





8772

DISSERTATIO JURIDICA
QVA
SELECTAS
FORI
OBSERVATIONES

PRÆSIDE

JO. BALTHAS. WERNHERO, D.

CONSIL. REG. ATQVE ELECT. DECRETAL. P. P.

ET ORDINIS JURIDICI ORDINARIO ETC.

IN ACADEMIA VITEMBERGENSI

~~DXXXI~~ MART. MDCC XXVII.

IN AUDITORIO JURIDICO

HORIS CONSUVETIS ANTEMERIDIANIS

PUBLICO ERVDITORVM EXAMINI

SUBJICIET

CHRISTIANVS GOTTLIEB WIRSICH

SVIDNICENSIS - SAXO.

VITEMBERGÆ, LITERIS VIDVÆ GERDESÆ.



DISSERTATIO JURIDICA

SELECTA
FORI
OBSERVATIONES

JO. BALTHAS. WERNHERO, D.
CONSIL. REG. ATOVE ELECT. DECRETAL. P. P.
ET ORDINIS JURISCONSULT. ORDINARIO ETC.

IN ACADEMIA VITIMBERGENSI
IN AUDITORIO JURIDICO

CHRISTIANVS GOTTLEB WIRSICH
STUDIIENSIS - 1770

VITIMBERGAE, LITERIS VIDEAE GERDESIAE



PERILLVSTRIBVS ATQVE EXCELLENTISSIMIS
D O M I N I S,

D N. HENRICO
DE **B V N A V**

DYNASTAE BRETZCHAE, SELNIZI MAGNI,
TAVSCHWIZI, LEHNIZI, ETC.

POTENTISS. POLONIARVM RFGIS
ET ELECTORIS SAXONIAE
MINISTRO STATVS, CONSILIARIO INTIMO
ET CANCELLARIO, RELIQA.

D O M I N O

GOTTLOBIO HIERON.

DE **LEIPZIGER**

HEREDITARIO IN HEYDE ETC.

POTENTIS. POLONIARVM REGIS
ET ELECTORIS SAXONIAE

MINISTRO STATVS INTIMO, SVMMIQVE PROVOCATIONVM
ET ECCLESIASTICI SENATVS PRAESIDI LONGE
GRAVISSIMO ETC.

Dominis meis Gratosiss.

PERILLVSTRES
ATQVE
EXCELLENTISSIMI DOMINI,
DOMINI AC MAECENATES
GRATIOSI.

Tanta est gratia VESTRA, tantaque indulgentia, qua VOS, DOMINI PERILLVSTRES, in parentem meum multis jam annis usi estis propensissime, ut, quamvis ille eandem omni submissione atatem veneraturus sit, nunquam tamen ullis satis meritis possit assequi. Hujus VESTRAE voluntatis incomparabilis particeps factus sum & ego, filius natu major, quippe quia VESTRO patrocinio semper adiutus pater meus, promptiora invenit subsidia, me non solum Illustrem Scholam, quæ Grimmæ est, frequentantem, sed

fed & in studia Academica adhuc incumben-
tem eo magis sublevandi, atque adeo aptiorem
me reddendi, quo Deo & Patriæ cum fructu
aliquando infervire queam. Sicuti itaque VO-
BIS, MAECENATES INDVLGEN-
TISSIMI, non minores, quam pater, gratias
debeo, easque humillimas, & certissime spero,
fore, ut VOS eadem benignitate, qua patrem
meum hactenus profecuti estis, in posterum
filium quoque dignari velitis, ita etiam hac spe
fretus audeo, VESTRIS NOMINI-
BUS GRATIOSIS, in animi grati tesse-
ram hac occasione, qua vi Mandati Regii dis-
sertatione publica, me ad causas in foro oran-
das habilem exhibendi, initium facio, Theses
præsentem humillima mente offerre, insimulque
ea, qua par est, veneratione obsecrare, ut has
chartas, pro innata VOBIS benignitate atque
propensione erga illos, qui studia liberalia se-
ctantur, gratiosè accipiatis, meque pariter
ac meos benevolentiae VESTRAE habeatis
commendatos. DEVM T. O. M. ardentissi-
mis semper defatigabo precibus, velit non so-
lum VESTRIS consiliis saluberrimis, in sa-
lutem Saxonix nostræ, gratia sua semper ades-
se, sed & VOS ipsos in solatium atque gau-
dium

dium omnium Clientum, ad feros usque annos, servare factos tectos quam clementissime. Ita appræcor

**VESTRORVM NOMINVM
PER-ILLVSTRIVM**

ATQVE

EXCELLENTISSIMORVM

Dab. Wirebergæ
d. XXXI. Martii
1737

Cultor devotissimus

CHRISTIANVS GOTTLIEB WIRSICH.



OBSERVATIO I.

Ad acquirendum ius gabellae, uel emigrationis, uel detractiois, ordinaria praescriptio sufficit.



ensus emigrationis est, qui pro concessione, domicilium mutandi, solvitur, et alias *detractus personalis* audit. Gabella detractiois autem proprie ad bona pertinet, in alium locum transferenda; quae alicui, forte hereditatis, aut alio titulo, obuenerunt; atque *detractus realis* appellatur. Utriusque fundamentum in iure communi haud occurrit; sed origo eius, ad reliquias priscae seruitutis Germanicae, referri debet. Unde Nobiles, qui semper ingenui habiti, ab hoc onere immunes sunt. Neque talis census, uel Principi, uel Magistratui, qua tali, siue ciuilem, siue criminalem, iurisdictionem haberet, sed tantum dominis praestabatur. B. BEYERVS *Specim. Fur. Germ. cap. 20. §. 5.* Et si uero antiqua illa seruitus, successu temporis, exoleuerit, et rustici atque burgenfes, aequae ac Nobiles, hodie libero numero habeantur, hoc tamen uelut uestigium illius remanfit, ut, pro emigratione personarum, uel translatione rerum, passim certa gabella exfolui debeat. Cuius proinde



de fundamentum, nec in Superioritate territoriali, nec in iurisdictione, sed in iure singulari, quod uel *Statutum*, aut priuilegium, uel consuetudinem legitime praescriptam, uel denique ius retorsionis, supponit, constituendum uenit. Tale quid uero cum non praesumatur, liquet, ab allegante onus probandi subeundum esse. RHE.T. *Dissp. Jur. Publ. ult. p. 527. n. 16. seqq.* Facit huc *Rec. Imp. d. A. 1555. S. 24. ibi*: denen soll solcher Abzug und Zuzug / auch Verkauffung ihrer Haab und Güter / gegen zimlichen billigen Abtrag der Leib-Eigenschaft / und Nachsteuer / wie es eines jeden Orths von Alters her üblich herbracht / und gehalten worden ist. Add. NOB. DN. DE BERGER, *Oecon. Jur. p. 88.* Ex dictis consequitur, quod, ad juris huius praescriptionem, non requiratur tempus, memoriam hominis excedens; ut in Regalibus opus est. Ad haec enim ius deductionis per se haud pertinere, ostensum. Quamobrem idem hic obtinet, quod in aliis iuribus praescribendis usu uenit. h. e. ordinaria praescriptio, quae in Saxonia spatium 31. annorum, 6. hebdomadam, et 3. dierum complectitur, sufficit. Auctores, qui, de hoc detractus argumento, tradiderunt, complures citauit SIMON. *Praef. Acad. Diss. II. in fin.* Add. FRITSCHE. *Tom. I. Exerc. Jur. Publ. 3. ib. 13. seqq.* DN. PRAESES *Sel. Obs. For. Vol. 4. Obs. 53. p. 77.* In eandem, pro qua propugno, sententiam respondit Ordo Vitembergensis Mens. Sept. 1726. ad requisitionem Regiminis Vinariensis, in causa der Fürstl. Particulier - Cammer zu Weymar / contra den Rath daselbst / Verb. Rat. dec. Dennoch aber und dieweil regulariter das Onus probandi iederzeit denen Klägern obliegt / und die Abforderung des Abzugs nicht ad Regalia gehöret / noch aus der Gerichtsbarkeit herfließet / und disfalls das Befugniß ordinarie lediglich auf Gewohnheit und Herkommen beruhet /

Rec.

Rec. Imper. A. 1555. §. 24.

CARPZ. P. 3. C. 38. d. 19.

MEV. P. 3. d. 242. THOMING. Dec. 26. n. 44.

folgl. eine Stadt-Obrigkeith / die weder mit Ober- noch Erb-Ge-
richte versehen / durch ein Statut oder langwierige Gewohnheit/
dergleichen Befugnisse wohl erlanget haben mag / und solches
nicht de genere eorum jurium ist / quae sine titulo haberi,
et possideri nequeunt, weniger zu dessen Erlangung immemo-
rialis praescriptio nöthig / sondern / nach Sachsen Recht / wie zu
allen und ieden Gewohnheiten / nur 31. Jahr / 6. Wochen und 3.
Tage / von dem ersten exercirten actu, erfordert werden / *ic. ic.*
So ist gesprochener maßen billig erkandt.

OBSERVATIO II.

Heres rogatus, id restituere, quod post mortem
ejus supererit, nonnisi de quarta cauere te-
netur.

Heres fiduciarius bona, fideicommissio obnoxia, alienare
nequit; eoque intuitu, si fideicommissum, sub condi-
tione, aut in diem, relictum sit, cautionem praestare tene-
tur. *l. 1. et 2. 1. Ut legat. seu fideic. seru. caus. cau.* Contingit
autem quandoque, ut heres non simpliciter fideicommissio
oneretur, sed tantum id, quod, post ipsius obitum, super-
futurum sit, restituere jubeatur. Hoc casu leges eidem,
bona, usque ad quartam eorum partem, alienandi, faculta-
tem concedunt. *Nov. 103. c. 1. Avib. Contra cum rogatus. C. Ad
Scr. Trebell.* Unde sua sponte consequitur, quod etiam
cautio, ad hanc quartam, restringi debeat; id quod et res ipsa
monet, et textus citati ostendunt. Ita Ordo Vitemb.
Mens. Dec. 1726. ad requisitionem des Raths zu Langensalga/
in

in *Causa Marthen Catharinen Bancin / contra Susannen Strubin / verb.* Das die gesuchte *Cautio fideicommissaria* bloß wegen des vierden Theils der libellirten Verlassenschaft zu bestellen. *V. N. W.*

OBSERVATIO III.

Ex capite bigamiae, aliquando diuortium, sine praeuio processu, conceditur.

Cum uinculum, ipso iure diuino, indissolubile, per matrimonium contrahatur, liquet, in eo dissoluen- do, tanquam re grauissimi momenti, maxima circumspectione opus esse, adeoque diuortium non aliter permitti debere, quam praeuio processu, et causae cognitione. Quo sine perfidus coniux, si absens sit, nec conitet, quo loco degat, per edictum citandus est. Sed enim uero, si liquidum et certum sit, absentem coniugem reuera bigamum esse, in re notoria, non opus ambagibus; quia sic, fidem conjugalem ruptam esse, dubitari nequit; ut tamen innocens coniux, exceptionem remissionis, mediante iureiurando, declinet. Ita Consistorium Vitembergense, Mens. Octobr. 1726. ad Requisitionem des Raths zu Sittau / verb. Obwohl regulariter keine Ehegatte / sine praeuio processu, wozu der abwesende Ehegatte allensals edictaliter citiret / und mit seinen exceptionibus gnüglich gehöret werden muß / zu verstaten / Dieweil aber dennoch dieses in caula bigamiae seinen Abfall leidet / in mehrerer Erwegung / das in dergleichen Fall / wegen gebrochener ehelichen Eren und Glaubens, kein Zweifel übrig bleibet / Vid. B. BEYERVS *Addit. ad CARPZ. Fpr. Eccl. L. 3.*

d. 69.

jedoch dabey / mit behöriger Behutsamkeit / zu verfahren / und wegen

gen des begangenen criminis bigamiae, Gewißheit vorhanden seyn muß / worzu das Attestat sub A. wegen der dabey vorkommenden Mängel / ingleichen das sub B. weil die unterschriebene Personen nur dasjenige / was sie von andern gehöret / darinnen bezeugen / worauf auch die eydliche Aussage fol. 7. seqq. eingerichtet / nicht zulänglich / weniger des Ehemanns Tod zur Nothdurft beybracht /

So erscheinet dammenhero so viel / daß / wenn zusörderst der von David Wöndchen mit einer andern Weibes-Person unternommenen Priesterlichen Copulation halber / durch den Rath zu Altona / oder sonst mehrere Erkundigung und Gewißheit eingezogen / auch Anna Maria Wöndchin / daß sie nach der Zeit / und da sie vernommen / daß ermeldter ihr Ehemann sich mit einer andern Person ehelich eingelassen / zu demselben nicht kommen / und ihm cohabitiret / vermittelst Eydtes erhält / sie von ihm / der Ehe halber / ohne fernern Proceß / wohl entbunden und losgezehlet / auch ihr / sich anderweit zu verheyrathen / verstattet werden möge.

OBSERVATIO IV.

Ad dissoluendum, ex capite adulterii, matrimonium, nudaë praesumptiones haud sufficiunt.

Nempe Ius diuinum non aliter dissolutionem vinculi coniugalis permittit, quam si adulterium a coniuge commissum fuerit. *Matth. 5. u. 32.* De cuius ueritate utique recte constare debet. Praesumptiones quidem locum iuramento, uel suppletorio, uel purgatorio, facere queunt; sed plenam probationem haudquaquam conficiunt. Nec est, cur quisquam prouocet ad *cap. 12. X. d. praesumt.* ubi diuortium conceditur, si nudus cum nuda, in lecto, repertus

8
 pertus fuerit. Nam ibi non intelligitur diuortium totale, quod ipsum uinculum rumpit, sed improprie tale, quod solam separationem, quoad thorum & mensam, infert. Ita Ordo Vitemb. Mens. Aug. 1726. ad Interrogationem Pauli Sinceri zu Germanopolis, Wenn gleich einige Rechtslehrer davor halten / daß der Ehebruch / quoad effectum totalis diuortii, auch durch solche praesumtionen, so nicht iuris et de iure seynd / dahin allhier Octauiae verdächtiger Umgang / so wohl dero vertrauter discurs und Brieffwechsel mit Sardana-palo gehören /

conf. MENOCH. d. Praesumt. L. 5. pr. 41. n. 11. 21.
 et 39.

nothdürftig erwiesen werde /

cap. 12. X. de Praesumt.

STRYK. Us. Mod. Pand. L. 24. T. 2. §. 53. ibique cit.
 Dd.

LVDOVICI Doctr. Pand. L. 48. T. 5. §. 4.

Dennoch aber und dieweil / nach Maßgebung der heiligen Schrift /

Matth. 5. u. 32.

Matth. 19. u. 9.

1. Cor. 6. u. 16.

Die copula carnalis, cum alia persona, quam fideli coniuge, zur dissolutione matrimonii, quoad uinculum, als lerdings nöthig / obschon hierbey / wie bey der poena criminali, eaque capitali, auf die zugleich erfolgte immisionem seminis, keine nothwendige Absicht zu machen /

NICOLAI de Repud. et Diuort. p. 2. c. 1. n. 55.

BRUNNEM. dec. Matrim. cap. 17. n. 52.

auch der usus forensis, bey denen Evangelischen Consistoriis und Dicasteriis, mit dieser Meynung übereinkömmet /

DN. DE BERGER Oeconom. Jur. L. 1. T. 3. §. 9.

p. 120.

DN.

DN. WERNHER *Sel. Obs. For. p. 1. Obs. 47.*

hingegen besagte copula carnalis durch andere praesumptiones, als welche iuris et de iure genennet werden /

DN. DE BERGER *Oecon. Jur. p. 1200. not. 13.*

oder pro certis et indubitatis adulterii indiciis zu achten / das von bey CARPZOVIO per *Ref. Crim. P. II. Qu. 60. n. 19. et 20.* einige Exempel zu lesen / plene nicht zu probiren / und das *cap. 12. X. de praesumpt.* welches / nach denen principiis iuris Pontificii, ohne diß propter adulterium

add. d. can. 1. 2. et 22. caus. 32. qu. 7.

LANCELL. *Juss. Jur. Can. L. 2. Tit. 16. S. 9.*

die Ehe nicht quoad vinculum aufhebet / sondern nur separationem quoad thorum et mensam verstatet / so schlechterdings dissals nicht im Wege stehet /

CARPZ. *Crim. p. 2. qu. 63. n. II. seqq.*

DN. DE BERGER *El. Proc. Matrim. th. 30. p. 305.*

So erscheinet allenthalben daraus so viel / daß Sinceri Ehe-Weibes Octaviae angegebener verdächtiger Umgang / und vertrauter discurs, auch Brieff Wechsel mit Sardanapalo, ohne die von ihr / dem Anführen nach / ausdrücklich zugestandene copulam carnalem, wenn sie darbey verharret / und darwider nichts erhebliches einzuwenden hat / zur völligen Ehescheidung nicht hinsänglich.

OBSERVATIO V.

Cum domo uendita, debentur inserta, et affixa, licet clausula: Was Erd-Nied-und Nagelgest ist / in contractu expressa haud sit.

Solet equidem haec clausula emtioni, similiue contractui, disertis uerbis adiici, idque ut fiat, ad tollendas difficultates,

B

tes,

tes, utile est; non uero necessarium. Namque, ex ipsa indole negotii, tacite subintelligitur; cum omnia, quae firmiter rei immobili cohaerent, eidemque inserta et affixa sunt, pro eius accessione et pertinentiis censi debeant. *L. 36. et l. 44. d. Euid. CARPZ. P. 2. c. 33. d. 20.* Ita DN. PRAESIDEM respondisse, accepi, Mens. Sept. 1726. ad Interrogationem N. N. zu Prettin / verb.

Wann gleich in dem getroffenen contract, die clausul: Was Wand, Wand, Mauer, Nied, und Nagelfeste ist / nicht ausdrücklich enthalten /

Dennoch aber und dieweil solche darunter tacite zu verstehen / in Eruegung / das dergleichen Dinge / als accessoria und pertinenz-Stücke des Hauses / anzusehen / demnach / wenn sie nicht nominatim excipiet / dem Hause folgen /

CARPZ. P. II. L. 33. d. 20. n. 6. seq.

So ist zc.

OBSERVATIO VI.

Ius sequelae, die Folge / ui cuius feram uulneratam in solum alterius persequi licet, in Sax. Elect. locum non habet.

Iure Sax. Communi permessa est ferae uulneratae persecutio in alieno solo, modo sine clamore et clangore fiat. *LandR. L. 2. a. 61.* Cum uero Iure Sax. Elect. prohibitum sit, in alieno solo uenari, atque in transgressores constituta sit centum florenorum poena, *Ord. Prou. Sax. d. A. 1555. tit. Dasz keiner auf des andern Grund und Boden iagen zc.* non semel, in ipsis rerum argumentis disceptatum memini, an, per hoc, ius sequelae abrogatum sit? Qui negant, innituntur in regulis rectae interpretationis, quae, ius correctorium strictissimi-

strictissime accipi, uolunt, ut non subintelligendus sit casus singularis, quo lus Sax. commune, feras in alieno solo persequi, concedit. Atenim uero praeualuit aiens sententia, propter uerba generalia expressa, quibus simpliciter, alienum praedium uenandi animo ingredi, uetatur. Cui interpretationi adstipulatur, eandemque praeiudicio confirmat DN. DE BERGER *Oecon. Jur. p. 226.* In eandem responderunt Scabini Lipsienses, Mens, Aug. 1725. ad Requisitionem Christian August Ketten / Amtmanns zu Pforta / in causa W. R. L. betreffend. Primo enim iniunxerunt reo iusiurandum, his uerbis: **Würde W. R. L. sich eydlich reinigen / und daß er am 21. Febr. Anno 1723. in dem zu dem Schönbergischen Gutsh Meineweh gehörigen Geheege einen Haasen nicht verfolget / noch seinen Leuten dergleichen zu thun befohlen / auch in währender Zeit / da er auf gedachten Geheege sich befunden / einen oder mehr Haasen oder Wildpret nicht geheget / vielmehr er damahls seinen Hunden / so auf den Meinewehischen Geheege einem Haasen nachgelauffen / aus keiner andern Ursach / als daß mit er sie von weiterer Verfolgung zurücke halten möchte / nach geriffen sey.** Cumque reus memoratum iusiurandum praestare recularret, sequentem in modum responderunt, Mens. Jan. 1726. verb. **Diemeil obbemeldter W. R. L. daß er dasienige / worüber ihm f. 59. seqq. der Reinigung: Eyd zuerkandt worden / einräumen wollen / fol. 66. sich erkläret / so ist er / nach Anleitung der Landes Ordnung / de ao. 1555. Tit. Daß keiner auf des andern Grund und Boden u. S. So wollen wir u. umb hundert Gulden zu bestraffen / darneben auch zu Abstattung derer auf diesen Proceß gewendeten Unkosten / woson die fol. 70. b. liquidirte ohne Abgang passiren / anzuhalten.** Contra quam sententiam cum se defendisset reus, ordo Vitemb. Mens. Sept. 1726. eodem modo laudatam *Ordin. Prou.* interpretatus est, his rationibus redditis: **Alldiemeil demienigen / was**

der Folge halber in *Lib. 2. Land-R. art. 61.* disponiret / per *Ordinat. Prou. de anno 1555. Tit.* Daß keiner auf des andern Grund und Boden iagen ic. So wollen wir ic. auff seinem und seiner Leuthe Eigenthum bleiben / und eines andern Güther damit nicht berühren soll / ungeachtet ic. in Ansehung / daß solcher *Lex prohibitiua generaliter* verfaßet / und keinen Unterschied machet / allerdinge derogiret worden / So ist ic.

OBSERVATIO VII.

Quamuis in Sax. El. in solo alieno uenari prohibitum sit, hoc ius tamen per praescriptionem immemoriam acquiri potest.

Equidem obstare uidentur uerba *Ord. Prou. Enunc. praec.* allegata, ibi: ungeacht alles Fürwendens / daß es anders hergebracht / und im Brauch gewesen / ubi omnis praescriptio exclusa uidetur. Enimvero obseruandum, quod haec uerba tantum, de praescriptione ordinaria, accipienda sint. Namque illa, quae tempus, hominis memoriam excedens, requirit, nunquam exclusa censi debet, nisi lex disertis uerbis eidem uiam praecludat. Ita *Ordo Vitemb. Mens. Sept. 1726.* in eadem causa respondit, verb. Daß obgedachter *W. R. L.* zufförderst die vorgeschützte praescriptionem immemoriam in *Sächsl. Frist / Fr. Augusten Marien von Schönberg zu Meinewehr / Gegen: Demeiß und anderer rechtl. Noth:* durfft in ebenmäßiger Frist / auch beyden Theilen die *Eydesdelation* vorbehältlich / zu erweisen schuldig / worauf der geführten defension, auch des *fol. 92.* befindl. Suchens / wie nicht weniger derer Unkosten halber / ferner erget / was Recht ist / *D. R. W.*

Rat. Dec. Jedoch die praescriptio immemorialis dadurch nicht

nicht aufgehoben

Vid. CARPZ. L. I. Resp. 44. n. 19. seqq.

solche aber eine ordentliche Ausführung/ darwider Gegentheil mit seinem Gegenbeweise gebührend zu hören/ erfordert / demnach die ad Acta gebrachte einseitige Zeugniß- Rotal nicht zulänglich/ So ist ic.

OBSERVATIO VIII.

In causis iniuriarum, super exceptione ueritatis, iusiurandum, etiam in Sax. El. hodiernum, recte defertur.

In foro communi res expedita est. Sed in Saxonia Electorali res dubia uideri possit, propter *Mandatum d. A. 1716.* ubi, in casu deficientis probationis, denunciatus, iniurias sibi illatas, mediante iureiurando, confirmare, et postea denunciatus, iuramentum purgatorium, praestare iubetur. Enimuero intelligendum, quod aliud sint iniuriae, earumque denunciatio, aliud exceptio ueritatis, quam, ad sui defensionem, denunciatus allegat. De hac laudatum *Mandatum* nihil disponit; adeoque, de illa, ex principiis Iuris communis, iudicium ferri debet. Et fieri sane potest, ut quis, salua conscientia, iusiurandum calumniae praestet, neque tamen per hoc alterum, ad iusiurandum purgatorium, oneret; u. g. si ueritatem conuicii aliunde acceperit, seu tantum audierit. Quo casu, medio defensionis, nempe delatione iurisurandi, super exceptione ueritatis, eundem priuari, iniquum fuerit. Vnde huic locum, etiam hodie, in Sax. Elect. esse, respondit Ordo Vitemb. Mens. Iun. 1725. ad Requisitionem der Commissarien zu Plauen / in causa Jo. Georg. von F. contra den von Br.

Verb. Daß der von J. mit Bestellung der fol. 226. zuerkannten caution nicht zu verschonen / sondern es disfalls bey dem Urtel fol. 225. seqq. schlechterdings zu lassen / immahen auch derselbe / nach vorhergehender gebührender / und ihm richtig insinuirter Ladung / zu erscheinen / und den ihm super exceptione veritatis fol. 311. seq. deferirten Haupt-Eyd / nach vorhergehenden des von Br. Eyd vor Befehde / vor der Allergnädigst angeordneten Commission in Person abzuschwohren / nicht weniger auf des von Br. Reconvention-Klage sub poena confessi et conuicti zu antworten / und sich persönlich vernehmen zu lassen schuldig / ferner darauf / so wohl derer Unkosten halber zu beschehen / was Recht ist. B. K. W.

OBSERVATIO IX.

Quando Collegiorum Medicorum iudicia, de lethali-
tate vulneris, inter se discrepant, benignior sententia praeualet.

Ratio huius doctrinae manifesta est; quam et plurimi iuris textus, quos in medium produci, et coaceruari, nihil attinet, confirmant. Mitior sententia, tum in omnibus aliis iuris capitibus, tum sigillatim, in causis capitalibus, ubi non de stillicidio, et glande legenda, sed vita hominis agitur, sequenda est. Cum igitur in quaestione, quae super vulneris lethali-
tate, in causa homicidii, exoritur, autoritas Medicorum omne punctum ferat, illorum iudicium in dubio merito praefertur, qui contra lethali-
tatem respondent. Neque hic numerari debent Collegia Medica, quae ultro citroque iudicarunt; sed satis est, uel unum, pro benigniori sententia stare, etsi plura, pro duriori, fuerint. Ita censuit Ordo Vitemb. Mens. Iun. 1725. ad

ad requisitionem der Gerichte zu Dreyßig/ in causa N. N. Verb. Darauß so viel zu befinden / daß obgedachter N. N. ge-
 staltten Sachen nach / mit der fol. 133. seqq. Vol. 1. und fol. 97.
 seq. Vol. II. erkannten Todes-Straffe zwar zu verschonen / nichts
 desto weniger aber mit Staupen-Schlägen des Landes / worun-
 ter die Fürstl. Sächsl. Ouerfurthl. Lande gleichfalls zu verstehen/
 ewig billig zu verweisen / sowohl / dafern er etwas in Vermögen /
 die durch diesen Inquisitionen-Proceß verursachte Unkosten / da-
 von die fol. 68. seqq. Vol. III. ferner liquidirten so / wie sie der
 neuen Tax-Ordnung gemäß angeschrieben / nebst dem baaren
 Verlage / ohne Abgang zu passiren / abzustatten schuldig. B.
 N. W.

Rat. Decid. Wann gleich Inquisit, als er summarisch / und Ar-
 ticuls-Weise / vernommen worden / in Güte gestanden und be-
 kannt / daß er seinen Stieff-Vater / mit dem übersenderen und
 ihme vorgewiesenen Hand-Beile von hinten zu auf den Kopff der-
 gestalt geschlagen / daß er davon alsofort vom Stuhle / darauf er
 gesessen / und da derselbe gleich seine Mütze in Händen gehabt /
 und sich im Kopffe gekrahet / niedergesunken / zur Erde gefallen /
 und das Blut häufig von ihme gelauffen und geschossen / maffen
 dann / auch bemelter sein Stieff-Vater / an der ihm mit erwehntem
 Hand-Beile am Kopffe zugefügten harten Verwundung
 den 5ten Tag darauf verstorben / welche lacion, nach N. N.
 Ableben / bey der disßals angeordneten Section fol. 9. Vol. 1. nach
 Anleitung des geschwornnen Land-Physici, D. Samuel Teuchers/
 und hierzu fol. 7. b eod. Vol. besonders vereydeten Chyrurgi,
 Michael Heineckens / Bericht fol. 17. d. Vol. pro lethali per se
 erkannt und befunden worden / deme auch Facultas Medica Lip-
 siens. in dem Responso fol. 91. seqq. Vol. II. beygepflichtet / nicht
 weniger die althiesige Wittenbergische Medicinische Facultät / in
 dem zugleich mitkommenden Medicinischen Gutachten / sub sign.
 © ebenmäßig beytritt / und / ob zwar Inquisit zu seiner exculpa-
 tion

tion vorzuschützet / daß sein Stieff-Vater ihn hart tractiret / recht tyrannisch mit selbigen umgegangen / ihme die Spann-Abern zu zerschneiden / und die Augen auszustecken gedrohet / ia nur noch denselbigen Morgen / als der Mord erfolgt / ihme sehr übel mit gefahren / daß Inquisit blutig / kothig und ganz verblaset aus dem Hause zu seinem Vormund gegangen / einen Glumpfen genommen / Geblüte mit der Hand aus seinem Angesichte genommen / und von sich geworffen / dabey ihm der Vormund nicht geholffen / und Ubrigkeiliche Hülffe nicht verschaffet / sondern vielmehr des Stieff-Vaters vorgekehrte Unwahrheiten approbiret / demnach Inquisit, zu dem fatalen in der Hitze gethanen Schlage / veranlaset worden / indem er sich / wann der Vormund wieder von seinem Stieff-Vater weggegangen wäre / noch ein größeres Unglück zu besorgen gehabt / folglich das begangene factum pro necessaria defensione zu halten / und ihme das moderamen inculpatæ tutelæ zu statten kommen müße / zumahl da er seinen Stieff-Vater nur auf die Achsel zu treffen willens gewesen / und nur animum laedendi, nicht aber occidendi, gehabt / iedennoch Inquisiten dieses alles / bewandten Umständen nach / keinesweges helfen mag / in Betrachtung / daß der Hingang zum Vormunde / und Wiederkunft mit selbigen / vor ein interuallum temporis, und die unternommene That pro homicidio doloso, nicht aber casuali, allerdings zu achten / wie solches die Herren Scabini Lipsiensis in ihren gegebenen Rationibus decidendi fol. 137. b. seqq. Vol. II. mit mehrern an- und ausgeführt / also / daß die in unserm Urthel angezogene vorige beyde Todes-Urthel / schlechterdings zu confirmiren / es das Ansehen gewinnen möchte / Dieweil aber dennoch in gegenwärtigen Fall / und da Facultas Medica Erfurtensis, in zweyen unterschiedenen Responsis fol. 26. seqq. Vol. II. und fol. 1. seqq. Vol. IV. daß das vulnus quaestionis pro absolute et per se lethali nicht zu halten / statuiret / so wohl den Sections-Bericht fol. 17. Vol. I. und des Land Physici, D. Feur-

D. Teuchers refutation fol. 62. seqq. Vol. II. ihres Responsi fol. 26. seqq. et Vol. II. ingleichen das Medicinische Gutachten der Facultät zu Leipzig fol. 91. seqq. eod. Vol. II. in ihrem letzteren Responsio fol. 1. seqq. Vol. IV. weisläufftig beantwortet / die qualitas uulneris quaestionis wenigstens dubia wird / dannenhero bey diesen Umständen / auf eine Todes = Straffe zu fallen / höchst bedenklich scheinen will / und also auf eine extraordinariam poenam vielmehr zu reflectiren gewesen. Endlich die auf diesen Inquisitionis Proceffe gewendete Unkosten anbelangend / so ist in dem Königl. Pöhl. und Chur-Fürstl. Sächß. derer Ränzher und Diebe halber am 27. Julii 1719. ins Land ergangenen allernädigsten Mandate §. Wir wollen auch 2c. verl. Ingleichen denen Gerichten 2c. ausdrücklich verordnet zu befinden / daß die Verbrechere in allen Criminal-Fällen zur Restitution derer Unkosten angehalten werden sollen / bey welcher der Sachen Verwandnuß sich Inquisit deren nicht entbrechen kan /

So sind wir / von der erkannten Todes = Straffe abzugehen / und auf eine extraordinariam poenam zu sprechen / bewogen worden.

OBSERVATIO X.

Ius hypothecae, quod pupillus in fundo habet, sine decreto cedi potest.

Exstat in hanc sententiam clarissimus textus, in l. 5. §. 3. ff. d. Reb. cor. qui sub tut. Rationem addit GODOFREDVS in Not. ibid. quod, pignus pupilli, non sit res pupilli. Atqui non nisi rerum pupillarum alienatio, absque decreto, inuvalida habetur. Neque interest, utrum fundus oppignoratus simul pupillo traditus sit, nec ne. Nam, per traditionem eius, nihil aliud, quam possessio, transfertur; non uero dominium, quod pupillus non consequitur, nisi in casu

C

L. ult.

L. ult. C. d. iur. domin. impetr. quem ipsa l. c. 5. excipit. Ita censuit Ordo Vitemb. Mens. Jun. 1725. ad requisitionem des Osterreichisch-Preussländischen Hoff- Gerichts zu Altwich, in causa Emanuel Gemninga Bromsena, contra den Assessorum von Housfede.

OBSERVATIO XI.

Quando actor negat, sibi a reo, debito tempore, iuramentum solutum esse, non ille, sed hic, onus probandi subire tenetur.

Ratio est, quia negantis, per rerum naturam, nulla est probatio. *L. 23. C. d. probat.* A qua regula uulgo tres casus excipiuntur, 1.) si negatiua sit praegnans, seu implicite propositionem affirmantem contineat, 2.) si quis in ea se fundet, 3.) si circumstantiis loci, temporis, aliisque, circumscripta sit. *Coccei. Diff. d. Direct. probat. Negat. Schoepffer ad ff. t. d. probat. n. 7. Quem in finem inprimis ad L. 14. C. d. contrab. uel committend. stipul. prouocari solet.* Sed enim uero memorata lex liquido praesupponit casum, ubi praesumptio, contra negantem, ex instrumento oritur. Pro hoc enim praesumptio, et ueritatis, et solennitatis, militat. Vbi igitur quis id negat, quod nec praesumitur, licet in eo fundamentum suae intentionis constituat, idque forte probari possit, non tamen propterea, hoc onere, grauari debet. *Add. DN. GRIBNER. Sel. opusc. Jur. Tom. 5. Sect. 2. §. 1. p. m. 22.* Talis est praesens casus. Solutio enim haud praesumitur, sed facti est. Qui proinde, in huius negatione, fundamentum suae intentionis constituit, cum pro ipso sit praesumptio, in aduersarium probandi onus deuoluit. Vnde, cum Facultas Iuridica Lipsiensis Mens. Ian. 1725. ad Requisitionem

ficio-

sitionem der Fürstl. Sächs. Stiffts-Regierung zu Merseburg/ in causa Carl Otten von Weißbachen / contra Frauent Marien von Zweinen / pronunciatet: Daß Kläger vor allen Dingen den geforderten Vorstand/ der Expensen halber / auf 30 hoch zu bestellen/ oder daß sein Principal in hiesigen Landen mit unbeweglichen Gütern angefaßen/ bezubringen verbunden / und/ weil Beklagter die sub A. B. und D. producirten documenta recognosciret / so hat es dabey noch sein Bewenden / es ist aber Kläger zu förderst den fol. 30. vermeinten 2ten Punkt / worauf er sich gegründet / daß Beklagter mit Zahlung derer Interessen zu gesetzter Zeit/ nicht inne gehalten / in Sächs. Frist / Beklagters Gegenbeweises / auch beyden Theilen der Eydes delation, und anderer Rechtlichen Nothdurft / vorbehältlich / zu erweisen schuldig / ferner darauf zu beschehen: was Recht ist. *D. N. W.* Actor uero sententiam hanc leuteratione a uiribus rei iudicatae suspendisset, eandem postea correxit Ordo Vitemb, Mens. Iun. 1725. Verb. Nimmehro aus denen Acten und deren Partheyen rechtlichen Einbringen so viel zu befinden / daß Kläger mit dem erkannten Beweis zu verschonen / Beklagter hingegen / daß er mit Zahlung derer Interessen zu gesetzter Zeit inne gehalten / in Sächs. Frist / Klägers Gegenbeweis / auch beyden Theilen die Eydes delation und anderer Rechtlichen Nothdurft in ebenmäßiger Frist vorbehältlich / zu erweisen schuldig / ferner darauf zu beschehen / was Recht ist / *D. N. W.*

Rat. decid. Obwohl nach der insgemein von denen Dd. angenommenen / auch in praxi recipirten / Meynung / die negativa so denn zu erweisen / wenn entweder sich jemand darinne fundiret / oder selbige / tempore, loco, aliisque circumstantiis, circumscripta, auch zu deren Behauptung insonderheit

L. 14. C. d. contr. uel committ. stipul.

angeführet wird / Dieweil aber dennoch diese opinion / nach Anleitung derer Rechten / anders nicht / als mit dieser restriction /



modo contra negantem militet praesumptio, zu admittiren / dergleichen casus in dem angezogenen L. 14. praesupponiret wird / da nemlich in instrumento enthalten / partes fuisset praesentes, und eine derer Partheyen negativam allegiret / und in derselben sich fundiret / dahingegen in gegenwärtigen Fall die praesumptio pro negante zu fassen / in mehrer Erwägung / das die solutio, und zwar zu der gesetzten Zeit / in facto beruhet / und nicht vermuthet wird

L. 7. C. d. Solut.

folglich nicht Klägern / sonder Beklagten / welcher affirmiret / das er zu gesetzter Zeit die Interessen abgetragen / der Beweis zu inungiren / So ist gesprochener maßen billig erkannt worden.

OBSERVATIO XII.

Minorennis, etiam apud Saxones, expresse emancipari potest.

Obstare videtur Part. 2. Const. Elect. 10. ubi aetas maiorennis exigitur. Atenimvero intelligendum, quod in laudato textu sermo sit, de emancipatione tacita, seu virtuali, quae per separatam oeconomiam fit, et maiorennitatem requirit. Ceterum, in expressa, certa aetas, nec lure Civili, nec legibus, aut moribus, Saxonum necessaria est. Ita Ordo Vitemb. Mens. Sept. 1726. ad Requisitionem des Raths zu Guben / in causa Johann Heinrich Schüller / vor sich und wegen seines Sohnes / Johann Gottlobs / Verb. Das Johann Heinrich Schüllern / seinen Sohn / Johann Gottloben / der Väterlichen Gewalt zu entlassen / und ihm seine Spruch: Mühle / per donationem inter vivos, zu übergeben / unbenommen / auch solche emancipation und donation / des beschehenen Vorwens dens ungeachtet / gegen Abstattung derer gewöhnlichen Gebühren gericht:

lich gebührend zu confirmiren/ B. N. W.

OBSERVATIO XIII.

Creditor cogi non potest, ut debitorem, praestita cautione iuratoria, ex arresto dimittat.

Ratio in promptu est. Namque experiendo quotidie discimus, per huiusmodi cautionem, parum creditoribus consuli. Plerique debitorum, ubi semel e carcere dimissi, se liberos vident, iurisiurandi religionem parum curant, et simul omnem de solutione, quam promiserunt, faciendam, cogitationem abiiciunt. Vnde vitio haud vertendum creditori, qui satisfactionem urget, uel certe non aliam, quam pignoratitiam, aut fideiussoriam, cautionem, admittit. Ita Ordo Vitemb. Mens. Sept. 1726. ad Interrogationem Johann Christoph Samuel Lipsii, Iuris Candidati zu Pleißenburg. Verb. Wann gleich N. N. in denen Gedanken stehet/ daß/ da weder er / noch dessen Eltern / baare Bezahlung zu leisten / und andere / als eydliche / Versicherung zu geben / vermögend / der Rath zu Pleißenburg ihn gegen die sub cautione iuratoria anerbothenen terminliche Befriedigung / der gefänglichen Haft zu entlassen verbunden / er auch / wegen des nach abgelegten Reinigungs Eyde / über Jahr und Tag / erlittenen Arrests / die emendam Saxoniam von besagtem Rathe zu fordern / und solche von seinem debito zu kürzen / befugt /

Dennoch aber und dieweil / nach denen Chur-Fürstl. Sächsl. Rechten / allen denenjenigen / deren ihr Vermögen / zu Bezahlung ihrer Creditorum, nicht vollkommen zureichet / ohne Ausnahme / daß sie nicht durch ihre eigene Schuld / sondern durch allerhand Unglücks-Fälle / in solchen Zustand gerathen / zu Vermeidung des Schuld-Zurms / oder Gefängnisses / beyzubringen / obliegt /

und darbey darauff / daß der debitor, durch das Gefängniß / etz was zu verdienen / verhindert wird / keine Absicht zu machen / Mandat wieder die Banqueroutiers / vom 2. Jan.

1724. S. B. CONST. 22. P. II.

Proceß = Ordnung. Tit. 52.

Hiernechst des Rathes zu Pleißenburg angegebene Forderung an sich liquid und richtig ist / und insonderheit aus N. N. delicto herrühret / gestalt auch dieser N. N. zur Bezahlung durch Urthel und Recht condemoiret / und / seiner Loslassung halber / ausdrücklich nichts erkannt worden / mithin dem Rathe / ihn so lange / bis er würcklich bezahlet / im Arreste zu behalten / allerdings freysethet / bey welcher Bewandniß / und da eines Theils ermeldter N. N. keine sichere Zahlungs = Mittel und Wege vorzuschlagen weiß / andern Theils der Mangel dieser Zahlungs = Mittel und Wege / nicht von einem ihm zugestossenen Unglücks Fall / herkommet / vielmehr er durch seine eigene Schuld und Verwahrlosung gestürzt / wie er den Rath zu Pleißenburg eines ungebührlichen Verfahrens beschuldigen / und demselben die emendam Saxonicam ansinnen / auch ihn / zu Annehmung der eydlichen caution / zwingen könne / nicht abzusehen / So erscheinet allenthalben so viel / daß N. N. wider den Rath zu Pleißenburg gerichtetes Suchen nicht statt hat. B. N. W.

OBSERVATIO XIV.

Ius, ex pacto de retrouendendo, quaesitum, per subhastationem haud expirat.

Aliter sentit CARPZOVIVS P. 2. C. 1. d. 25. Praecipuum eius doctrinae fundamentum constituit in fide, et auctoritate haetae fiscalis, quae periclitaretur, et emtores ratios futuri essent, si non perpetuo rem habere liceret, fed

sed relictio metuenda esset. Enimuero desistitur haec opinio lege, nec ratio allata, ad eam sustinendam, sufficit. Neque enim apparet, cur, facto debitoris, et propter aes alienum, ab eo contractum, alicui ius quaesitum eripi, et interuerti, possit. Quantumvis enim fides, atque autoritas, haec fiscalis magna sit, non tamen usque eo ualere potest, ut quendam, sine culpa sua, laedat, et detrimentum eidem afferat. Ita censuit Ordo Vitemb. Mens. Ian. 1727. ad requisitionem N. N. Verb.

Also/ weder in gemeinen/ noch Sächsl. Rechten eine ausdrückliche Verordnung vorhanden/ daß/ wenn ein cum pacto de retrouendendo auf gewisse Zeit/ verkaufft Guth/ des Käuffers Schulden halber/ sub hasta publica verkauffet/ dadurch das Verkaufss- Recht hinweg falle/ sondern diese tradition einig und allein auf

CARPZOV. p. 2. C. 1. def. 25.

führenden opinion/ welche

PHILIPPI d. subhast. c. 4. comm. 16.
 von Wort zu Wort ausgeschrieben/ lediglich beruhet/ und zu deren fundament, weder textus, noch Doctores, außer/ quod publice interfit, publicas sub hasta factas uenditiones non facile irritas fieri, angeführet werden/ hiernächst in den Actis sub ☉☉ weder bey der General- noch Special- Subhastation eine Registratur zu befinden/ wenn/ und wo/ die in concept vorhandene Subhastation- Patente aff- und refigiret worden/ noch selbige/ wie es sich gebühret/ in originali wieder ad Acta bracht/ dannenhero/ daß der letztere licitator, Hannß Abraham von L. das Guth Zehser erstanden/ nicht alleriret werden mag/ kein uestigium erscheinet/ daß er solches erstanden

zu haben / vorgeben / oder umb die adiudication angeſuchet / oder ſein erſtandenes Licitation-Recht einem andern cediret / und abgetreten / weniger / daß er / oder ein anderer / ſeinetwegen die adiudication erhalten / folglich die angegebene ſubhaftation obigen effect unmöglich haben kan / hierüber obgedachte opinio auf ſehr ſchwachen Grund ſtehet / und nicht abzusehen / mit was Rechts-Bestande derienige / der ein Gut nur wiederkauflich / und reuocabiler, inne hat / durch Schulden machen / und umb deren willen erfolgende Subhaftation, dem Verkäufer um ſein Wiederkauffs-Recht bringen / oder dergleichen Gut anders / als in der Qualität / unter der es vom Schuldner beſeſſen wird / veralieniret werden möge / ſondern dieſe qualitas und reuocabilitas allerdingſ ein onus intrinsecum, und durch die Subhaftation in emtorem plus iuris in re, ſub haſta uendita, nicht transferiret werden kan / als der debitor ge-
habt 2c.

OBSERVATIO XV.

Ex hypotheca, in immobilibus, extraiudiciali, apud Saxones, actio hypothecaria, aduersus tertium possessorem, non datur.

Nempe, in Saxonia Electorali, hypotheca, in bonis immobilibus, ualide non constituitur, nisi iudicialis autoritas interueniat. Vid. P. 2. C. 23. ubi simul ratio redditur, ne scilicet idem bonum immobile saepius hypothecae oneri subiici, et sic decipi homines queant, dum ipsis reticetur hypotheca, iam antea constituta. Quocirca omnis hypothecae constitutio, extra iudicium facta, ibi inuvalida declaratur. Unde consequitur, talem hypothecam extraiudicalem, nec in concursu creditorum, aliquod prioritatis

ritatis ius tribuere; de quo agit *Ord. Proc. Sax. Tit. 46.* Vnde aliqui colligunt, quod hic solus effectus, extraiudiciali hypothecae constitutioni, in foro Elect. Saxonico, ademptus sit. Sed contraria sententia merito praefertur. Namque laudata *Constitutio 23.* in qua huius argumenti fedes est, simpliciter negat, fundum tali casu affici, et ius reale acquiri. Vnde sua sponte fluit, quod nec actio hypothecaria inde, contra tertium possessorem, competat. Ita Ordo Vitemb. Mens. Ian. 1727. ad interrogationem D. Gottfriedi Gottthardts / Aduocati zu Merseburg / Verb.

Wann gleich eines Theils/ daß der Dominus Iurisdictionis, seu rei sitae, vermittelst fol. 10. seiner/ sowohl als des Actuarii, Subscription/ in die angegebene Verpfändung / nicht undeutlich consentiret / und ipso facto die Verschreibung in loco iudicii approbiret habe/ mithin der desiderirte consensus ex subscriptione zu colligiren / und demnach die Verpfändung / nicht als extraiudicialis, sondern als iudicialis, anzusehen sey / andern Theils denn auch actio, ex hypotheca extraiudiciali, contra tertium possessorem, in Ansehung die

Ordinat. Process. Vet. Tit. 46.

die extraiudiciale hypothecam nicht vor ungültig erkenne / sondern nur iudiciale hypothecam der extraiudiciali vorziehe / statt habe / angeführet wird / dannenhero / daß aus der fol. 7. ^b enthaltenen Verpfändung gar süglich hypothecarie contra tertios geklaget werden könne / es das Ansehen gewinnet; Diemeil aber dennoch eines Theils die bloße Unterschrift des Amtmanns und Actuarii, so unter der fol. 3. befindlichen Registratur, und darinn enthaltenen Vergleich / zwischen dem ehemahligen Actuario zu Lützen / Gottfried Schrecken / und dem dasigen Ober-Förster / Friedrich Trauznern / darinnen jener diesem zugleich ein gewisses Grund-Stück verpfändet / zu befinden / keinesweges hinlänglich / eine hypothecam iudicalem zu constituiren / immassen darzu erfordert wird / daß nicht nur die ob-

D

hande

handene Verpfändung der Obrigkeit vorgetragen und insinuiert/
sondern auch um deren Consens angehalten / und sodann dieser
ausdrücklich und förmlich / durch einen besondern Actum, erhei-
let werde / als welches die Worte der Proceß-Ordnung / Tit. 46.
§. 2. Gunst darüber ausgebracht worden / allerdings zu erfor-
dern scheinen / andern Theils ietzt angezogener Jus der Proceß-
Ordnung die extraiudicalem hypothecam immobilium
allerdings vor unkräftig erkläret / verb. sonst ist dergleichen
Verpfändung nicht kräftig / und wenn gleich bemeldte Proceß-
Ordnung auch die conventional-hypothec confirmiret / den-
noch solches bloß in so weit / als selbige die mobilia afficiret / anzu-
nehmen / gestalt diese interpretation / durch die in Const. 23. P. 2.
angeführte Ursach / damit ein Gut nicht vielen versetzt / und also
die Leute / als welche dergleichen extraiudicial-Verpfändung
nicht leicht erfahren / betrogen werden / nicht wenig bestärket
wird /

So erscheinet allenthalben so viel / daß Kläger Trauzner aus der
angegebenen fol. 7. b. seq. befindlichen Verpfändung / contra
tertium possessorem fundi oppignorati, hypothecarie nicht
klagen könne / noch nach dem fol. 2. befindlichen petito ein bey-
fälliges Urthel sich werde zu getroßten haben / B. N. W.

OBSERVATIO XVI.

Matrimonium, cum defuncti mariti sororis filio,
contractum, nullitate laborat, nec dispensatio-
nem admittit.

Ratio est, quia inter has personas parentalis respectus,
in linea collateralis, primi generis affinitatis, intercedit.
Quales nuptias, ipso iure diuino, prohibitas esse, constat,
uid. *Leu. 18. u. 17.* Atqui, circa hoc ius, nemo hominum dis-
pensare potest. Igitur tales nuptiae, cum perpetuam ite-
ra-

rationem incestus contineant, ne quidem ex post facto tolerari, sed coniuges incestuosi quantocius a se inuicem discedere debent. Quae sententia, cum alibi passim, tum sigillatim in Saxonia, recepta est. Ita sigillatim Consistorium Ecclesiasticum Vitembergense, Mens. Sept. 1723. in causa N. N. quae, cum defuncti mariti fororis filio, matrimonium contraxerat. Verb. *Dass die zwischen N. N. und N. N. getroffene Ehe / in Ansehung / dass solche denen Göttlichen und Weltlichen Rechten zuwider ist / vor null und unbündlich zu erkennen / und zu erklären / auch / weil die continuation derselben nicht anders / als vor eine wirkliche Fortsetzung der einmahl begangenen Blut-Schande / zu achten / so sind beyde Personen sofort alles fernern Beschlafs / und ehlichen Umgangs / sich zu enthalten / auch die Unkosten / nach vorhergehender liquidation und unferer Ermäßigung / zu erstatten schuldig / und wird die disfalls verwürckte Straffe der weltlichen Obrigkeit billig vorbehalten / B. N. W.*

OBSERVATIO XVII.

Ius praecedentiae, in praeiudicium tertii, cedi nequit.

Fieri haud raro solet, ut alter alteri, ius προεδπιοε, eo sine, cedat, ut is, aduersus tertium, eodem utatur; iuxta regulam: *Qui vincit uincens, vincit etiam uictum.* Sed notandum, quod id irrito conatu fiat. Sibi enim quis praeiudicare quidem potest, sed non alteri. Dignitas etiam, et, quod cum illa cohaeret, ius praecedentiae, a publica auctoritate, uel consuetudine, dependet, non ab arbitrio priuatorum. Neque alter alterius conditionem reddere deteriorem potest, si is haud consenserit. Cum igitur Fac. Iurid. Lipsiensis Mens. Mai. 1724. ad requisitionem Georg Friedrich Spigners / Amtmanns / zu Reichenbach / in cau-

sa Christoph Friedrich Garischen / contra Friedrich Erdmann Kömern / pronunciaffet : Darauß so viel zu befinden / daß Christoph Friedrich Garisch / weil Erdmann Friedrich Kömer / bezage Attestati fol. 51. als Land-Richter zugleich mit verpflichtet gewesen / und der ieszige Land-Richter ihm den Rang cediret / und diese function in der praecedenz-Ordnung fol. 17. dem Stadt-Doigte vorgesezet ist / diesem den Vortritt einzuräumen schuldig / und seynd die fol. 94. liquidirten Gerichts-Gebühren sub No. 1. auf 4. Thlr. 3. sub No. 3. auf 1. Thlr. 6. gr. zu mäßigen / welche / nebst dem baaren Verlag / sub No. 2. so ohne Abgang passiret / von denen / welche sie angeschrieben / abzuführen ; Ordo Vitemb. interposito, aduersus illam sententiam, Leuterationis remedio, eandem correxit, Mens. Febr. 1725. verb. Nummero / was die Haupt-Sache betrifft / aus denen Aeten und derer Partheyen Rechtlichen Einbringen so viel zu befinden / daß Christoph Friedrich Garisch / gestalten Sachen nach / und in Ansehung / daß Friedrich Erdmann Kömer die Land-Richter Stelle nicht würcklich vertritt / auch die unternommene cession des Rangs / in so weit solche in praesudicium tertii geschehen / zu Recht nicht beständig / demselben den Vortritt einzuräumen nicht schuldig / sondern darbey gebührend zu schützen / dahingegen es / derer Unkosten halber / bey dem am 8. Junii des abgewichenen 1724. Jahres eröffneten Urthel billig bleibet / V. R. W.

OBSERVATIO XVIII.

Ius cogendi cerevisarium regulariter, ad uinum adustum, extendi nequit.

Ratio est, quia haec sunt obiecta, plane diuersa. Aliud est cereuisia, aliud uinum adustum, Brandtwein. Ab uno ad alterum ualide argumentum duci nequit. Accedit, quod huiusmodi cogendi ius odiosum sit, commercii libertatem impediens, adeoque omnibus modis restringi et coarctari debeat. Ita iudicauit Curia Pro-

uin-

uincialis Vitembergensis, in Termino Quasimodogeniti
1725. in causa Elisabeth Schmiedin / contra N. N.
Verb. Daß in erster Instanz übel verfahren / und wohl ap-
pelliret / derowegen die fol. 4. b befindliche Auflage hinwieder
billig zu cassiren / inmaßen wir sie hiermit cassiren und aufheben/
und ist Appellat zu förderst sein angegebenes Befugniß / in Erwe-
gung / daß der Bierzwang kein ius cogendi, wegen des Brandtes-
weins / in sich begreiffet / noch von jenem auf dieses alsofort zu
schließen / in Sächß. Frist / Appellanten Gegenbeweiß / und andere
rechliche Nothdurfft in ebenmäßiger Frist / auch beyden Theilen
die Endesdelation vorbehältlich / zu erweisen schuldig. V. R. W.

OBSERVATIO XIX.

Quando tituli iusti probatio possessori, per rem
iudicatam, iniuncta, longissimi temporis
praescriptionem probari, sufficit.

De praescriptione longi temporis, quae usucapioni ae-
quiparata, res expedita est; cum inter eius requisita
etiam iustus titulus sit. Sed idem hoc etiam, de praescri-
ptione longissimi temporis, nec non immemoriali, dicen-
dum; In utraque enim, temporis lapsus, tituli defectum
supplet, eiusque loco est. Ita Ordo Vitemberg. Meni. Maj.
1724. ad Requisitionem der Gräffl. Lippischen Regierung / in
causa Biergens zu Stadenhausen / contra Windmeyers. verb.
die Praescriptio longissimi temporis aber / propter lon-
gissimam possessionem, loco tituli ist / und / wenn Beweis ei-
nes iusti tituli erkannt / davor anzunehmen ic.

OBSERVATIO XX.

Retractus conventionalis, non minus ac genti-
litius, etiam in uenditionibus sub hasta, lo-
cum habet.

De retractu gentilitio, qui, ob consanguinitatem, ex lege competit, uid. *5. Feud. 13. 2. F. 26. dubitandum non est; cum, ex illo, redhibitoria actio, in rem scripta, descendat; HAHN. ad WESENBECK. d. rescind. uend. uerb. retractu.* Sed neque, in conuentionali, aliud obtinere debet. Nulla enim hic solida diuersitatis ratio, inter uenditionem publicam, atque priuatam, ostendi potest. Neutra tanto effectu pollet, ut ad ius, tertio quaesitum, interuertendum, ualeat. Neque leges, inter utramque, ullum discrimen constituunt. *Add. l. 16. d. reb. auctor. iud. poss. Plane, si adiudicatio, quae loco traditionis est, accefferit, retractum conuentionalem, quippe qui regulariter non nisi ius personale parit, cessare, manifestum est. In quem sensum accipienda *Parr. 2. C. 32. §. Aber da disfalls.* Ita Ordo Vitemberg. respondit *Mens. Maj. 1725.* ad interrogationem *Ludewig Adolphsen von Baumgarten zu Connewitz*, uerb. *Obwohl einige Rechts-Lehrer in denen Gedanken stehen / daß in uenditione sub hasta, weder der retractus conuentionalis, noch auch gentilitius, statt habe!**

BERLICH. Parr. 1. Decif. 98. §. 1.

PHILIPP. de Subhast. Cap. 4. d. 12. n. 27.

SCHWENDENDORFER ad Fibig. Proc. c. 2. pag. 1061.

Colleg. Argemoratense Tit. Emi Th. 30. n. 4.

Beu welcher der Sachen Beschaffenheit es das Ansehen gewinnen möchte / daß des Herrn Intention allenthalben nicht gegründet / demnach selbiger die sub hasta beschehene Vendition des Erb-Zins-Güthleins quaestionis, so sein uhr-alter Herr Vater / Christoph von Baumgarten / vormahls käuflich an sich gebracht / zu hinterziehen / nicht befugt /
Dennoch aber und dieweil andere bewährte Rechts-Lehrer / mit weit besseren Gründe / zu behaupten wissen / daß der retractus conuentionalis, in emtione sub hasta, ante adiudicationem, Platz finde!

finde / und / daß die Sächsl. Rechte permittiren / daß in denen
 Stamm-Güthern / wann sie ad hactam gebieten / daß ius re-
 tractus, ante adiudicationem, utpote quae loco est tradi-
 tionis, zulässig / gestalt dann die Chur-Fürstl. Sächsl. XXXI.
 Constitution *Part. 2.* generaliter redet / und dannhero auch
 von öffentlichen Feilbietten zu verstehen / sowohl hierwieder / aus
 des Kaisers Iustiniani Rechten / in welchen der retractus gen-
 tilitius abgeschaffet / wieder diese Constitution nichts beständi-
 ger Weise angeführet werden mag / wie diese Doctrin, NOB.
 DOM. DE BERGER, in *Oeconomia iuris Lib. 3. Tit. 5. Th. 14.*
not. 4. pag. 667. und insonderheit B. D. HORN *Class. XIII. Re-*
spons. 7. fol. 970. seq. mit mehrern an und ausgeführet /
 So erscheinet hieraus so viel / daß die sub hacta erfolgte Vendi-
 tion des quæstionirten Erb-Zins-Güthleins / weilen die bissher-
 rigen Licita, absque ulla praeuia cautione de non poeniten-
 do, beschehen / zu Recht nicht beständig / und der Herr / in Anse-
 hung / daß dieses Erb-Zins-Güthlein noch niemanden adiiudi-
 ciret / binnen gehöriger Frist / des iuris retractus linearis sich wohl
 gebrauchen könne / **V. N. W.**

OBSERVATIO XXI.

Actio de Syndicatu, aduersus Iudicem, hodie
 que locum habet.

Si Iudex dolo, seu data opera, male iudicet, ex uero, sin
 culpa, aut per imperitiam, ex quasi delicto, tenetur.
pr. l. d. Oblig. quae quas. ex del. nasc. Utroque casu litem
 suam facere dicitur; *iii. ff. d. extraord. cognit. et si iudex lit. suam*
fec. dic. atque ad id, quod interest, seu ad omne damnum
 refarciendum, tenetur, actione in factum; quae sigillatim
actio de Syndicatu, seu male iudicati, audit. Huius in foro
 hodie nullum amplius usum esse, aliqui *Dd.* contendunt.
 Sed

S I M I L I



Sed citra sufficientem causam. Quamvis enim litigantes iudicantium iniquitati, Appellationis, similique remedio, occurrere soleant, isque tutissimus, promptissimusque modus sit, quo sibi prospicere ualeant, hoc ipso tamen, actio de Syndicatu, prorsus exoleuisse dici nequit. Unde illius expressa mentio iniicitur in *Rec. Imp. d. A. 1532. tit. 2. §. 17.* Et alia quaestio est, an actio institui possit, alia, an consuleum sit, eadem uti. Illa iuris est; haec ad solam prudentiam agendi pertinet. Ita Ordo Vitemberg. Mens. Mai. 1726. ad interrogationem N. N. Verb. *Obwohl für den Iudicem die Praesumtion streitet / daß er legaliter, und wie sein Ammt erfordert / procediret /*

Arg. L. 16. d. iudic.

cum semper in meliorem partem, praesertim ubi de Magistratus facto quaestio est, praesumi debeat,

L. 51. ff. pro Soc.

L. 10. C. Arbitr. iur.

Und viele Rechts-Lehrer der Meinung seyn / daß ein Iudex, ob imperitiam, und culpam, moribus huius aevi, nicht belanget werde.

VINN. ad Instit. d. oblig. quae quasi ex delict. pr. n. 1.

DN. THOMAS. ad Instit. cit. loc.

Dennoch aber und dieweil die Actio ex Syndicatu in den Reichs-Gesetzen ausdrücklich gegründet /

Rec. Imp. A. 1532. lit. 2. §. 17.

Cz. L. 2. Resp. 64.

MYNSINGS Resp. 90.

ZIEGLER Discip. Concl. 45. §. 4. in fin. es mag der Iudex entweder in dolo oder in culpa uersiren.

Pr. Inst. d. oblig. quae quasi ex del. nasc.

und alhier der Iudex, culpa sua, der massae concursus um 70. fl. geschadet;

So kan er billig / actione in factum, oder de Syndicatu, belanget werden.

F I N I S.



Wittenberg, Diss., 1727 Sp-Z

X 237 1928

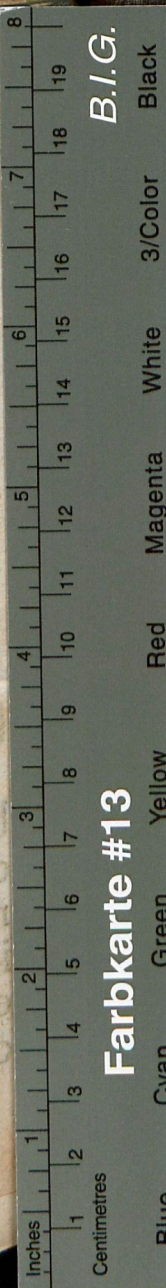
ULB Halle

007 495 064

3







TATIO JVRIDICA
 QVA
 ECTAS
 ORI
 VATIONES
 RÆSIDE
 S. WERNHERO, D.
 VE ELECT. DECRETAL. P. P.
 VRIDICI ORDINARIO ETC.
 A VITEMBERGENSI
 ART. MDCCXXVII.
 ORIO JVRIDICO
 ETIS ANTEMERIDIANIS
 VDITORVM EXAMINI
 VBJCIET
 GOTTLIEB WIRSICH
 CENSIS - SAXO.
 ERIS VIDVAE GERDESIÆ.

1727
 44
 19

4

