eugub. lib. 6. rubr. 20. n. 4. Antonel. loc. legal. lib. 2. cap. 23. n. 13.*

Gom. L. 46. Taur. n. 9. L. si quis sepulchrum 12. ff. releg. & sumpt. funer.



T I T. 4.

De Usufructu.

Usufructus est jus alienis rebus utendi fruendi, salva rerum substantia. Est autem jus in corpore: quo sublato, & ipsum toli necesse est.

O usufruto, he hum Direito de usar, e se aproveitar da cousa alheya, sem damno da cousa, e senhorio da propriedade. O qual Direito está incorporado na mesma propriedade: e extinta a cousa, cessa o usufruto.

Remiss.

- 1 **E** Ste principio, quanto á definição, he descripto da L. 1. ff. usufr. & quemad. quis utat. & fruatur. e quanto á segunda parte, he trasladado da L. est autem 2. ff. d. tit.
- 2 Basta a mudança para se haver por extinto, L. repeti 5. vers. rei mutatione interire usumfructum placet. ff. quib. mod. usufr. amit. infra §. finitur 3. b. t.
- 3 O usufructo, comprehende todas as rendas certas, e contingentes, e todo o commodo, L. usufructu legato 7. L. item si fundi 9. L. arbores 59. vers. quidquid in fundo nascitur ad fructuarium pertinet ff. usufr. & quemad. quis ut. & fruatur. Barb. appellat. 227. & 277. e o nome, e appellativo res, tambem he geral, e comprehensivo, Barb. appellat. 235. dix. pr. Inst. rer. divis. n. 3. Barb. dict. 350. & L. 21. n. 8. tom. 6.
- 5 Tirado o sujeito, se tira o accidente, §. 3. Inst. servit. n. 2. pr. Inst. de rer. divis. n. 3. Barb. ax. 166. an. 1. &

5. tirado o principal, cessa o accessorio, cap. accessorium 42. tom. 7. L. 129. §. 1. & L. 178. tom. 5. pag. a divida, cessa à fiança, ou penhor: 7. roto o testamento paterno, cessa a substituição pupillar; não subsistindo a matrimonio, nem o dote, d. cap. 42. tom. 7. n. 4. 5. & 6. dix. L. 15. n. 7. ff. duob. reis tom. 8.

Casos em que o Pay não tem o usufruto, Ord. lib. 4. tit. 98. Arouc. L. 4. §. 1. n. 14. ff. stat. hom. auth. excipitur Cod. bon. quæ liber. Grat. cap. 576. & 713. e quando o não tem, nem he legitimo administrador, ut infra §. 1. Inst. per quas pers. cuiq. acq. Ubert. de citat. cap. 14. n. 308. sem embargo de o ser de Direito, Ord. lib. 1. tit. 88. §. 6. & ibi Peg. Grat. cap. 365. n. 51.

Ao usufrutuário espoliado, compete o socorro do interdito recuperanda, ou undi vi como se prova ex L. 3. §. unde vi cum duobus seqq. ff. vi & vi armat. Menoch. recuperanda remed. 1. à n. 69. usq. 75. Castilh. usufr. lib. 1. cap. 6. n. 29. Posth. manut. obs. 16. n. 14. e o remedio da L. si quis in tantam 7. Cod. und. vi Menoch. recuper. remed. 9. n. 295. & seqq. inserto na Ord. lib. 4. tit. 58. ainda que, findo o usufruto pôde ser expulso pelo proprietario, e propria auctoridade, Gam. dec. 333. n. 2. vide §. 38. Inst. rer. divis. o como lhe pertencem as arvores mortas.

§. 1. *Usufructus á proprietate separationem recipit: idque pluribus modis accidit: ut ecce, si quis usumfructum alicui legaverit, nam heres nudam habet proprietatem, legatarius vero usumfructum. Et contra, si fundum legaverit deducto usufructu: legatarius nudam habet proprietatem: heres vero usumfructum. Item alij usumfructum, alij deducto eo fundum legare potest. Sine testamento (veró) si quis velit usumfructum alij constituere: pactionibus & stipulationibus id efficere*

ficere debet. Ne tamen in uniuersum inutiles essent proprietates, semper abscedente usufructu: placuit certis modis extinguere usumfructum, & ad proprietatem reuerti.

O usufruto, admite separação da propriedade, o que acontece por muitos modos: como se algum legar o usufruto da coisa, porque o herdeiro tem a simples propriedade, e o legatário o usufruto. E pelo contrario, legada a propriedade com reserva do usufruto, o legatário a tem, e o herdeiro o usufruto. Também se pôde legar a hum o usufruto, e a outro a propriedade: porém fóra do testamento, deve ser constituído por contrato. Mas para que a propriedade nem sempre fosse inutil, com esta separação, nos agradou se extinguisse por varios modos, e se consolidasse com a propriedade.

Remiss.

1 Este §. de que o usufruto se constitue entre vivos, e por ultima vontade, em parte he tirado da *L. omnium praediorum jure legati potest constitui usufructus* 2. e da *L. usufructus & vers. si legatus fuerit. ff. usufr. & quemad. quis utat.* e o mais da *L. si alii* 19. *ff. usu, & usufr. legat.*

2 Por contrato, e estipulação: *d. L. omnium* 3. *vers. & sine testamento autem si quis velit usumfructum constituere pactionibus & stipulationibus, id efficere potest ff. usufr.* e a regra da *L. 23. tom. 5. vide, §. fin. Inst. seruit.*

3 Ne tamen in uniuersum inutiles essent proprietates: que não seja perpetuo o usufruto, *d. L. omnium* 3. *vers. ne tamen in uniuersum inutiles essent proprietates, spe abscedente usufructu, placuit certis modis extinguere usumfructum, & (ad) proprietatem reuerti ff. usufr. & quem-*

ad. quis utat. Castill. usufr. cap. 61. n. 24. de muitos modos L. usufr. 4 etus pluribus modis constituitur ff. h. t. usufr. quemad. quis.

§. 2. Constituitur autem usufructus non tantum in fundo & aedibus, verum etiam in seruis, & jumentis, & ceteris rebus: (exceptis ijs, quae ipso usu consumuntur) Nam haec res neque naturali ratione, neque civili recipiunt usumfructum, quo (in) numero sunt vinum, oleum, frumentum, vestimenta: quibus proxima est pecunia numerata, namque ipso usu assidua permutatione quodammodo extinguitur. Sed utilitatis causa Senatus censuit, posse etiam earum rerum usumfructum constitui: ut tamen eo nomine heredi utiliter caveatur. Itaque si pecunia usufructus legatus sit: ita datur legatario, ut ejus fiat, & legatarius satisfacet heredi de tanta pecunia restituenda, si morietur, aut capite minuetur. Ceterae quoque res ita traduntur legatario, ut ejus fiant: sed aestimatis his, satisfacatur: ut si moriatur, aut capite minuatur, tanta pecunia restituatur, quanti haec fuerint (aestimatae.) Ergo Senatus non fecit quidem earum rerum usumfructum, (nec enim poterat) sed per cautionem quasi usumfructum constituit.

O usufruto, não só se constitue nas Herdades, e casas, mas ainda nos escravos, e cavalgadas, e outras quaesquer cousas: exceptas as que com o uso se consomem; porque estas nem por razão natural, nem civil vem em usufruto, como são vinho, azeite, trigo, vestidos, a que se aproxima o dinheiro de contado; porque no uso de se contar, de algum modo se extingue. Mas o Senado, por causa de utilidade, publica, mandou que nestas cousas se pudesse constituir usufruto, com

caução

caução em favor do herdeiro : assim que se for legado o usufruto do dinheiro , o receberá com fiança de restituir outro tanto ao herdeiro , quando morrer , ou deminuir de estado ; e as mais cousas , se entregaraõ ao legatario , estimadas , com caução á sua estimação . O Senado , não fez usufruto destas cousas , nem podia , mas por via de caução , quasi constituo usufruto .

Remiss.

1 Este §. em que cousas se constitua , quanto ás primeiras palavras , saõ da *L. omnium 3. vers. constituitur autem ususfructus non tantum in fundo , & adibus ; verum etiam in servis , & jumentis ceterisque rebus ff. usufr. quemad. quis utat. fruatur.* e quanto ás mais , saõ colhidas , *ex tit. ff. usufruct. ear. rer. qua usu consum. vel dimin.* principalmente da *L. sed de pecunia recte caveri oportet L. hoc Senat. consult. 5. L. si vini, olei, frumenti ususfructus legatus erit 7. ff. usufr. ear. rer. qua usu consum.*

2 Nos vestidos padece duvida , a respeito da *L. sed si quid 15 vers. & si vestimentorum , ubi glos. h. §. ff. usufr. quemad. quis ut. & L. si ususfructus 9. vers. si vestis ususfructus legatus sit ff. usufructuar. quemad. caveat.* porèm Triboniano disse neste §. em ultimo lugar. No dinheiro , não se duvida quasi usufruto , por se não poder guardar , *L. Julianus 30. vers. quid enim si pecuniam eligat actor , que servari non potest ff. hered. petit.* e diz a glos. verb. *non potest* , scilicet , inopiam debitoris .

3 Sed utilitatis causa Senatus censuit : o Senado determinou , *L. 1. & L. 2. ff. usufr. ear. rer. qua usu censum :* por causa da utilidade publica , por aquellas palavras insertas na Ley das 12. taboas *Salus populi suprema lex esto :* para ser mais am-

Tom. I..

pla a vontade dos que morrem , *L. 12. tom. 5. Arouc. L. jus singulare 16. n. 1. ff. de legib.*

Ergo Senatus - nec enim poterat : 5 nem o Senado podia , *L. 2. §. 1. ff. usufr. ear. rer. qua usu conf.* outra coula he na *L. non ambigitur 9. vers. Senatus jus facere posse ff. de legib. & ibi Arouc. n. 1. cum §. 7. Inst. jur. nat. & n. 3.*

Esta caução he fiança , como no 6 usufruto , *L. tribus heredibus 8. ff. usufr. ear. rer. L. & si ususfructus 7. ff. usufructuar. quemad. cau.* e não 7 pòde ser remittida pelo testador , como introduzida a beneficio do herdeiro , *L. 1. Cod. usufr. L. pen. Cod. ut in poss. eat. & ibi glos. Guerr. tr. 1. lib. 4. cap. 2. n. 13. vide , ex n. 14. contra.*

Dar outro tanto em dinheiro : se- 8 gundo fosse estimada , e taxada , *L. 1. ff. usufr. quemad. cau.* ou outra , da mesma qualidade , *L. si vini & olei 7. ff. usufr. ear. rer. qua.* pela morte , ou capitidiminuição , *L. 7 & L. 10. ff. usufr. quemad. cau.* e parece que só por morte , ou captis diminuição se pòde extinguir .

Deste §. a respeito das cousas que 9 se consomem com uso , *Castilh usufr. cap. 53.* Do usufruto do Escravo , *Castilh usufr. cap. 50.* Deste usufruario , e seus effeitos , e inventario , *Guerr. tr. 1. lib. 4. cap. 2.*

§. 3. *Finitur autem ususfructus morte usufructuarij , & duabus capitibus deminutionibus , maxima & media , & non utendo per modam & tempus : qua omnia nostra statuit constitutio.* Item finitur usufructus , si domino proprietatis ab usufructuario cedatur : (nam cedendo extraneo , nihil agitur ,) vel ex contrario , si usufructuarius proprietatem rei adquisierit : qua res consolidatio appellatur. Eo amplius constat , si aedes incendio consumptae fuerint , vel etiam terramotu , vel vicio suo corruerint : extinguí usumfructum ,

fructum, & ne area quidem usumfructum deberi.

O usufruto, se acaba pela morte do usufrutuário, e pelas duas deminuições da cabeça *maxima*, e *media*, e por não usar delle pelo modo, e tempo, como está ordenado por Constituição. E também se finda quando o usufrutuário o cede ao senhor da propriedade, porque em favor de terceiro, não se acaba. E se finda quando o usufrutuário adquire o domínio da propriedade frutuária, a que se chama *Consolidação*. Mais he, que se as casas incendiarem, ou caírem por terremoto, ou vicio seu, se extingue, e nem da area se deve usufruto. O pessoal, finda com a morte.

Remiss.

- 1 Este §. mostra 6. modos de findar o usufruto; 1. morte, 2. as duas deminuições da cabeça, 3. pelo não uso devido, ou abuso, 4. cessação, no proprietario, 5. consolidação,
- 2 6. extinção da cousa. O Direito deixado á pessoa, acaba com a pessoa, *L. 3. §. fin. ff. quib. mod. ususfr. amit. ver. morte quoque amitti usumfructum, non recepit dubitationem: cum jus fruendi morte extinguatur, sicut quidquid aliud, quod personae cohaeret e o summa Bald. tenet, Bossio de dote cap. 16. n. 22. ubi jura & DD.*
- 3 *Et duabus capitibus deminutionibus: maxima, e media, L. in singulis §. ff. ann. legat. L. pen. Cod. usufr.*
- 4 *Non utendo per modum, & tempus: se não usar pelo tempo prescripto, se perca, L. is qui 20. ff. quib. mod. usufr. vel usus amit. L. sicut usumfructum qui non utendo per bimum 13. pen. ff. servit. & qua.*
- 5 *Nam cedendo extraneo: pôde cedelo em outro, que não seja o proprietario, L. arboribus 12. §. usu-*

fructuarius vel ipse frui ea re, vel alij fruendam concedere, vel locare, vel vendere potest ff. usufr. quemad. quis. Pacion. locat. cap. 11. n. 9. & fin. Sendo que parece obsta a 6 L. si ususfructus fundi 66. ff. jur. dot. que nega ser cessivel, além do proprietario: e assim quanto §. ver. nihil agitur, vide, glos. d. L. 66. verb. ad eum & verb. usumfructum, mas com a glos. L. locaræ 57. ff. locat. verb. nemo potest, Pacon. prox. Mozio locat. cap. 4. de reb. que locar. non poss. n. 3. & vide §. 1. Inst. us. & habit. & L. fructus rei est 72. n. 1. tom. 5. que affirmão, e a asserção de Triboniano Compilador. E o Mestre Jul. Beima in L. 9. §. quod emptio-nem thes. 3. pag. 27. ff. pign. & hypoth. entende este §. finitur com a L. 66. ff. de jur. dot. mas que a sua commodidade, com respeito á sua vida, que se pôde penhorar, vender, locar, h. §. & §. 1. Inst. usu & habit. & L. is qui bona 11. §. ususfructus & ibi Bart. ff. pig. & hypoth. Arouc. L. 1. §. 2. n. 40. ff. rer. divis. & §. 3. n. 3. Inst. reb. corp. e por isso em ceder a sua commodidade, não se finda.

Consolidatio: confusão do usufruto com a propriedade, e que com esta se finda, L. 3. §. fin. & L. 6 ff. usufr. acrecend. L. si fructu 4. ff. usufructuar. quemad. cau. L. liberto 35. ff. bon. libert. arg. L. 18. ff. servit. que também se diz confusão, L. 4. ff. usufr. quemad. cau.

Si ades - extingui usumfructum: 10 extinção da cousa, *L. repeti 5. ff. quib. mod. usufr. amit. ver. rei mutatione interire usumfructum & ver. certissimum est exustis adibus necaria, nec cementorum usumfructum deberi: tirado o sujeito, se tira o accidente, Barb. ax. 5. n. 1. & 2. & ax. 196 Razaõ, pr. Inst. fin. h. t. cum d. L. repeti 5. Beima L. fin. ff. pign. & hypoth. pag. 41. Mas parece 11* que resulta objeção, em quanto diz, que a area he parte da casa, *L. 23. ff.*

ff. asucap. L. 98. §. fin. ff. de solut. vi-
de Peg. for. cap. 3. n. 970. cap. 9. á n.
429. P. inb. cens. disp. v. select. 6. §. 3. á
n. 91. Phab. dec. 58. Peg. for. cap. 4. n.
237. Addit. ad Reinos. obs. 7. n. 27. O
usofruto pôde ser retido por par-
te, L. si cui 53. ff. usufr. L. 8. §. 1. ff.
de servit. Desta extinção, Castilh.
usufr. cap. 61.

12 Se pôde ser na vida do conceden-
te, e finda com a morte do usofru-
tuário; nega, Per. det. 124. em con-
trário, L. ambiguitatem Cod. usufr.
Arouc L. 1. n. 7. ff. just. & jur. & L. 1.
§. 2. n. 36. & 37. ff. rer. divis.

13 Constituição, a que o §. se refe-
re depois dos 3. primeiros modos,
parece ser L. corruptione 16. Cod.
usufr. & habit. e não a L. sicut. 13.
Cod. servit. & aqua, que fala de dez
annos entre presentes, e vinte en-
tre os ausentes.

14 A posse civil, se perde por dez
annos, glos. verb. temporis in L. li-
cet 4. Cod. acq. & ret. poss. tom. 8. n.
8. Barb. in L. 2. n. 21. Cod. præscrip.
30. Arte mecanica, por dez annos,
Bart. testim. n. 64. Mercador, em
5. annos n. 63. Estudante em 5. n.
65. Almeid. num. quin cap. 15. n. 13.
Valasc. reform. §. 12. & n. 129. dix.
§. fin. proæm. Inst.

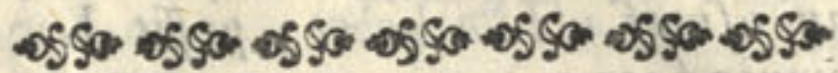
15 Arrendamento de 10. annos passa
o dominio util, Ord. lib. 3. tit. 47.
pr. lib. 4. tit. 48. §. 8. ubi Glosat Rei-
nos. obs. 70. n. 13. vide, Valasc. q. 20.
n. 19.

§. 4. Cum autem finitus fuerit
totus usufructus, revertitur sci-
licet ad proprietatem, & ex eo tem-
pore nude proprietatis dominus in-
cipit plenam in re habere potesta-
tem.

Findo o usofruto, tudo se Conso-
lida com a propriedade; e desse
tempo em diante, comença o se-
nhor a ter pleno poder na couza.

Remiss.

Cautamente disse Triboniano, e
todo o usofruto, a causa do Direito
de a crescer, havendo conjunto, L.
1. §. idem ait & seqq. L. interdum 10.
ff. usufr. ad crescend. L. si Titio 32. ff.
usufr. & quemad. quis vide §. 8. Inst.
legat Gom. 1. var. cap. 10 n. 40. aon-
de mostra o Direito de acrer no
usofrutuario.



TIT. 5.

De Usu, & habitatione.

Iisdem illis modis, quibus usus-
fructus constituitur, etiam nudus
usus constitui solet: iisdemque illis
modis finitur, quibus & usufru-
ctus desinit.

Pelos mesmos modos, porque
o usofruto se constitue, se costuma
constituir o simples uso; e finda pe-
los mesmos modos, que acaba o
usofruto.

Remiss.

Este principio, he tirado da L. 1.
ff. h. t. ver. qui & ipse iisdem
modis constitui solet, quibus &
usufructus: ou da L. omnium 3.
fin. ver. quibus autem modis usus-
fructus constituitur, & finitur,
iisdem modis etiam nudus usus so-
let constitui & finiri ff. usufr. &
quemad. quis ut. fruatur.

Nudo uso: quer dizer, sem fru-
to, d. L. 1. ver. constituitur etiam
usus, id est, sine fructu. O usofru-
to por parte, o uso não, L. usus
pars legari non potest, nam frui
quidem pro parte possumus, uti pro
parte non possumus 19. ff. h. t. L. 5. ff.
usufr.

§. 1. Minus autem juris est in usu, quam in usufructu: nam is, qui fundi nudum habet usum, nihil ulterius habere intelligitur, quam ut oleis, pomis, floribus, feno, stramentis, & lignis ad usum quotidianum utatur: in eoque fundo haec tenus, ei morari licet, ut neque domino fundi molestus sit, neque ijs, per quos opera rustica fiunt, impedimento: nec ulli alij jus, quod habet, aut locare, aut vendere, aut gratis concedere potest: (quum is, qui usum fructum habet, possit haec omnia facere.)

No uso, ha menos direito que no usufruto; porque o que tem o nudo uso da Herdade, ou Quinta, não he visto ter mais que ortaliça, fruta, flores, feno, palha, e lenha necessaria para seu uso quotidiano; e lhe he licito habitar na Herdade, como tanto que não seja molesto ao senhor della, nem faça impedimento aos trabalhadores. Nem este direito que tem o póde arrendar, ou vender, ou doar, ainda que o usufruario póde fazer tudo.

Remiss.

1 Este §. da differença do usufruto ao uso, na Quinta, ou Herdade, he tirado da *L. plenum* 12. & *L. 11. ff. usu & habit.* Não póde arrendar, vender, doar seu direito: salvo se de outro modo não póde usar, ou se outra cousa verisimilmente não constar da vontade do testador, (& *natura rei, ut usus silvae*) *L. Divus* 22. *ff. h. t. L. certum* 4. *pr. L. plenum* 12. §. *equitii ff. h. t. Pacion. locat. cap. 11. n. 10. & 11. h. §.* O usufruario, póde, *dix. §. 3 Inst. usufr. Pacion. n. 9 dix. L. 72 tom. 5.*

4 Muito mais differe *non juris, sed facti*, de que usaõ os regulares menores, cujos PP. não tem jus, e somente *facto*, por necessidade da vida, *cap. exiit qui seminat de verb.*

sign. lib. 6. Cepol. servit. tract. 1. cap. 4. addit. Aug. Barb. clement. exi. vi. de Paradiso n. 6. & 7. de verb. sing. ad. Concilii Trident. sect. 25. de regul. cap. 3. n. 6. vide L. 66. §. fin. ff. legat. 2. do deixado a Cidade & L. 1. §. fin. ff. adq. poss. tom. 8.

§. 2. Item is, qui adium usum habet, haec tenus jus habere intelligitur, ut ipse tantum inhabitet, nec hoc jus ad alium transferre potest, & vix receptum esse videtur, ut hospitem ei recipere liceat: & cum uxore, liberisque suis, item libertis: nec non personis alijs liberis, quibus non minus, quam servis utitur, habitandi jus habeat: Et convenienter, si ad mulierem usus adium pertineat, cum marito ei habitare liceat.

O que tem o uso das casas, sómente tem o direito de viver nellas, e o não póde transferir em terceiro, e a penas he visto poder hospedar, e morar nellas com sua mulher, e filhos, e com os libertos, e criados de que se sirva: e pertencendo á mulher, do mesmo modo lhe he licito morar nellas, com seu marido.

Remiss.

Este §. do uso das casas, *L. 2. 1. L. 4. L. 18. ff. h. t. Razaõ, L. 12. §. 2. fin. ff. eod.* e ainda que sejaõ grandes para o usuario, nem por isso póde o proprietario occupar o excesso: antes o usuario póde meter consigo hum terceiro, fazendo locação dessa parte, a elle inutil, *Pacion. locat. cap. 11. n. 12. & 14. infra §. 5. h. t. Inst. d. L. 4. ff. h. t.*

§. 3. Item is, ad quem servi usus pertinet, tantum opera atque ministerio ejus uti potest: ad alium vero nullo modo jus suum transferre ei concessum est. Idem scilicet juris est & in jumento.

O que

O que tem o uso do escravo, só póde usar do trabalho deste, e não póde transferir em outrem o seu direito. O mesmo a respeito do cavallo.

Remiss.

1 Este §. do trabalho do escravo, ou cavallo, he colhido *ex d. L. plenum 12. §. equitij & vers. operas autem servi usuarij non locabit ff.*

2 *h. t.* mas sempre com o temperamento da dita *L. 12. & 22. ff. h. t. & L. 12. ff. reg. jur. & Pacion. supr. cap. 9.* se não póde usar verissimilmente de outro modo, ou não constar da vontade do testador, segundo a razão natural. vide, §. 1. n. 4.

§. 4. *Sed & si peccorum, vel ovium usus legatus sit: neque lacte, neque agnis, neque lana utatur usurarius, quia ea in fructu sunt. Plané ad stercorandum agrum suum pecoribus uti potest.*

Sendo legado o uso do rebanho de gado, o usuario, não tem lã, nem leite, nem cordeiros, porque estas cousas são fructo; ainda que póde usar do gado em esterçar a terra.

Remiss.

1 Este §. dos gados, he tirado da dita *L. plenum 12. vers. sed si pecoris ei usus relictus est ff. h. t. usu & habit. vide §. 37. rer. divis.*

§. 5. *Sed si cui habitatio legata, sive aliquo modo constituta sit, neque usus videtur, neque usufructus, sed quasi proprium aliquod jus: quanquam habitationem habentibus, propter rerum utilitatem, secundum Marcelli sententiam nostra decisione promulgata, permisi- mus, non solum in ea degere, sed etiam alijs locare.*

Se a habitação for legada, ou constituida por outro modo, não he visto ter uso, nem usufruto, mas hum direito quasi proprio, ou particular: ainda que os que tem Direito da habitação, por razão de utilidade, conforme ao parecer de Marcelo, approvado em nossa Decisão já promulgada, não só póde viver nella, mas arrendar.

Remiss.

1 Este §. de que a habitação diffe- re do uso, e do usufruto, e se póde trespassar, convem com a *L. antiquitas 13. Cod. de usufr. & habit.* que he a Constituição aqui mencionada, e o prova *Pacion. locat. cap. 11. n. 14. h. §.* puramente; mas pouco dista do uso da casa §. 2. *h. t.*

§. 6. *Hac de servitutibus, & usufructu, & usu, & habitatione dixisse sufficiat. De hereditatibus autem & obligationibus suis locis proponemus. Exposuimus summam quibus modis jure gentium res adquiruntur: modo videamus, quibus modis legitimo & civili jure adquiruntur.*

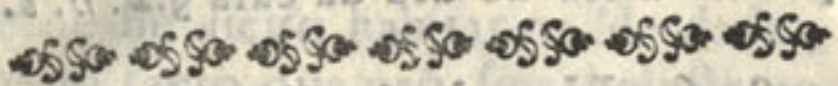
Baste o que fica dito das Servidoens, do Usufruto, do Uso, e Habitação. Das Heranças, e Obrigaçoens em seu lugar se dirá. Sumariamente expuzemos os modos de adquirir o dominio das cousas pelo Direito das Gentes: agora se verá porque modos se adquire por legitimo, e Civil Direito.

Remiss.

1 Recopila o que deixa dito neste livro 2. e faz transito aos modos de adquirir por legitimo, e Civil Direito: e disse bem Triboniano em lhe chamar *legitimo*, e *Civil*; porque só se diz legitimo o que he conforme o Direito, e approvado por este,

te, *L. lege obvenire* 130. tom. 6. cap. beneficium 1. n. 25. tom. 7. Portug. lib. 3. cap. 18. n. 1. & 2.

2. Dos modos de adquirir dominio *jure gentium* tratou neste lib. 1. tit. 1. que de vidio em corporal, e incorporal tit. 2. no tit. 3. das Servidoens: no tit. 4. do Uofruto; e neste tit. 5. do uso, e habitação. Das heranças, *extit.* 10. do testado; e no lib. 3. *ex tit.* 1. do intestado. Das obrigaçoens *d. lib. 3. ex tit.* 14. usq. lib. 4. tit. 6. que passa a tratar das accoens; deixa dito lib. 1. das pessoas, como havia prometido, § *omne autem* 12. *Inst. jur. nat. gent. & civil.* Agora passa aos modos de adquirir dominio por legitimo, e Civil Direito, como ao diante se distribue.



T I T. 6.

De Usucapionibus, & longi temporis præscriptionibus.

Jure constitutum fuerat, ut qui bona fide, ab eo qui dominus non erat, cum crederet eum dominum esse, rem emerit, vel ex donatione, aliãve quavis justa causa acceperit, is eam rem, si mobilis erat, anno ubique uno: si immobilis, biennio tantum in Italico solo usucaperet, ne rerum dominia in incerto essent. Et quum hoc placitum erat, putantibus antiquioribus, dominis sufficere ad inquirendas res suas præfata tempora: nobis melior sententia resedit, ne domini maturius suis rebus defraudentur, neque certo loco beneficium hoc concludatur: & ideo constitutionem super hoc promulgavimus, qua cautum est, ut res quidem mobiles, per triennium: immobiles verò per lon-

gi temporis possessionem (idest, inter presentes decennio, inter absentes viginti annis) usucapiantur, & his modis non solum in Italia, sed etiam in omni terra, que nostro Imperio gubernatur, dominia rerum justa causa possessionis præcedente adquirantur.

Por Direito Civil estava constituido, que o que comprava a coufa em boa fé, do que não era senhor, crendo que o era, ou a recebeo por doação, ou outro titulo justo, este usocapisse, e adquirisse por o uso, (ou prescrevesse pela posse) sendo movel, por tempo de hum anno, em toda a parte, (nas Provincias, e Italia) e sendo immovel, pelo espaço de dous annos, só na Italia; para que o dominio das coufas não estivesse incerto. Este parecer dos Antigos, fundados na consideração de que os referidos tempos bastavam para os senhores perquerirem das suas coufas, mudamos em melhor sentença, para que os senhores não sejaõ fraudados dellas sem mais vagar, nem o beneficio se restrinja a certo lugar. E por isso promulgamos huma Constituição, na qual está determinado, que as coufas moveis por tres annos, e as immoveis pela posse de longo tempo, que he de dez annos entre presentes, e vinte entre auzentes, sejaõ usocapidas: e por estes modos, não só em Italia, mas em todos nossos dominios, se adquira o dominio das coufas; precedendo justa causa de posse, ou posse com titulo justo.

Remiss.

A Resolução deste princ. he tirada da mesma Constituição a que se refere, *L. unic. Cod. usucap. transformaná.* Razaõ, bem publico, e em não estarem os dominios incertos, consiste o bem publico, *L. 1. ff. de usurp & usucap. ver. bono publi-*

- 2 publico usucapio introdueta est que he Ley suprema, ut dix. §. 2. n. 4.
- 3 Inst. usufr. a que se chega terem as demandas termo, e fim, cap. finem litibus de dolo, & contumat. cap. 1. de appellat. in 6. L. properandum 8. Cod. de judic. L. litibus Cod. agric. & censit. lib. 11. que se devem evitar, por trazerem vexação, e despezas, cap. dispendia de rescript. in 6. L. fratris Cod. transact. Mend. lib. 3. cap. 3. n. 18. Ord. lib. 3. tit. 20. §. 1. e outro fim a moestar a negligencia dos senhores, L. fin. Cod. annal. except. e finalmente o Direito favorece ao vigilante, e não ao que dorme, ou infurduce, Barb. ax. 227. n. 1. Valasc.
- 7 loc. comm. lit. V. n. 131. e não sente damno, o que o sente por culpa sua, L. quod quis 203. tom. 5. & cap. 13. n. 6. tom. 7.
- 8 Nas resoluções do Principe, e Provisões Reaes, sómente se attende a resolução, e não ao relatorio da supplica, Fragos. regim. reip. disp. 11. §. 2. n. 285. Galo de fructib. disp. 34. art. 2. n. 8. Salvo quando o Principe responde, como pede, que se entende na forma da supplica, Ord. lib. 3. tit. 76. §. 3. cum Cabed Phab. Peg. 3. for. cap. 28. n. 462. pag. 242.
- 10 E assim Justiniano, h. princ. conta o antigo, e passa a mostrar a emenda pela sua Constituição, e he a que restrictamente se deve de attender.
- 11 E o posterior derroga o anterior, §. 2. Inst. quib. mod. testa. infr. L. 2. 8. & ibi Arouc. ff. de legib. & §. 3. Inst. except. Barb. ax. 183. e o ultimo estado em toda a materia se attende, Peg. for. cap. 9. n. 473. Arouc. L. 4. n. 2. ff. stat. hom.
- 13 Usucapio: he huma adjecção, ou aquisição de dominio por continuação de posse, pelo tempo perfenido pela Ley, L. usucapio est adjectio per continuationem possessionis temporis lege defeniti 3. ff. usucap. e o
- 14 appellativo usurpatio, he interrupção da usocapiação, L. usurpatio est usucapionis interruptio 2. ff. h. t.

Diferença entre usucapiação, e prescripção, Barb. prescript. in L. si quis emptionis 8. pr. n. 27. 28. & 29.

Sem posse, não ha prescripção, L. sine possessione 25. ff. usurp. & usucap. cap. sine possessione 3. tom. 7. Ord. lib. 4. tit. 79. Pela posse começa o dominio, ainda com titulo habil, L. 1. ff. adq. poss. tom. 8. e a mesma posse he modo de adquirir, pelo tempo defenido por Direito, d. L. usucapio 3. ff. h. t. usurp. & usucap. E conta-se o dia postremo, e não por momentos, L. in usurpationibus non à momento ad momentum, sed totum postremum diem computamus 6. ff. usucap. vide L. 6. ff. eod.

Mas com má fé, em nenhum tempo se prescreve, Ord. lib. 4. tit. 3. fin. & tit. 79. fin. pr. lib. 2. tit. 27. §. 3. cap. vigilantis 5. cap. fin. de prescript. cap. possessor 2. tom. 7. Barb. prescript. rubr. n. 39. & 40. deve não se admitir causa natritiva do peccado, dix. L. 1. §. 2. n. 180. ff. adquir. possess. tom. 8. & §. 6. n. 7. l. interd.

Na prescripção se julga, e guarda o Direito canonico, e não o civil, em razão de peccado, glos. in cap. possessor tom. 7. n. 6. Barb. prescript. rubr. n. 41. & 43. convem, Ord. lib. 4. tit. 79. fin. pr. & tit. 67. §. 9. lib. 3. tit. 64.

Se ha meyo entre boa, e má fé, disputa Barb. prescript. rubr. n. 45. Castilh de tert. tom. 7. cap. 26.

Interrupta a posse, cessa a prescripção, cap. illud 8. cap. auditis ext. de prescript. L. naturaliter 5. ff. usurp. & usucap. Ord. lib. 4. tit. 79. §. 1.

Mas não basta a interrupção natural, he necessario que seja civil, ut L. naturaliter 5. ff. usurp. & usucap. Gom. L. 45. Taur. n. 102. vers. tertio, e approvada por Direito Civil; porque o dejecto da posse tem o interdicto Undevi, dentro do anno; ou a Publiciana, depois do anno, como possuidor.

Longissimo tempo, entre nós, trin-

trinta annos, *Ord. lib. 4. tit. 79. & tit. Cod. prescript. 30. vel 40.* Na hypotheca 10. annos entre presentes, e 20. entre ausentes, *Ord. lib. 4. tit. 3. § 1.* Na lezaõ enorme 15. annos, *Ord. lib. 4. tit. 13. § 5. & 7.* enormissima 30. annos, *Guerr. tr. 1. lib. 2. cap. 1. n. 41. Phæb. dec. 82. Peg. for. cap. 7. pag. 539. Barb. in L. 2. Cod. rescind. em que he nullidade, e naõ recisaõ. Na virgindade, hum anno, *Ord. lib. 5. tit. 23. §. 2.* Nas soldadas 3. annos, ou 3. mezes, *Ord. lib. 4. tit. 32.* que eu tenho por carencia de acçaõ, e naõ prescripçaõ, que naõ há com má fé, e o peccado de naõ restituir, *ut cap. 4. tom. 7. nem a Ley secular o podia tirar; e pecca em reter contra a vontade do credor, Barb. prescript. L. 3. n. 63. nem se admitte causa nutritiva do peccado, dix. L. 1. §. 2. n. 180. ff. adq. poss. tom. 8. & §. 6. n. 7. l. interd. O escravo 20. annos, Phæb p 2. arest. 35. ubi jura & D.D. vide, & §. 1. Inst. h t. n. 6.**

27 As cousas da Igreja particular, 40. annos, e contra a Romana Universal, 100. annos, *cap. ad aures, cap. de quarta, cap. illud de prescript in 6.* porèm hoje ainda na particular, se requerem cem annos, ou a immemorial, por Constituiçaõ de Urbano 8. de 1641. que refere *Urseol. transact. quest. 79. n. 12. Paul. Mellio ad Castilb. aliment. dec. 123. n. 17. & 18.* reconhece Jacob. de comitib. dec. Florent. 24 num. 35. O mesmo na Ordem de Saõ Bento, e Saõ Bernardo, *Cald. conf. 51. n. 4. vers. secundo principaliter. vide Sabel. §. beneplacitum n. 8. fin.*

30 A prescripçaõ, naõ corre contra a Igreja, em quanto vive o Prelado, ou Parroco que alienou, *cap. si Sacerdotes 16. q. 3. ubi glos. Cald. in L. si curatorem verb. intra legitimum tempus n. 5. Cod. de in integr. rest. dix. cap. 13. tom. 7. n. 14. & ibi Bald.* E com bom fundamento, porque a prescripçaõ naõ corre, se naõ

do dia em que começa a competir a acçaõ, *cap. Rainuntius ubi glos. verb. usucapiao de testam. L. quecumque ubi Bald. Cod. bon. que liber. L. neque Cod. usufr. Jas. in rubr. n. 3 ff. adq. poss. Pereir. dec. 52. n. 4. dix. cap. 13. n. 15. tom. 7. vide, L. 1. §. 2. ex n. 128. usq. 149.* e como o que possue o sujeito á restituiçaõ, na vida pòde alienar o seu proprio commodo, *Peg. for. cap. 4. ex n. 41. & 56.* naõ ha acçaõ sem chegar o successor.

Contra o proprio titulo que em si tem, e modo da sua posse, naõ se prescreve, por estar a má fé contra esse possuidor, *Ord. lib. 2. tit. 27. §. 3. Reinos. obs. 65. n. 25. ubi addit. obs. 71. addit. n. 17. Barb. prescript. L. competit n. 144. Cald. conf. 51. Castilb. tom. 7. cap. 26. n. 31. vide, Per. dec. 24 n. 10. da má fé continuada, §. 12. h t.*

A prescripçaõ, se deve de oppor por exceiçaõ, e o Juiz a naõ pòde suprir, *Ord. lib. 3. tit. 20. §. 15. tit. 50. pr. vers. e naõ allegando, L. 4. §. hoc autem ff. damn. infect. Barb. prescript. rubr. num. 3. Peg. maior. cap. 6. pag. 771. col. 1. nem o Juiz exercita seu officio, no que naõ pede, d. L. 4. §. hoc autem Xam. offic. judic. p. 1. quest. 8. n. 34. Mend lib. 3. cap. 2. n. 11. Gusm. evict. quest. 4. n. 20.* posto que algumas coulas vem officio judicis.

§. 1. *Sed aliquando etiam si maximé quis bona fide rem possiderit: non tamen illi usucapio ullo tempore procedit: veluti si quis liberum hominem, vel rem sacram, vel religiosam, vel servum fugitivum possideat.*

Mas algumas vezes, ainda que a coula se possua de boa fé, nem por isso se pòde prescrever por tempo algum: como se possuir homem livre, coula sagrada, Religiosa, ou escravo fugitivo.

Remiss.

- 1 Este §. do imprescriptivel, he huma exceiçãõ tirada da *L. usucapionem recipiunt res corporales, exceptis rebus sacris, sanctis, publicis, populi Romani, & civitatum, item liberis hominis* 9. ff. h. t. L. 1. Cod. serv. fugit. aonde dá a razaõ do escravo fugitivo, e as mais por naõ estarem no comercio, §. 6. & 7. *Inst. rer. divis. §. 2. Inst. inutil. stipul. & §. 5. empt.*
- 2 Naõ possuimos o homem livre, com sciencia de que o he, *dix. L. 23. §. item quero, L. 30. §. possessionem n. 4. ff. adq. poss. tom. 8.* nem por 60. annos, *L. fin. Cod. long. temp. præscript. Barb. L. 4 n. 100.* nem lhe offende o haver estado em escravidãõ, §. 1. *Inst. in gen. Peg. compet. p. 2. cap. 98. §. 4. n. 8. & 9.*
- 3 O escravo fugitivo, está na posse de seu senhor, *L. 1. §. per servum qui infuga 9. ff. adq. poss. tom. 8. & n. 17. L. 13. fin. pr. L. 15. L. 50. ver. per servum in fuga ff. adq. poss. L. servi 17. §. illud ff. de furt. L. fin. Cod. serv. fug. Arouc. L. 4. §. 1. n. 16. ff. stat. hom.*
- 4 Com tanto que o escravo naõ esteja na posse de outrem, nem se renha por livre, por 20. annos, *d. L. 1. §. 9. Phæb. p. 2. ar. 35. Maced. dec. 39. vide, Cabed. dec. 186. & 194.* he furto de si mesmo, *Arouc. d. L. 4. §. 1. n. 16. & dix. dictis legibus tom. 8.*
- 5 vide §. 2. h. t. Lugar Sagrado, e Religioso, *d. L. 30. §. 1. tom. 8. pag. 84.*
- 6 O leigo naõ pôde prescrever dizimos, como imprescriptivel nelle, pela sua incapacidade de possuir, *cap. causam, de præscript.* mas pôde-se eximir de os pagar pela prescripçãõ, *cap. in aliquibus de decim. Barb. in L. Titia n. 47. fin. ff. solut. mat.* e o vi julgado no juizo das Ordens, *me patrocinate.* E a quantidade, e o modo do pagamento, se poderá prescrever, *Themud. tom. 4. dec. 58. n. 17. vide Castilh. tom. 7. cap.*
- 7 Tom. I.

31. O modo de se cobrar, e o costume de se pagar, sempre se attende, *Cabed. dec. 205 p. 1. Barb. supr. Farinac. dec. 76. & n. 4. tom. 1.*

§. 2. *Furtivæ quoque res, & quæ vi possessæ sunt, nec si prædicto longo tempore bona fide possessæ fuerint, usucapi possunt, nam furtivarum rerum lex duodecim tabularum, & lex Atilia, inhihent usucapionem: vi possessarum, lex Julia & Plautia.*

As cousas furtadas, e as possuidas por força, ainda que sejaõ possuidas pelo dito longo tempo de boa fé, naõ pôdem ser usocapidas; porque a Ley das 12. taboas, e a Ley Attilia prohibem a usocapiaõ das cousas furtadas; e a Ley Julia, e Plaucia defendem a das cousas possuidas por força, negandoa.

Remiss.

Destas Leys, Attilia, e Plaucia, se faz mençaõ na *L. sequitur 4. §. quod autem 2. & L. non solum 33. pr. & §. 2. si domum ff. h. t.* que illustraõ este §. Razaõ, utilidade publica, em evitar furtos, eviolencias: exceiçãõ, §. 8. h. t.

Quando a Ley prohibe a usocapiaõ, a boa fé naõ aproveita ao possuidor, *L. ubi Lex 24. ff. h. t. & ibi glos. & § 9 Inst. h. t.* O ladraõ, naõ possue, detem naturalmente, *ut tit. ff. adquir. poss. tom. 8.*

§. 3. *Quod autem dictum est, furtivarum, & vi possessarum rerum usucapionem per leges prohibitam esse: non eõ pertinet, ut ne ipse fur, qui ve per vim possidet, usucapere possit (nam his alia ratione usucapio non competit, quia scilicet mala fide possident) sed ne ullus alius, quamvis ab eis bona fide emerit, vel ex alia causa acceperit usucapiendi jus habeat. Unde*

in rebus mobilibus non facile procedit, ut bonae fidei possessoribus usucapio competat. Nam qui (sciens) alienam rem vendiderit vel ex alia causa tradiderit, futurum ejus committit.

O que fica dito, da prohibiçãõ da usocapiaõ das cousas furtadas, e das possuidas por força, em razaõ das ditas Leys, naõ he porque o ladraõ, ou forçador possa usocapir; porpue estes por outra razaõ naõ podiaõ, que he por serem de má fé: mas para que nenhum outro, (terceiro que deduz a do Ladraõ, ou forçador) tenha direito á usocapiaõ, ainda que seja comprador de boa fé, ou a receba por outra justa causa. Donde vem, que a usucapiaõ naõ procede facilmente nas cousas moveis, com os possuidores de boa fé; porque o que com sciencia vende a coufa alheya, ou a entrega, por qualquer causa, comette furto dessa coufa.

Remiss.

- 1 Foy cautella de Triboniano; porque ninguem duvida que o mesmo ladraõ, ou invalor naõ póde prescrever, por estar em má fé; pelo que aquellas Leys necessariamente respeitãõ a outros, e terceira pessoa, ainda que este possuua de boa fé, pela regra da *L. ubi lex 24. ff. usurp & usucap. ibi ubi Lex inibet usucapionem, bona fides possidenti non prodest, L. vitia 11. Cod. acq. poss. tom. 8. L. sciens 7. Cod. prescript.*
- 2 A coufa, passa com o seu vicio, a que foy affecta ao principio, *d. L. 11. Cod. §. 12. h. t. Reinos. obs. 71. addit. n. 17. Peg. for. cap. 5. n. 54. pag. 818. col. 2.*
- 3 nem a immemorial aproveita, se aparece o titulo vicioso, que mostra a má fé, *Barb. prescript. rub. n. 168. & Ord. lib. 2. tit. 27. §. 3. & pr. Inst. h. t. n. 33.*
- 4 Ainda que naõ comece por furto, se vendeo a coufa alheya comette

furto, *ut h. §. 3. & Ord. lib. 5. tit. 60. §. 8. vide Farinac. quest. 77. n. 49. 50. & 51. & vide, Bajard. ad Clar. §. furtum n. 134.* mas nem he calo de querela, nem de devassa, e assim me attestou o grande Bacharel *Manoel Antonio Sameiro*, se lhe confirmara na Relaçãõ, e que devia porpor acçaõ accusatoria.

No movel, furto, *ut h. §.* Logo por este naõ compete o interdito *undi vi*, e a *Ord. lib. 2. tit. 1. §. 2.* fala do movel inherente ao immovel, *ut Peg. d. §. 2. n. 25. Per. man. reg. lib. 2. cap. 24. n. 17. Cost. ad Cam. annotat. 32. n. 14. Cabed. dec. 120. n. 6. Per. prompt. verb. attentatum n. 74. fin. Menoch. recup. remed. 1. quest. 8. n. 87. Posth. man. dec. 475. à n. 7. dec. 476. n. 7.* e naõ contradiz, *Peg. for. cap. 11. pag. 86. ibi judicat. vide, §. 7. h. t.*

Como o lapso de 30. e 40. annos presta dominio, e repelle ao outro, lhe denega a acçaõ, *L. sicut 3. L. omnes 4. & L. 5. Cod. prescript. 30. ubi Barb. Ord. lib. 4. tit. 79.*

§. 4. Sed tamen aliquando aliter se habet, nam si heres rem defuncto commodatam, aut locatam, vel apud eum depositam, existimans hereditariam esse, bona fide accipienti vendiderit, aut donaverit, au dotis nomine dederit: quin is, qui acceperit, usucapere possit, dubium non est: quippe cum ea res in furti vitium non ceciderit: quum utique heres, qui bona fide tanquam suam alienaverit, furtum non committat.

O referido, algumas vezes, he outra coufa: porque se o herdeiro vender, doar, dotar a coufa emprestada, alugada, depositada no defuncto, entendendo ser da herança, o que a recebe a póde usocapir; porque naõ tem o vicio do furto, e o herdeiro que alienou em boa fé, o naõ cometteo.

Remiss.

Remiss.

1 Este §. he tirado dos Comenta-
rios de Cayo, a que se refere §. 6.
proem. e da *L. potest pluribus modis*
2 *accidere* 36. ff. h. t. O erro da pessoa
que entrega, não impede a uloca-
piaõ, consistindo em direito, sum-
ma *Paul. de Cast. d. L. potest. 36. ff.*
3 *h. t.* Se o vicio for da parte da cou-
sa, e ceslar, como de ser furtada,
ou fiscal, o mesmo herdeiro poderá
começar a usucapir, *L. ubi 24. §. in-*
terdum & ibi glos. ff. h. t. vide §. 8.
Inst. h. t. & §. 2. de inutil. stipul. & §. 5.
h. n. t.

§. 5. *Item si is, ad quem ancil-*
la ususfructus pertinet, partum
suum esse credens vendiderit, aut
donaverit, furtum non committit,
furtum enim sine affectu furandi non
committitur.

Se o que tem usufruto da es-
crava, o vendeo, ou dotou, cren-
do que era seu, não fez furto; por-
que senão commette sem animo de
furtar.

Remiss.

1 Esta limitação do §. 5. tambem
he tirada da *d. L. potest 36. vers. aut*
si is ad quem ususfructus ancillæ per-
tinet ff. h. t. e passa á *L. furtum 37. ff.*
2 *eod. ibi furtum non committitur.*
Furtum enim sine affectu furandi
non comittitur.

2 Os antigos, duvidaraõ se o parto
da escrava vinha em fruto, *L. vetus*
fuit questio 68. ff. usufr. quemad.
quis ut fruatur. mas não he fruto, §.
37. *Inst. rer. divis. L. 28. ff. de usur d.*
3 *L. 36. fin. & h. §. 5.* e se fora verda-
de passava dominio, pela tradição
com titulo habil, §. 40. *Inst. rer. di-*
vis. L. 20. Cod. de pact. L. 74. ff. con-
tr. empt.

4 Não ha furto sem animo, e in-
Tom. I.

tenção de furtar, ut *h. §. 5. & supr.*
§. 4. & *d. L. furtum 37. pr. ff. usurp.*
& *usucap. dix. §. 16. Inst. rer. divis. &*
§. 3. *Inst. cui & quib. ex caus. & tom. 3.*
§. 7. *Inst. oblig. quæ ex delict. nasc.*

§. 6. *Aliis quoque modis accide-*
re potest, ut quis sine vitio furti,
rem alienam ad aliquem transfe-
rat, & efficiat, ut à possessore usu-
capiatur.

Por outros modos pôde aconte-
cer, que algum transfira ao outro
a couza alheya, sem o vicio do fur-
to, e o possuidor a possa usucapir.

Remiss.

Destes modos, de que o §. faz r
menção, e considera haver, huns
estão na dita *L. potest 36. §. 1. ff.*
usurp. & usucap. outros, na *L. man-*
datum 37. ff. mand. outros, na *L. si*
id 5 ff. pro derelict. & vide, §. 1. *Inst.*
quib. alienar. licet vel non.

§. 7. *Quod autem ad eas res,*
quæ solo continentur, expedit, jus
ita procedit, ut si quis loci vacan-
tis possessionem propter absentiam
aut negligentiam domini, aut quia
sine successore decesserit, sine vi
nanciscatur: quamvis ipse mala fi-
de possideat (quia intelligit se alie-
nam fundum occupasse) tamen si
alij bona fide accipienti tradiderit,
poterit ei longa possessione res ad-
quiri: quia neque furtivum, ne-
que vi possessum acceperit. Aboli-
ta est enim quorundam veterum
sententia, existimantium etiam fun-
di locive furtum ferit, & eorum
utilitati, qui res soli possident, prin-
cipalibus constitutionibus prospici-
tur, ne cui longa & indubitata pos-
sessio debeat auferri.

Pelo que respeita ás couzas im-
moveis, e de raiz, se algum se in-
vestir na posse da couza, que não

tem possuidor, por ausência, ou negligencia do senhor, ou este morrer sem herdeiro, tendo-a tomado sem força, ainda que a possuía de má fé, (tendo-a por alheya) com tudo, se a entregar a outro, que a receba de boa fé, este a poderá prescrever; porque não se investio nella furtivamente, nem por força. E está abrogado, o poder haver furto em cousa immovel; e as Constituições dos Principes, respeitam à utilidade do possuidor, e lhe não se tirada a cousa, possuida por longo tempo.

Remiss.

- 1 Este §. he tirado, como á letra da *d. L. furtum 37. vers. fundi quoque ff. h. t.* e continua com a *L. quam rem 38. ff. eod. & vers. abolita est enim quorundam veterum sententia existimantium etiam fundi locive furtum fieri.* As Constituições, *tit. Cod. præscript. long. tempor. & tit. Cod. præscript. 30. vel 40. ann.*
- 2 A posse, fica vaga por dez annos de ausência, e se perde pelo lapso deste tempo, *glos. verb. temporis in L. licet 4. Cod. acq. poss. Barb. præscript. L. 2. n. 21. dix. §. finitur 3. n. 14. Inst. usufr.* e tambem fica vaga pela morte de possuidor, *L. 23. ff. adq. poss. Peg. possess. n. 195.* e a voga, se pôde entrar pela propria authoridade, *d. L. 23. ff. adq. poss. tom. 8. n. 4. & L. 3. pr. n. 11. & 12. ff. eod. Peg. possess. n. 36. & 194. n. fin.*
- 3 Ticio, ausente por longo tempo, desemprou o campo Corneliano, inculto, e Seyo o occupou, vendendo, do-ou, dotou a Sempronio, q' o recebeu ignorante de que era alheyo: ainda que a usucapiação não aproveitasse a Seyo pela má fé da sciencia de que era alheyo, apr. veita a Sempronio; porque a sua posse nem he furtiva, nem violenta, (na origem, e venda) *vide Luduvel. ad Inst. lib. 2. exercit. 6. Thesi 4. & vide, se ha*

mudança, *Novel. 119. cap. 7.* ou correção, *L. unic. Cod. undi vi-*

§. 8. *Aliquando etiam furtiva, vel vi possessa res usucapi potest: veluti si in domini potestatem re-versa fuerit, tunc enim vitio rei purgato, procedit ejus usucapio.*

Alguma vez, ainda a cousa furtada, e possuida por força, se pôde usucapir: como se tornar ao poder do senhor; porque então, pelo vicio estar purgado, procede a usucapiação.

Remiss.

Esta exceção, *ad §. 2. h. t.* do vicio purgado, provindo do furto, ou posse violenta, he descripta da *L. sequitur 4. §. quod autem dicit Lex Attinia & vers. sic receptum est ff. h. t. & L. fin. ff. vi bon. rapt. & vers. antequam in potestatem domini heredisve ejus perveniat, usucapi Lex vetat.* a cousa furtada, ou possuida por força, não pôde ser usucapida, antes de tornar ao poder do senhor, ou herdeiro, e não basta tornar ao poder daquelle a quem se furtou, *ut d. L. 4. §. quod autem, & d. L. fin.* se não era o verdadeiro senhor; ainda que tambem o roubado, sem ser senhor, tenha a acção *furti, §. 13. Inst. oblig. quæ ex delict. nasc.*

Entende com a *L. potestatis 215. 4. vers. in leg. Atilia tom. 6.* de que he visto estar no poder, se a podia reivindicar; *vide L. 24. §. interdum ff. h. t. usurp & usucap.*

§. 9. *Res fisci nostri usucapi non potest. Sed Papinianus scripsit, bonis vacantibus fisco nondum nunciatis, bonæ fidei emptorem traditam sibi rem ex his bonis usucapete posse: & ita divus Pius, & divi Severus & Antoninus rescripserunt.*

As

As cousas do nosso Fisco, não podem ser usucapidas. Mas Papiniano escreveo, que o comprador dos bens vacantes, com boa fé, podia usucapir, antes de denunciados ao Fisco; e o approvação os Emperadores Pio, Severo, e Antonino.

Remiss.

1 Este §. da cousa do Fisco, e bens vacantes, não denunciados, parece tirado da *L. quanvis 18. ff. h. t. ibi quanvis adversus fiscum usucapio non procedat, tamen ex bonis vacantibus, nondum tamen fisco nunciatis emptor prædii ex hisdem bonis extiterit: recte diuturna possessione capiet idque constitutum est.* e se confirma da *L. ubi Lex 24. in §. interdum sine ff. h. t.* (que exceptua cessando o vicio de fiscal, furtiva, possuida por força) *L. quidam testamento 96. §. 1. ff. legat. 1. L. 2. Cod. comm. de usucap. & glos. h. n. §.* também reconhece a usucapiação, antes de denunciados.

2 Os bens Vacantes, pertencem ao Fisco, como Direito Real, *Ord. lib. 2. tit. 26. §. 17. cap. unic. quæ sint regalia L. 1. ff. jur. fisc. L. 1. Cod. bon. vacant. Portug. lib. 3. cap. 14. n. 1. Guerr. tr. 2. lib. 4. cap. 13. Valasc. allegat. 37. n. 1.* Que são os daquelle que não deixa herdeiro legitimo, e que não tem senhor, *d. Ord. Portug. n. 2. 3. & 4.* e ficão da Coroa, que fez merce delles aos captivos, *Ord. lib. 1. tit. 90. §. 1. lib. 2. tit. 32. Oliveir. mun. addit. cap. 1. n. 6. Arouc. L. 1. n. 24. ff. rer. divis. Guerr. tract. 2. lib. 4. cap. 14. Valasc. allegat. 37. n. 1.*

4 Herdeiro, ou instituido, ou legitimo tẽ ao 10. grão, contado conforme a Direito Civil, aliás succede o Fisco, *Valasc. allegat. 37. n. 1.* porẽm se deixa mulher, prefere ao Fisco, *Ord. lib. 1. tit. 90. §. 1. & lib. 4. tit. 94. Valasc. d. alleg. 37. n. 2. Guerr. tract. 2. lib. 4. cap. 13. per tot.*

Fragos. regim reip. p. 1. lib. 3. disp. 5. n. 14. (que ainda sem consumação) *Lagun. fruct. cap. 27. an. 123. & nota num. 124. & ibi Fragos. prox. A 6* Igreja, também prefere nos bens do Clerigo, *Valasc. d. allegat. 37. n. 3. Guerr. tr. 2. lib. 4. cap. 14. n. 53. Lagun. n. 129.*

Naõ só as cousas do Fisco, *ut h. 7 §. 9.* mas outras, como dominicaes, *ut tit. Cod. ne rei dominicae vel templor.* Das Cidades, e Igreja, *L. fin. Cod. fund. patr. L. fin. Cod. fund. rei privat. lib. 11. L. 23. Cod. Sacros. Eccles. Novel. 9. Novel. 111. Novel. 131. cap. 6.* Dos pupillos, *L. 3. Cod. quib. non obstat. long. temp. prescript.* Dos menores, *L. fin. Cod. in quib. caus. in integr. rest.* Nem contra a Ley Julia, *L. pen. ff. leg. Jul. repetund. L. 48. ff. de acq. rer. dom.* Bens adventicios do filho familia impedido *ad agendum, L. 1. §. 1. Cod. annal. except.*

Finalmente, são imprescripti-⁸veis, as cousas em que he prohibida a alienação, ou por Ley, ou testamento, Ley do testador, *L. ubi Lex 24. ff. h. t. L. 2. Cod. pro emptor. L. 16. ff. fund. dotal. Maced. dec. 15. Reinos. obs. 22. & 70. Carvalh. testam. p. 2. n. 383. Phæb. dec. 19. n. 12. Barb. prescript. rubr. n. 184. dix. L. 28. n. 13. & 14. tom. 6. L. 50. n. 7. ff. adq. poss. tom. 8. Peg de maior. cap. 6. n. 637. & 638. Barb. rub. n. 391. & §. 10 h. t. Molin. de primog. lib. 4. cap. 10. Valens. conf. 187. an. 121. 128. 134. conf. 109. n. 50.* e o que tem o ⁹testamento, ou possue por elle, não pòde prescrever contra essa mesma causa, e titulo, v. g. contra a sua legitima vocação, *pr. Inst. h. t. n. 33. Ord. lib. 2. tit. 27. §. 3.*

Nos bens vinculados, o possuidor ¹⁰de 30. annos, tem exceição de prescripção contra hum; mas contra todos requiere tempo immemorial, *Maced. dec. 15. n. 20. Phæb. dec. 82. n. 10. Per. dec. 52. Barb. in L. cum notissimi §. illud n. 95. Cod. prescript. 30. Lagun.*

gi. n. de fruct. p. 1. cap. 15. § 4. n. 192.
 Valer. transact. tit. 4. quest. 2. n. 76.
 Molin. primog. lib. 4. cap. 10. n. 10.
 Salgad. reg. protecl. p. 2. cap. 10. num.
 250. & 252. & ibi Mier. maior. Cas-
 tilh. tom. 5. cap. 93. tit. 8. n. 8. & tom.
 7. cap. 34. pres. 13. e he o que se jul-
 gou no Senado.

11 Mudar a natureza em 40. annos,
 Guerr. tr. 2. lib. 2. cap. 9. n. 40. Peg.
 for. cap. 9. n. 242 pag. 473. & ad Ord.
 lib. 2. tit. 25. §. 11. pag. 144. n. 15. &
 16.

12 Os bens vacantes pertencem ao
 Fisco, L. Julia, L. 1. ff. jur. fisc. L.
 1. Cod. bon. vacant. Portug. lib. 3. cap.
 14. Valasc. allegat. 37. n. 1. Guerr.
 tract. 2. lib. 4. cap. fin. 14.

§. 10. Novissimè sciendum est,
 rem talem esse debere, ut in se non
 habeat vitium, ut à bonæ fidei em-
 ptore usucapi possit, vel qui ex alia
 justa causa possidet.

Finalmente he de saber, que a
 cousa deve ser tal, que não tenha vi-
 cio, para o comprador de boa fé a
 poder usucapir, ou outro possuidor
 de justo titulo.

Remiss.

1 Regra geral: quer dizer, que a
 cousa seja tal, que nem por nature-
 za, nem por Ley seja exempta da
 prescripção, L. ubi Lex 24. ff. h. t.
 L. si partem 5. L. cum sit 6. L. sciens
 7. Cod. usucap. proempt. supr. §. 9. &
 n. 12 h. t. e vem a ser este §. como
 conclusão dos §§. precedentes, em
 que devemos contar o vicio de toma-
 da por força, e furtada.

2 A prescripção de 30. annos, não
 require titulo, nem por Civil, nem
 Canonico Direito, DD. in L. 3. &
 4. Cod. prescript. 30. cap. 1. de pres-
 cript. in 6. Barb. prescript. rubr. á n.
 108. vide, L. Celsus 27. ff. h. t. usurp.
 & usucap. Peg. 2. for. cap. 9. n. 539.
 ubi DD. Reinos. obs. 10. num. 7. & 8.

Peg. 1. for. cap. 5. n. 61. & ad Orb. lib. 1.
 tit. 87. §. 6. n. 43. tom. 7. A differen-
 ça, entre hum, e outro Direito, só
 consiste na boa fé, Barb. in rubr. n.
 110. & ibi Balb. prescript. 2. p. 3.
 princ. quest. 6. n. 9.

A prescripção de 40. annos, com
 titulo, equivale á immemorial, Phæb.
 dec. 82. n. 9. Per. dec. 52. n. 3. Reinos.
 obs. 65. n. 35. Peg. maior. cap. 6. num.
 590. cap. cum persona §. quod si tales
 de privileg. in 6. Mas nem immemo-
 rial utiliza, a parecendo vicio do
 principio no titulo, Reinos. obs. 65.
 n. 27. & 28. Peg. maior. cap. 4. n. 157.
 Barb. prescript. rubr. num. 349. 353.
 & per DD. Rocca select. cap. 7. n. 18.
 Ord. lib. 2. tit. 27. §. 3. & §. 3. n. 3. h. t.

§. 11. Error autem falsa causæ
 usucapionem non parit: veluti si quis
 cum non emerit, emisse se estimans,
 possideat: vel cum ei donatum non
 fuerit, quasi ex donatione possideat.

O erro de falsa causa, não pro-
 duz usucapiação: como se algum pos-
 fuisse, entendendo comprara, sem
 haver comprado; ou como donata-
 rio, sem preceder doação.

Remiss.

Este §. do erro de falsa causa, he
 visto ser tirado da L. celsus 27. ff.
 h. t. usurp. & usucap. aonde summa
 Bart. que o que cuida tem titulo
 com erro injusto, não póde usuca-
 pir; e que tendo-o justo, que sim,
 L. quod vulgo 11. & L. 13. §. 1. ff. pro-
 empt. L. fin. §. fin. ff. pro soc. outros ex-
 emplos, L. 2. §. si á pupillo 15 ff. pro-
 empt. L. 7. §. 2. ff. publ. in rem act.

A falsa consideração, não muda
 a verdade, L. donationis 6 ff. pro do-
 nat. Da falsa causa, Altim. nullit.
 contr. quest. 13. Salgad. labir. p. 2.
 cap. 10. ex n. 20 p. 3. cap. 1. á n. 88. &
 Libert. benefic. art. 9. n. 17. art. 16. n.
 6. & 7. Tusch. lit. F. concl. 62. vide,
 §. 31. Inst. legat.

4 A causa limitada, produz effeito limitado, L. 16. ff. acq. rer. dom. tom. 8. Barb. ax. 40. n. 29. Peg for. cap. 4. n. 92. & cap. 17. n. 69. & maior. poss. n. 610. Pacion locat. cap. 43. n. 59. e que assim a posse: morto o administrador do morgado, cessa o arrendamento, se o successor não he tambem herdeiro, Peg for. cap. 4. n. 65. & 66. Sacapucin successor. singular ampliat. 5. n. 13. Pacion. locat. cap. 61.

§. 12. Diutina possessio, que prodesse ceperat defuncto, & heredi, & bonorum possessori continuatur, licet ipse sciat praedium alienum esse, quod si ille initium justum non habuit: heredi & bonorum possessori, licet ignorantibus, possessio non prodest. Quod nostra constitutio similiter & in usucapionibus observari constituit, ut tempora continentur. Inter venditorem quoque & emptorem conjungi tempora, divi Severus & Antoninus rescripserunt.

A posse antiga, que começou a aproveitar no defunto, se continua no herdeiro, & bonorum possessori, ainda que saiba que a herdade he alheya. E se o defunto não teve justo principio, a posse não aproveita ao herdeiro, ou que lhe succede pela possessão de bens, ainda que ignore ser a couza alheya. O que nossa Constituição mandou guardar na usucapiação do mesmo modo, para continuação dos tempos. Tambem se ajuntão os tempos entre o comprador, e vendedor, como responderão os Emperadores Severo, e Antonino.

Remiss.

1 Este §. da continuação da posse no herdeiro, ou bonorum possessor, ou comprador, se comprova da L. Pomponius 13. §. 1. & seqq. & L. si servus 14. ff. acquir. vel amit. poss. tom. 8. sem posse, não ha prescri-

ção, L. si sine possessione 25. ff. h. t. usurp. & usucap. cap. sine possessione 3. tom. 7.

Mas não he preciso que seja da mesma pessoa, e basta allegar do antepossuidor, ou como herdeiro, ou comprador, ou donatario, ou dotado, de quem deduz, cujas vezes faz, L. id tempus venditoris 14. ff. h. t. L. 2. §. antep. ver. etiam heredi & §. pen. ver. si defunctus bona fide emerit & ver. emptori tempus venditoris ad usucapionem procedit ff. pro empt. d. L. 13. §. 1 tom. 8. L. de accessionibus possessionum 14. ff. divers. temp. praescript. & accessionib. possessionum. argum. L. 59. L. 143. L. 156. §. 2. L. 175. & L. 177. tom. 5. L. bona fidei 48. ver. in contrarium queritur ff. acq. rer. dom. tom. 8. L. 109. tom. 6. L. 22. ff. usucap.

Porém, he necessario que comece a proveitar no defunto, e antepossuidor, porque não só succede nas virtudes, mas nos vicios, L. cum heres 11. ff. divers. & temp. praescript. & temp. access. L. vicia 11. Cod. acq. & ret. poss. tom. 8. d. L. 13. §. 1. & §. 8. & tom. 8. Reinos. obs. 71. addit n. 17. Peg for. cap. 5. sub n. 54. ubi judic. Luduvel. Inst. exercit. 6. Thesi 4. lit. D. pag. 110. Guerr. tr. 1. lib. 2. cap. 9. n. 45. Barb. praescript. ad rubr. n. 260. & 261.

E he necessario, para esta accessão, que eu possua, L. fin. accessio sine nostro tempore nobis prodesse non potest ff. divers. & temp. praescript. & temp. access. d. L. Pomponius 13. §. fin. ff. adq. poss. tom. 8. Constituição mencionada no §. L. 6. unic. Cod. usucap. transform. ver. quod & in rebus.

Mas a verdade he, que está em má conciencia o possuidor da couza alheya, com ciencia de que o he, cap. si res aliena 14. q. 6. cap. saepe de restit. spoliat Barb. praescript. rubr. n. 42. (quid da Constituição) e que a prescripção se julga por Direito Canonico, que a não admite com má fé,

fê, cap. *Vigilanti cap. si deligenti* 17. cap. 19. & cap. fin. de *præscript. cap. possessor* 2. tom. 7. Ord. lib. 2. tit. 27 §. 3. Ord. lib. 4. tit. 79 fin. pr. Barb. *præscript. rubr. ex n. 39. cum 43.* em razão do peccado, Ord. lib. 3. tit. 64.

§. 13. *Edicto divi Marci cave- tur, eum, qui á fisco rem alienam emit, si post venditionem quinquen- nium præterierit, posse dominum rei exceptione repellere. Constitutio au- tem divæ memoriæ Zenonis bené prospexit ijs, qui á fisco per ven- ditionem, aut donationem, vel alium titulum accipiunt aliquid: ut ipsi quidem securi statim fiant: & victores existant, si ve experiantur, si ve convenientur. Adversus au- tem sacratissimum erarium usque ad quadriennium liceat eas intendere, qui pro dominio vel hypotheca earum rerum, quæ alienatæ sunt, puta- verint sibi quasdam competere acti- ones. Nostra autem divina consti- tutio, quam nuper promulgavimus, etiam de ijs, qui á nostra, vel ve- nerabilis Augustæ domo aliquid ac- ceperint, hæc statuit, quæ in fisca- libus alienationibus præfatæ Zeno- nianæ constitutionis continentur.*

Por Edicto do Emperador Marco se acautelou, que o que comprar ao Fisco a cousa alheya, pôde repellir ao senhor da cousa alheya, com a exceiçãõ do quinquenio. A Consti- tuição do Emperador Zeno attendeo bem aos que recebem alguma cousa do Fisco por venda, doaçãõ, ou outro titulo, para logo ficarem se- guros, e serem vencedores, ou con- venhaõ, ou sejaõ convindos; ain- da que haja acçãõ para demandar ao Fisco, dentro de quatro annos. Por nossa Constituição publicada de proximo, ordenámos, que o que se continha na de Zeno, procedesse tambem no que receber da nossa Ca- sa, ou do Emperador Augusto.

Remiss.

O principio deste Edicto do Em- perador Marco, *L. fin. Cod. si ad vers. fisc.* Constituição Zenoniana, *L. 2. Cod. quadr. præscript.* Constituição Justiniana, *L. fin. Cod. Codquadrien. præscript.* Esta prescripção fiscal, não foy conhecida pelos antigos, *L. 13. §. 9. ff. hered. petit.* Contra a Constituição Justiniana, *cap. placuit 8. caus. 16. quest. 3.*

Da *L. omnes, & L. bene à Zenone 2 Cod. quadrien. præscript. Gob. integr. tract. Barb. præscript. L. 1. num. 52. Cald. for. lib. 2. cap. 29. á n. 11. Cas- silh lib. 2. cap 5. Cyriac. contr. 463. Antonel. temp legal. lib. 2. cap. 99. n. 21. Actolin. resolut. 5.*

O Fisco, está obrigado pela evi- ção, ultra os quatro annos, quan- do vendeo a cousa alheya como sua, *ut h. § glos. in L. 3. nec damnosa fisco Cod. præcib. imper. offerend.* e com o Fisco labora a regra da *L. vindican- tem 17 ff. evict. Gusm. evict. q. 38. n. 10.* ex qua *Barb ax. 196. n. 10.* e em geral, *Gusm. n. 5.*

O Fisco traz os pleitos ao seu jui- zo, e o da eviçãõ, *Gusm. evict. quest. 8. per tot.* e os lites confortes; mas não he sujeito a eviçãõ, quan- do vende em praça os bens de seu devedor, *L. ob causam 13. Cod. evict. Doenh. regul. 169. ampl. 1. Alfar. offic. fiscal glos. 34. de empt. & vend. num. 49. setim. special. Gusm. evict. quest. 8. n. 21. vide, Portug. lib. 1. cap. 3. á n. 49.*

O executado, se diz vendedor, e a venda necessaria, & *factum judi- cis factum patris, Barb. ax. 93. n. 25.*

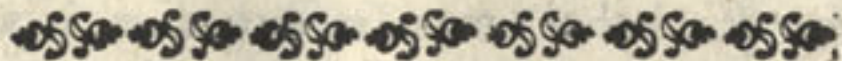
A eviçãõ, he da natureza do con- trato, e não he necessario ser con- vencionada, *Gusm. evict. quest. 2. n. 3.* mas esta acção, da eviçãõ, não compete antes da cousa ser vencida por sentença, com effeito, *L. qui rem Cod. evict. L. si plus ff. eod. Glz.*

- ad Ord. lib. 3. tit. 45. §. 3. n. 6. Moraes lib. 2. cap. 22. n. 51. verſ. cum ratio Æg. d. in L. ex hoc jur. 5. p. 1. cap. 8. n. 80. ad fin. ff. juſt. & jur. Ord. lib. 4. tit. 5. pr. Guſm. evict. quaest. 15. á n. 1. Gom. 2. var. cap. 2. n. 39.
- 9** Com tudo, ſe in limine ameaça eſſa eviçãõ, v.g. pela reivindicacãõ de terceiro, ou outro direito, o comprador, ou arrematante, pôde duvidar a entrega do preço, ſem fiança judicial, Moraes d. lib. 2. cap. 22. n. 51. Glz. ad Ord. lib. 3. tit. 45. §. 3. n. 7. com a Ord. lib. 4. tit. 5. & L. ſi po- teſt 24. Cod. evict. L. pen. §. fin. ff. peric. & commod. reivend. & trad. Guſm. evict. quaest. 2. n. 11. e ameaçar in limine do contrato, he antes de pago o preço, Guſm. n. 12. E ainda ameaçando a eviçãõ por açcãõ, L. ex his prædiis pr. Cod. evict. ad fin. L. ſi poſt perfectam Cod. evict. Menoch. arb. caſ. 224. n. 2. Guſm. evict. quaest. 15. n. 12. Ord. lib. 4. tit. 4 pr. para que o livre.
- 11** Depois de pago, nem fiança, Glz. d. tit. 45. §. 3. n. 25. vide §. vendi- tæ 41. Inſt. de rer. diviſ. Vencida a couſa, ainda as expenſas, Themud. dec. 41. n. 2. Cald. empt. cap. 31. n. 33. Guerr. tr. 2. lib. 8. cap. 18. n. fin.
- 13** A addiçãõ da haſta publica, he venda judicial, Reinos. obſ. 56. n. 2. & 3. ſupr. n. 7. e a eviçãõ he contra o executado, Reinos. addit. n. 3. ſupr. n. 6. mas aparecendo impedimento, pôde reſelir, Glz. d. §. 3. n. 27. Peg. tom. 12. ad Ord. lib. 2. tit. 52. §. 8. n. 18. Moraes lib. 6. cap. 13. n. 58. Gi- urb. obſ. 97. n. 18. e melhor pôde pe- dir a fiança, por naõ pagar ao cre- dor alheyo, inhabil de reſreſſo ao
- 15** credor executante: ainda que, por regra, a arremataçãõ deve ſer præ- ſente pecunia, Moraes d. cap. 22. lib. 2. n. 51. dix. §. venditæ 41. Inſt. rer. diviſ.
- 16** O credor que vende o penhor, naõ he ſujeito á açcãõ da eviçãõ, tex. & ibi gloſ. & Bart. in L. pericu- lum ff. de pign. & L. 1 & 2. Cod. cre- Tom. I..

dit. evict. pign. non deb. O menor, e **17** Fiſco naõ deve chamar para auctoria, e ſem o fazer lhe compete a eviçãõ, Guerr. tr. 2. lib. 8. cap. 18. n. 49. Baſte de remiſſãõ in evictione.

Os crimes, preſcrevem em 20. **18** annos, ut Ord. lib. 1. tit. 83. §. 23. & tit. 95. §. 2. Almeid. num. quin. cap. 8. ex n. 1. aonde conta muitas ac- cuſaçõens reſtrictas ao quinquenio, como adulterio, n. 13. Comiſſo, n. 18. Siza, Regim. cap. 22 fin. Dizi- ma, Valaſc. allegat. 88. n. 2. pena **19** do comiſſo no Emphiteuta, (e con- tra o Fiſco, e vectigal) Almeid. d. cap. 8. n. 18. & cap. 12. n. 33. 34. & 35. Valaſc. allegat. 88. n. 6. Peg. for. cap. 9. n. 229. pag. 653. col. 2. & 3. for. cap. 39 n. 107. pela regra da L. 2. Cod. de evict. & comiſſ.

Direitos Reaes, naõ ſe preſcre- **20** vem, Ord. lib. 2. tit. 27. §. 5. tit. 34. §. 10. tit. 45. §. 10. tit. 56. & 28 pr. Maced. dec. 15. n. 13. Reinos. obſ. 65, n. 23. Per. dec. 117. n. 9. Phæb. dec. 28. Cardoſ. verb. præſcription. 24. Ca- bed. p. 2. dec. 65. n. 109. & 141. jur. patr. cap. 7. n. 2. Valaſc. conſ. 141. n. 3. & 120. n. 21. 167. n. 14. & jur. em- phit. quaest. 8. n. 27. Peg. ad prædict. Ordd. & Barb. & §. 9. Inſt. h. t.



TIT. 7.

De Donationibus.

Est & aliud genus acquisitionis; donatio. Donationum autem duò sunt genera: mortis causa, & non mortis causa.

A doaçãõ, he outro genero, ou modo civil de adquirir. Saõ dous os generos de doaçãõ: por cauſa da morte, e entre vivos.

Remiss.

- 1 **H**E visto doar-se, o que se concede sem haver obrigação de Direito, *L. donari videtur, quod nullo jure cogente conceditur* 29. ff. donat. *L. donari videtur*, 82. tom. 5. *L. 53. vers. ejus consulto dati donatio est* d. tom. 5.
- 2 He visto doar, diz Papiniano, o que por nenhum Direito, nem natural, nem Civil, nem prætorio, nem por necessidade, he obrigado a dar o que dá porque a doação he mera liberalidade, que transfere no donatario, por pura, e simples vontade: não faz doação, o que remunera, ou doa com causa, *L. hoc jure* 19. §. *Labeo* 1. ff. h. t. nem o que com necessidade vende por menos preço, a faz deste menos, *Ord lib. 4. tit. 13. L. non id circo* 12. *Cod. rescind. vend. L. rem legatam* 18. ff. adimend. legat. aonde diz, que nenhum se considera liberal, em calo de necessidade.
- 3 O não devido, pago por erro, se repete, §. 6. *Inst. oblig. quæ quasi ex contr. §. 1. Inst. quib. re contrah. oblig. L. cujus per errorem dati repetitio est* 53. tom. 5. *L. cum de indebito* 25. 6 *fin. ff. probat.* mas se teve ciencia, não pôde repetir, faz doação, por falta de vinculo de Direito, d. *L. cujus per errorem* 53. vers. *ejus consulto dati donatio est* tom. 5. *L. 24. & 26. §. qui filio ff. condit. indeb. L. indebitum* 9. *Cod. eod. dix L. 45. L. 53 & L. 82. tom. 5. L. 1. ff. condit. indeb. §. 30. Inst. rer. divis. Surd. dec 328 n. 1.*
- 7 Das doações, em suas especies, *Portug. donat. prælud. 1. & 2. Clar. §. donatio quæst. 1. & seqq.* e o mesmo *Portug. refere as Ordd. lib. 4. tit. 62. usq. 66.* Das Reaes, especialmente, *lib. 1. cap. 3.* Da Ley Mental, *Ord. lib. 2. tit. 35 Peg. coment. tom 10. & 11.* Donatarios das terras, *Ord lib. 2. tit. 45. Peg. tom. 12.*
- 8 Se a doação he contrato nomina-

do, em que não tem lugar a penitencia, ou innominado, em que o tem, *Clar. §. donatio quæst. 1. & §. emphiteuta quæst. 2. Gom. 2. var. cap. 8. Portug. prælud. 1. n. 35.* que o diz nominado *n. 36. ubi DD. a* que se deve ajuntar *Ord. lib. 4. tit. 63. & vide, §. 4. Inst. inutil. stipul.* e que o Tabalião he servo publico, na censura de Direito

§. 1. *Mortis causa donatio est, quæ propter mortis fit suspicionem: cum quis ita donat, ut si quid humanitus ei contigisset, haberet is, qui accepit, sin autem supervixisset: is, qui donavit, reciperet: vel si eum donationis pœnituisset: aut prior decefferit, cui donatum sit. Hæc mortis causa donationes ad exemplum legatorum redactæ sunt per omnia: nam cum prudentibus ambiguum fuerat, utrum donationis, an legati instar eam obtinere oporteret, & utriusque causæ quedam habeat insignia, & alij ad aliud genus retraherent: à nobis constitutum est, ut per omnia ferè legatis connumerentur, & sic procedat, quemadmodum nostra constitutio eam formavit. Et in summa, mortis causa donatio est, cum magis se quis velit habere, quam eum, cui donat: magisque eum, cui donat, quam heredem suum: sic & apud Homerum Telemachus donat Piræo.*

Piræe, incertus quoniam rerum exitus harum est,

Si tacita incautum stolidi me forte necare

Morte proci poterunt, & opes vexare paternas:

Hæc ego te malo, quam millorum quempiam habere

Sin ego eos justa meritos affeero clade,

Tum mihi tu læto reddes illa omnia lætus.

Doação, a causa da morte, he a que se faz por suspeita da morte: como quando doa para a cousa ficar do donatario, se o doante morrer no caso a que respeita, e se escapar do perigo tornar para o Doador: como tambem a recobra se elle doador teve penitencia, ou sobrevivendo ao donatario. Estas doações, são á maneira de legados, resolutas por nós as duvidas que havia, por huma Constituição em que se contaõ como legados. Em summa, he doação por causa da morte, quando o doador quer antes para si a cousa, do que para o donatario; e mais quer que a leve o donatario, que o herdeiro do Doador, como conta Homero Odissea 17.

Naõ sey Pireo, em que haõ de hir acabar-se

Meus males, mas se a caso me matarem

Os arrogantes Procos, e ao vingar-se

Todo o meu Patrimonio me roubarem

Primeiro, que elles cheguem a gloriar-se

Te dou o que tenho; mas se ficarem

De minhas mãos vencidos, como espero,

Que mo tornes a dar, outra vez, quero.

Remiss.

1 Esta definição, com suspeita, e a causa da morte, se confirma, e explica, *L. 2. L. 4. & seqq. L. mortis causa 31. §. 2. L. Senatus 35. §. 2. & seqq. ff. mort. caus. donat.* A descripção final, *L. 1. d. L. 35. §. 2. mort. caus. donat.*

2 Os tres modos de revogação: escapando da morte, e convalescendo, *L. 1. L. 19. L. 23. L. 24. L. 26. L. 29. 35. §. 1. & 39. ff. donat. caus. mort.* Arrependimento do doante, *L. 35.*

Tom. I.

§. 1. & 2. *L. mortis ff. dict. tit.* Morte do donatario, antes do Doador, *L. 35. §. 4. fin. L. si aliena 13. ff. eod. Portug. prælud. 2. §. 3. n. 64. Clar. §. donatio quest. 25. Sabell. §. donatio n. 44.* Conituição que igualou aos legados, *L. fin. Cod. don. caus. mort.*

Esta doação a causa da morte, requer cinco testemunhas para a sua validade, *L. fin. Cod. donat. caus. mort. Almeid. num. quin. cap. 25. n. 1. Portug. prælud. 2. §. 3. n. 27. Barb. in L. quæ dotis 34. n. 105. & 106.* aonde explica a *L. fin. Cod. don. caus. mort.*

E as cinco testemunhas são a melhor prova, e concludencia desta doação, *glos. in d. L. quæ dotis verb. tenebitur Almeid. d. cap. 25. á num. 5. Ægyd. L. 1. Cod. Sacros. Eccles. p. 1. §. 7. n. 27.* e mais vigiamente fazendo menção da morte, *ut n. 28. Almeida n. 6. & 7. facit, Portug. n. 28. fin. & 29.* e das prerogativas ao legado, *ut n. 34. & ex n. 36.*

E parece injusto conjecturar, tendo cinco testemunhas, e menção da morte, ainda que traga palavras que respeitem a entre vivos, visto que está em pressa a intenção do Doador, na substancia; e que no claro não há conjectura, *L. ille aut ille 25. ff. legat. 2. Barb. ax 50.* e he dar via a que se contravenha a vontade contra a evidencia de cinco testemunhas (que não vem a outra cousa) e Notario, *ut Portug. n. 26. Ægyd. n. 27.*

§. 2. *Aliæ autem donationes sunt, quæ sine ulla mortis cogitatione fiunt, quas inter vivos appellamus, quæ, non omnino comparantur legatis: quæ si fuerint perfectæ, temere revocari non possunt. Perficiuntur autem, cum donator suam voluntatem scriptis, aut sine scriptis manifestaverit. Et ad exemplum venditionis, nostra constitutio eas etiam in se habere necessitatem traditionis voluit: ut etiam si*

non tradantur, habeant plenissimum & perfectum robur, & traditionis necessitas incumbat donatori. Et cum retro Principum dispositiones insinuari eas actis intervenientibus volebant, si majores fuerant ducentorum solidorum: constitutio nostra eam quantitatem usque ad quingentos solidos ampliavit, quam stare etiam sine insinuatione statuit: sed & quasdam donationis invenit, quæ penitus insinuationem fieri minimè desiderant, sed in se plenissimam habent firmitatem. Alia insuper multa ad uberiores exitum donationum invenimus: quæ omnia ex nostris constitutionibus, quas super his exposuimus, colligenda sunt. Sciendum est tamen, quod etsi plenissimæ sint donationes: si tamen ingrati existant homines, in quos beneficium collatum est: donatoribus per nostram constitutionem licentiam præstitimus certis ex causis eas revocare: ne illi, qui suas res in alios contulerint, ab his quandam patiantur injuriam vel jacturam, secundum enumeratos in constitutione nostra modos.

Outras doações há, que se fazem sem nenhuma lembrança da morte, chamadas entre vivos, que não são, em tudo, semelhantes aos legados, e sendo feitas, se não podem revogar sem causa. E são feitas, quando o Doador manifesta sua vontade por escritura, ou sem ella. E a exemplo da venda, quer nossa Constituição, seja necessária a tradição, na mesma doação, (scilicet inserta; *Ord. lib. 4. tit. 63. pr.*) para que ainda que não haja entrega, tenha plenissimo effeito, e a necessidade da entrega incumba ao Doador. E como até agora os Emperadores tivessem ordenado, que fossem insinuadas, intervindo instrumento publico, se excedessem 200. cruzados, nossa Constituição extendeo esta a 500.

E achamos outras doações, que são firmes sem serem insinuadas; e achamos outras muitas causas, para sua mayor firmeza, que se podem colher das Constituições feitas sobre as doações. Mas por firmísimas que sejam, se houver ingratitude nos Donatarios, por nossa Constituição damos aos doadores licença de as revogarem, por certas causas; para que os que dão suas cousas, não recebam injuria, ou perda dos que as receberão, conforme os modos contados na Constituição.

Remiss.

A doação entre vivos, requiere ¹ escritura publica, *Ord. lib. 3. tit. 59. pr.* ou confissão, que a supre, e obriga a fazela, *Ord. lib. 4. tit. 19. §. 2. L. cum te Cod. transact. Barb. ad Ord. d. lib. 3. tit. 59. pr. n. 4. Phab. dec. 56. n. 6. med.*

E he perfeita pelo consentimento ² do doante, e aceitação do donatario, ou do Tabaliao, ou procurador, ou ainda escravo do donatario, e fica irrevogavel, *Ord. lib. 4. tit. 63. pr. L. perfecta donatio 4. Cod. donat. que sub mod. Peg. for. cap. 4. n. 129. & 130. & DD. n. 153. & 2. for. cap. 11. pag. 811. fn. & 3. for. cap. 32. ex n. 82. & judicat. n. 77. Almeid. num. quin. cap. 6. n. 8. 9. & 11. Moraes lib. 5. cap. 4. n. 33. vers. sed contraria sententia expressim decisa est in nostro regno per Ord. lib. 4. tit. 63. pr.* e com ³ notoria sem razão, fazem os nossos diversa sentença, quando temos a *Ord. d. tit. 63.* que a faz irrevogavel pela aceitação do Notario; que se deve de guardar, *Ord. lib. 1. tit. 5. §. 4. lib. 3. tit. 20. §. 46. & tit. 64. & tit. 75. & tit. 87. §. 1.* e o escravo pode ⁴ aceitar a doação, para o senhor, *Moraes d. lib. 5. cap. 4. n. 33.* e por fervero publico se toma o Tabaliao, *Moraes proxime, Almeid. d. cap. 6. n. 8. & 9.*

Pode-se revogar, pelas causas da ⁵ ingra-

- ingratidão, *L. fin. Cod. revocand. donat. Ord. lib. 4 tit. 63. Portug. prælud. 2. n. 16.* contadas nas ditas Leys, semelhantes, e mais graves, *Almeid. 6 d cap. 6. n. 20.* Não a dotal, ao menos constante o matrimonio, *Portug. prælud. 2. n. 98. & 99. Peg. 3. for. cap. 33. à n. 165. ubi judicat. & per DD. Guerr. tr. 2. lib. 6. cap. 1. n. 138. pag 683 fine.*
- 7 Mas ainda que perfeita, se revoga pelo nascimento dos filhos, (ou legitimados pelo matrimonio) *L. si unquam §. Cod. revocand. don. Portug. prælud. 2. n. 23. & 24. & 25. juncto cap. tanta 6. qui fil. sint. legitim. Clar. §. donatio quest. 22. & seqq.* porém ainda que se revogue pela dita *L. 8.* se limita em favor do dote, em quanto não offende as legitimas, *Guerr. tr. 1. cap. 8. & tr. 2. d. lib. 7. cap. 1. n. 131. ubi Peg. & Fontanel.*
- 9 O dominio da cousa doada, não se adquire sem preceder entrega, *Portug. donat. lib. 1. cap. 3. à n. 9. &*
- 10 *11.* mas feita a promessa, e aceita, está a doação perfeita, e irrevogavel, e adquirida a obrigação, para a pedir, e constringer a ella, *Portug. prælud. 1. n. 9. cum h. §. como o comprador, pelos consentimentos tem a acção, exempto, Ord. lib. 4. tit. 2. pr. & tit. 5. §. 1. & princ. Inst.*
- 12 *empt.* em favor do dote, basta promessa, *Guerr. tr. 2. lib. 7. cap. 1. ex n. 7. 8. 9. 10. 34. & 35. Card. de Luc. de dot. disc. 15.*
- 13 A do Principe logo transfere dominio, e posse, sem tradição, *Portug. lib. 1. cap. 3. n. 8. & 19.* O mesmo, a feita á Igreja, mas não a posse, *n. 14.* e quando hum fez doação a dous, o primeiro na posse adquire o dominio, *L. 15. Cod. reivind. Ord. lib. 4. tit. 7. §. 2. Portug. n. 17.* que limitaõ se a primeira transferencia pela clausula *constituti*, *Portug. d. cap. 3. n. 43. prælud. 1. n. 11. Ægyd. L. ex hoc jur. p. 2. cap. 13. n. 4. claus. 11. Cancer. 16. var. cap. 8. num. 31. & 32.* que he modo de adquirir, *L. quod meo 18.*

ff. adq. possess. Gom. L. 45. n. 78. e quando sabia do primeiro, *Ægyd. cap. 12. n. 24. & differ. 4. pag. 225. fin.*

Quanto aos 200. e 500. cruzados, e Constituição, *L. sancimus 34. & L. pen. Cod. donat.* que a *Ord. lib. 4. tit. 62.* reduz a 300. cruzados no barão, e 150. na mulher, *Arouc. adn. L. 3. n. 6. ff. stat. hom. L. 9. n. 60. ff. eod. Novel. 162. cap. 1. §. fin. Portug. prælud. 2. n. 26. & cap. 3. n. 29.* que limita na do Principe, *n. 28.* e no dote, *num. 25. L. fin. Cod. jur. dot. Guerr. d. lib. 7. cap. 1. n. 109. & 110.* e outras, *ut ob causam, d. prælud. 2. n. 31.* Qual he *ob causam*, *d. prælud. 2. n. 72. Peg. 3. for. cap. 33. num. 146. 148. & 149.* que seja causa final a que mova, e não impulsiva.

Ainda que não seja insinuada, *18* vale na concurrente quantia da Ley, *d. L. 34. & L. pen. Cod. donat. Ord. lib. 4. d. tit. 62. Regim. ad Ord. lib. 1. §. fin. Arouc. supr.*

O util, se não vicia pelo inutil, *cap. utile non debet 37. tom. 7. Barb. ex. 231.* como no caso da preterição, que valem os legados na quantia da terça, *Ord. lib. 4. tit. 82. §. 1.*

A republica tem interesse, em *20* que nenhum uze mal do que he seu, e evitar fraudes, *§. fin. Inst. his qui sunt sui vel alien. jur. L. data 27. Cod. donat.*

O morgado, tambem se constitue *21* por contrato, e neste Reyno se regula pela *L. quoties donatio seu L. perfecta donatio 4. Cod. donat. quæ sub mod. Peg. for. cap. 4. num. 141. ubi DD.* e com a accitação do primeiro passa a todos os chamados, *Peg. d. n. 141. Phab dec 83. Cald. for. q. 1. e 22* se o que dispoem pôde declarar depois, *Rosa conf. 69 ex n. 98. & 106. Valens. conf. 23. à n. 134. Rocca cap. 20. à n. 34. Giurb. ad consuetud. cap. 2. glos. 1. p. 1. Fontanel. pact. claus. 7. glos. 2. p. 8. n. 4. & 5. Reinos. obs. 67. n. 15. & 16.*

§. 3. *Est & aliud genus inter vivos donationis, quod veteribus quidem prudentibus penitus erat incognitum, postea autem á junioribus divinis principalibus introductum est, quod ante nuptias vocabatur, & tacitam in se conditionem habebat, ut tunc ratum esset, cum matrimonium esset insequutum. Ideoque ante nuptias appellabatur, quod ante matrimonium efficiebatur, & nunquam post nuptias celebratas talis donatio procedebat. Sed primus quidem divus Justinus pater noster, cum augeri dotes & post nuptias fuerat permissum: si quid tale eveniret, etiam ante nuptias augeri donationem & constante matrimonio, sua constitutione permisit: sed tamen nomen inconveniens remanebat, cum ante nuptias quidem vocabatur, post nuptias autem tale accipiebat incrementum. Sed nos plenissimo fini tradere sanctiones cupientes, & consequentia nomina rebus esse studentes, constituimus, ut tales donationes non augeantur tantum, sed etiam constante matrimonio initium accipiant, & non ante nuptias, sed propter nuptias vocentur, & dotibus in hoc exaequentur, ut quemadmodum dotes constante matrimonio non solum augentur, sed etiam fiunt, ita & istae donationes, quae propter nuptias introductae sunt, non solum antecedant matrimonium, sed eo etiam contracto augeantur, & constituantur.*

Ha outro genero de doação entre vivos, totalmente desconhecida dos antigos Sabios, achado, e introduzido pelos Emperadores, chamada *ante nuptias*; e tinha consigo a tacita condição de ficar firme, quando o matrimonio tivesse seu effeito: e por isso se chama antes das vodas; porque se fazia antes do matrimonio, e nunca depois d'elle celebrado. E

como o Empérador Justino nosso pay tivesse promettido a crecentar os dotes, ainda para depois do matrimonio contrahido, foy o primeiro que o concedeo, mas o nome ficou improprio. Porém nós desejosos de por fim a tudo, constituimos que estas doações, não só tenhaõ augmento constante o matrimonio, mas ainda seu principio constante o matrimonio, e que se não chama-se, *ante nuptias*, mas *propter nuptias*, e nisto sejaõ iguaes aos dotes; porq̃ do modo que os dotes, durante o matrimonio, não só se augmentaõ, mas se fazem; assim estas doações *propter nuptias*, não só tenhaõ lugar antes do matrimonio, mas depois de contrahido, se augmentem, e constituaõ.

Remiss.

Ajunta-se a este §. a *L. cum veterum 15. L. si á sponso 16. & tot. tit. Cod. donat. antenupt. & propt. nupt. & sponsalit.* porém esta doação *propter nuptias*, não está hoje em uso, *Barb. in L. si cum dotem 23. §. transgrediuntur n. 30. ff. solut. matr. glos. auth. equalitas Cod. pact. convent.* e succedeo no seu lugar a doação, *causa dotis*, a causa de se contrahir o matrimonio.

Leva a condição, se casar, *ut h. §. & Ord. lib. 3. tit. 25. §. 5. L. stipulationem ff. jur. dotium Portug. prælud. 2. n. 71. Barb. in L. si cum dotem 23. pr. n. 51. ff. solut. Peg. 3. for. cap. 33. n. 152. Moraes lib. 3. cap. 1. n. 16. & seqq.*

Não há dote sem matrimonio, *L. 3. ff. jur. dot. dix. L. 15. n. 7. ff. duob. reis tom. 8. & L. 14. tom. 5.* ainda que haja matrimonio sem dote, *dix. cap. 42. n. 6. tom. 7. L. 129. §. 1. & L. 178. tom. 5.*

Constituição de Justino, *L. si constante 19. Cod. donat. antenupt.* Constituição de Justiniano, *L. fin. Cod. donat. antenupt.*

A doa-