



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

7. An Consuetudo immemorialis adversus legem praescribere potest, etiam dum lex derogatoria consuetudinis utitur clausula hac generali: Consuetudine qualibet contraria non obstante? An Consuetudo quam ...

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

do non est legitimè præscripta, peccent; quia nullâ ratione excusantur: Lex enim obligat, dum contraria consuetudo non est legitimâ præscriptione introducta: Quam opinionem pariter extendendam censeo ad casum, in quo lex præscriptioni seu contrariæ consuetudini resistit: nam præscriptio ex Legislatoris seu Principis voluntate vim suam accipit: ergò eo resistente procedere non potest, quare hanc regulam tradunt *Innocentius & Abb. n. 5. inc. ult. Consuetudo contra legem non valet, si lex resistat Menoch. de arbitr. q. libr. 1. Casu 83. Sylvest. verb. Consuet. q. 2. & argum. c. 1. de Consuet. in 6. & c. 1. & 2. de præscript. eodem.*

7. Controverti potest ex principiis prioris theses, an consuetudine immemoriali, id est, cuius initii nulla extat memoria, adversus talem legem præscribi potest? *Resp: 1.* Si lex derogatoria consuetudinis utatur clausula illa generali *Consuetudine quâlibet contrariâ non obstante, & nihil aliud exprimat aut significet, videtur tantùm tollere consuetudines existentes, non autem se extendere ad futuras,*

ras, ideoq; nihil obstat aduersus talem legem etiam receptam præscribi.

Resp: 2. Si lex generali clausula prohibeat quamcunq; consuetudinem contra legem induci, & nihil aliud significet, non censetur *Abb: in cap. ult: n. 35. de præscript.*

Covar: 3. resol. c. 13. n. 5. Mascard: de probat: Concl: 1371. num. 45. tali prohibitione comprehensa consuetudo immemorialis, siquidem hæc maiorem quàm aliæ consuetudines vim, & authoritatem habet.

L. hoc iure §. aquæductus ff. de aqua quot. &

est: ergò necesse est, ut ei specialiter & expressè per legem derogetur. *Resp: 3.* Si lex præfertim Canonica non prohibeat tantum, sed reprobet & damnet consuetudinem tanquam irrationabilem, intelligitur etiam de immemoriali, ut apertè constat ex cap: 1. de consuet: in 6. ubi corruptela vocatur consuetudo immemorabilis, quâ aliquis sine sedis Apostolicæ dispensatione duos personatus, dignitates, vel officia perpetua unâ cum Canoniâ sive præbendâ in eadem Ecclesia obtinet.

Nam præscriptio aduersus legem consuetudine perfici debet, cum consuetudo facta

Et sit quasi via ad præscriptionem sive consuetudinem Juris præscriptam. Ex quo sequitur, si consuetudo à legibus irrationabilis & iniqua iudicata fuerit, non posse ex ea præscriptionem, sive consuetudinem Juris præscriptivam oriri, nisi, ut aliqui excipiunt apud Rochum, consuetudo inducatur sciente ac patiente Principe: quod licet aliàs verum sit, tamen non puto esse propriè dictam exceptionem à doctrina traditam, si enim Princeps sciens, consuetudinem permittat adversus legem induci, cùm illam, si vellet, prohibere posset, tunc lex non propriè per præscriptionem, sed per tacitam Principis revocationem abrogatur, ut proindè mirum non sit, neq; legitimi temporis diurnitatem, neq; bonam fidem in hoc casu requiri.

8. Verùm hoc loco objectio solvenda est: Nam quidquid per privilegium aut dispensationem Principis obtineri potest, id etiam per consuetudinem temporis immemorialis introduci posse videtur, quia tanti temporis possessio vel consuetudo facit præsumptionem tituli seu privilegii