



UNIVERSITÄTS-  
BIBLIOTHEK  
PADERBORN

## **Universitätsbibliothek Paderborn**

### **Tractatio Synoptica De Iudiciis Ad Lib: II. Decretal: Gregorii IX.**

**Herberstein, Ferdinand von  
Tabarelli de Fatis, Donato Vincenzo**

**Spirens., 1660**

4.

**urn:nbn:de:hbz:466:1-11416**

4. Controvertunt interpretes, an privata scriptura quam quidem testes cognoscunt, qui fuerunt praesentes, non, tamen subscripserunt, fidem faciat. Affirmativam amplectitur Barth. in *l. admonendi de iurejur.* asserens sufficere huiusmodi scripturam, si concurrat comparatio literarum: juxta *auth. at si contractus. C. de fide Instr.* Contrariam tuetur Ripa in *L. admonendi n. 107.* quia dicit textus eiusdem legis est: quod instrumentum huiusmodi, *fidem ex utroq<sup>3</sup> percipiat.* id est, ex testibus & comparatione literarum. Sed placet Barth: *sententia*, quam confirmamus ex *§. si quis igitur in auth. de instr: caut: & fid: in illis ver.* Etenim tales *testificationes suscipimus, quas praesentes testes dicant, quia his praesentibus subscripsit, qui documentum fecit, & hunc noverunt.* Neque obstat textus, quem Ripa in contrarium adfert: quia ad summum procedit, si res incipiat à comparatione literarum: aut documentum à testibus non agnoscat: tunc enim admittimus quod privata scriptura fidem plenam non merebitur. Dico plenam aut semiplenam, quia aliquam adhuc merebitur, ut docet Barth: *sup.*

sup.

sup. Ratio; quia *cum cit. auth de instr. can.*  
 velit scripturam privatam ex utroq; fide  
 percipere, videlicet ex documento ip  
 & ex testium recognitione, sequitur  
 ipsam scripturam seorsim saltem aliqu  
 valere. ILLUD nondum expeditum est  
 an instrumentum authenticum probet  
 etiam si originale deperditum sit? Respon  
 cum Bald: Dec & alijs. si probari & doceri  
 possit, originale seu protocollum casu de  
 perditum fuisse, tunc huiusmodi trans  
 sumptum seu instrumentum publicum a  
 Notario conscriptum, atque in forma  
 publicam redactum fidem facit, ut patet  
 ex *L. publicati. C. de Testamen.* Secus si hoc  
 edoceri non possit. Et ratio prioris est  
 quia exemplum huiusmodi authenticum  
 obtinet vim originalis, aut matricis, ut  
 habet *L. unum. jun: Gl. ff. de Testam.* DIS  
 FICULTAS augetur, quando instru  
 mentum aut transsumptum huiusmodi  
 referret se ad originale aut aliud, an fi  
 dem mereretur in casu, quo non exhibe  
 retur illud ad quod relatio habetur? Respon  
 spon: Negative, quia sic decidit *auth: si qua  
 in aliquo. C. de edend: & Nov: 119. cap: 3.*

quidem procedit hæc doctrina etiam in casu quo Notarius diceret se instrumentum illud & vidisse & legisse. contra Specul: de instrum: edit: §. restat: collat: ult. quia ut benè cit. DD. in cit. authen: regula ibi allata generalis est, & nihil excipit. An sygrapham suam recognoscens, negans verò contenta esse vera, audiendus sit, si contrarium non probaverit: Respons: Non audiendum sed confessioni standum esse, donec contrarium probetur. Moveor auctoritate L generaliter, & L. cum indebito, de prob. Bald: in consil: 198. lib. 1. Neq; vim habent textus, quos aliqui in contrarium adferunt, explicandi enim sunt non loqui de confitente scripturam suâ manu scriptam esse, sed de confitente scripturam manu tertii scriptam, & contenta in ea negat, ut patet ex ipsis textibus. HANC solutionem nova dubitatio consequitur, num instrumentum confectum inter duos, probet aliquid contra tertium (Stant pro sententia affirmativa. Jason. Barthol: Mascard. propter L. cap. 5. & ibi Gl: de adult: & text: L. quero. §. ult. & cap. ult. de succes: ab intest: Sed hi textus revera tantum probant,

Bant; si alia simul concurrant indicia, confessionem istam inter alios factam probare contra confitentem: & in allato *cap. ult. tim.*: confessio facta fuit præsente Abbate & sic non est confessio inter alios.

Nos igitur dicimus ne quidem semiplenam probationem efficere, quia regula omnibus nota est, *res inter alios actus alios non nocere*: & textus pro nobis nimis clare pugnant. in *L. certum. ff. si quis absenti de confessis.* & *L. ult. de interrog: act.* & ita sentiunt Salicet. in *L. bonæ fidei Bald: C. de rebus credend: & alij.* QUÆSITUM est, an substantiam contractus instrumentum pertineat? NULLATENUS, sed solum ad rei gestæ fidem. *L. cum res 12. C. de probat.* Quare instrumento amisso (ut supra diximus, verbo difficultas augetur) non statim obligatio intercidit, cum aliis modis fides Judici fieri possit. *L. 20. & 21. C. de probat. L. 1. 4. 5. 6. 7. & 8. 10. 11. C. de instrum.* etiam si negotium necessario scripturam requirat. Hotom: in *L. 1. C. de instr:* Et hoc est, quod Justinianus *L. restitutum 18. C. de testibus nov. 90. cap: 2. velit si debitum scriptura comprehensum sit, solutio*

tionem eius aut scripturâ seu apochâ, aut  
 5. testibus probandam: non ergo instru-  
 mentum de substantia contractus. Vide  
*Hotom: Cuiac: cit Novel: 90.*

5. Qua ratione, quo loco & tempore  
 instrumenta edi debeant DD. fusè tra-  
 dunt. Nos breviter dicimus: edenda in  
 iudicio instar aliarum probationum, &  
 quidem parte citata, ac post litem conte-  
 statam: & nihilominus differunt à reli-  
 quis probationib<sup>9</sup> quoad productionem,  
 quod produci possint instrumenta, non  
 solum in termino probatorio seu intra  
 terminum intra quem examinari debent  
 testes, sed usq; conclusionem in causa. *cap:*  
*cum dilect: 9. & ibid: DD. h. t.* Ratio quia in  
 hac pductione, non subest metus subor-  
 nationis, qui subest in testibus, nisi fortè  
 Judex præscripserit certum tempus, intra  
 quod instrumenta omnia edi debeant.

6. Post conclusionem verò in causa  
 produci amplius non possunt, quia is est  
 terminus exclusivus omnium probatio-  
 num, cum factâ conclusione, de causa li-  
 quere dicatur. juxta *Gl. in cap: significave-*  
*runt v. liquere Felin ibid: de testib:* Sic etiam  
 pro-