





1762.

1. Schlösser, Joannes Georgius: De officio tutorum et curatorem circa lites pupillarem et minorem ad illustrationem reformat. Francofurtensium p. 7 f. 4. 59 et. 79.

1763.

2. Res, Joannes Ludovicus: Juris in libertatis splendidi nobilitate J. R. T. immediatam corporis status juris. Dehinc feudalis extensionem circa

1764.

1. Bauer, Joannes Fredericus: Dissertationes iuris-juridicæ sistens observationes ex jure Romano Germanico et exceptionem bellicam rerum mobilium potissimum versantes
2. Fankel, Joannes Christophorus: de restrictione auri juris Germanici apud Germanos in materia de donatibus -
3. Schütz, Christianus Sebaldus: De onere appellationis

4. Spidius, Georgii Christophori Albertini : De caetera
Germanicorum iuribus generis statutorum interpretatione

5. Voit a Berg, Christophori : De iure communi dabitur
aliquae difficultates definiendo.

1766.

1. Koles, Georgii Erasmi : De effectibus donationis prius
iurum aevi antiquioris

2. Meidel, Carolus Ludovicus : De iure intercessit lictum
publicum, quod imperatori usum J. R. T. videtur
persequi solet.

1767.

Altkius, Georgii Christophori : De successione conjugum
Nurembergae burgundicorum.

1768

Schaeffer, Josephus, de : De successione in hypothecum
ex pacto cum debitoribus inter.

1769.

1. Fuchsler, Anton Meandor: De liberis et atropae parente
et de nepotibus ad eos et paternos et maternos simul
vacandis

2. Harblich, Johann David Fridericus: De separatione bonorum
conjugatorum occasione divortii secundum Statuta Mucen-
sis.

1770.

1. Carl, Johann Tobias: De validitate testamenti
municipalium cum dotalis nominatis secundum
pro Noricum consueti

2. Dorn, Johann Laurentius: De acribus alienis
inter conjuges Norimbergenses communicatis
et illis h. ref. Nor. fol. 28. p. 1. et 6

1771.

1. Lugenheim, Johann Daniel: De testamentis judicandi
per repetitionem ad actis infirmato
2. Willen, Georg Andreas: De sanctionis Carolinae
Sen. aureae bullae autographo Norimbergensi ejusque
lectiombus varis.

1773

1. Haffner, Johann Bernhard: Oratio de politica
urbana academiarum saluti convenienter institua
quam rectoris munus auspiciaretur. habita.
2. Baum de Königskel, Theodor Johann: De praescrip
tione forensi in Camerae Ill. 7. simul coepta pro
scriptura in Saxia

1773.

3. Wigelis, Johann Conrad: De jure municipalium libe-
rarum I. R. G. et civitatum cum primu Wortu-
berge

~~1774~~ 4. Schmid, Franciscus Henricus: De hypothecarum
legum prerogativa

1774

1. Birkner, Paulus Jacobus: De ratione absurdae sententiae
de successione unilateralium cum ascendentes
retracta

2. Fuchler, Paulus Jacobus: De nominibus senatorum
Nuntiusgeris numerorum. (Vn. In. Genentien
des princeps Raths zu Nürnberg)

3. Zan, Johann Friedrich Pambis: De retracta
solutio in Germania







E 30. num. 33.

10

1767

Q. D. B. V.

DISSERTATIO INAUGURALIS IVRIDICA
DE

**SUCCESSIONE CONIUGVM
WEISSENBVRGO-NORDGA-
VIENSIVM**

P. 408.

QVAM
DIVINA FAVENTE GRATIA
EX DECRETO
MAGNIFICI ICTORVM ORDINIS
PRO
SVMMIS IN VTROQVE IVRE HONORIBVS
ET PRIVILEGIIS DOCTORALIBVS
RITE OBTINENDIS
SOLENNI ET PVBLICAE DISQVISIONI
SVBMITTIT

A. D. XXII. MENS. IVNII A. R. S. MDCCLXVII.
GEORGIVS CHRISTOPHORVS ROTHIVS
WEISSENBVRGO - NORDGAVIENSIS.

ALTORFI NORICORVM
TYPIS IO. GEORGI MEYERI ACAD. TYPOGR.



DISSERTATIO IN AVOVA ALLE IVSITIA
DE
SUCCESSIONE CONJUGUM
WISSENBERG-NOBILITATIS
VITAE

IN AVOVA ALLE IVSITIA
EX DECRETO
MAGNIFICI IUSTORVM ORDINIS
PRO
SVMIS IN AVOVA ALLE HONORIBVS
ET PRAELEGIS DOCTORIBVS
SVMIS OBTINENDIS
SVMIS ET IUSTITIAE DOCTORIBVS
SVMIS
GEORGIVS CHRISTOPHORVS BOHNVS
VERISIMILIS NOBILITATIS

ACTORIS NOBILITATIS
IUSTITIAE DOCTORIS BOHNVS





§. I.



Inter diversas atque multas theses, quae se speciminis loco elaborandas animo sistebant, apud illam in statutis civitatis lib. imper. Weissenburgensis patriae meae carissimae inventam, quae de Successione coniugum in hac urbe vigente agit, substitimus. Primo enim praeclarissimorum illorum verborum Quinti Mucii in L. 2. §. 42. ff. de Orig. Iur. a Pomponio allegatorum, turpe esse ius, in quo versaretur, ignorare, recordati sumus, atque, ne et in nos quadrent, aut allegentur, evitare studuimus. Secundo hic statuti nostri locus omni attentione ideo praecipue dignus nobis visus est, quia aliquot abhinc annis magna super illius interpretatione orta est controversia, et causa non solum coram inelyto

A 2

huius

huius civitatis senatu, sed et coram Augustissimo Iudicio Caesareo - Imperiali Aulico magnis laborum impensis atque per multum tempus ventilata est, et non nisi ex moribus, consuetudine ac observantia decidi poterat. Paucis igitur in verba huius statuti inquirere, atque non solum ex iure communi, sed et ex moribus, consuetudine ac observantia, quantum in nobis est, clariora reddere non abs re esse iudicavimus.

§. II.

Recepto in Germania iure romano novum successionis genus, ut in genere ita et in specie inter coniuges, praeter illud ius successionis, quod ex communione bonorum apud germanos vir et uxor originarium habent, ortum est. Quamquam enim ius romanum ne in subsidium quidem ab initio erat receptum, iam eo tempore tamen et post receptionem suam subsidiariam, hae leges romanae plus valere, quam boni mores et consuetudines Germanorum, die wohlhergebrachte Sitten und Gewohnheiten der Deutschen, et his diversimode derogare coeperunt. Inde successu temporis etiam orta tanta, quantum novimus, differentia inter iura particularia statuum imperii, quae insuper aucta ex iuris romani, pandectarum, et novissimi discrepantia. Successio romana inter coniuges non semper unam eandemque formam habuit, et fere pro diversitate status romani publici etiam ordo succedendi variavit. Ab initio regni romani iura coniugum non multum a communione bonorum germanica et quidem plenaria differebant, uti et leges et historia nos docent. In legibus romanis uxor dicitur socia rei humanae atque divinae, domina sanctissima etc. etc.

L. I.

L. 1. ff. de R. N. L. 4. C. de crim. expil. hered. L. 1. ff. de act. rer. amot. atque Dionysius Halicarnassensis L. 2. p. 25. testatur, quod in Romuli et Numae lege, uxor, quae, ex sacris legibus convenisse in manum dicitur, particeps esse et Sacrorum et bonorum, et Dionysii verbis audit: Familiae domina aeque ac ipse vir, quae in eius defuncti bona, ut filia in patris heres succedebat; et, si sine liberis et intestatus obiisset, erat omnium bonorum relictorum domina; sin autem liberos habuisset, ex aequo cum liberis particeps erat. Praeprimis vero Columella de re rustica L. XII. praef. ubi de coniugum romanorum veterum societate agit, egregie atque magna praedicat emphasi: Erat olim summa reverentia cum concordia et diligentia mixta, flagrabatque mulier pulcherrima diligentiae aemulatione, studens negotii viri cura sua maiora et meliora reddere. Nihil conspiciebatur in domo diuiduum, nihil, quod aut maritus aut femina proprium esse iuris sui diceret. Perpendas modo haec verba, compares cum illis Taciti verbis in Libro de moribus Germanorum cap. xviii. Ne se mulier extra virtutum cogitationes extraque bellorum casus putet, ipsis incipientis matrimonii auspiciis admonetur, se venire laborum periculorumque sociam, idem in praelio passuram usuramque. Hoc iuncti boves, hoc data arma denuntiant. Videbis inde quam parum illa ab hac distet. uid. Spener de Usufr. marit. in bon. uxor. S. 1. §. 5. sqq. Ill. Ayser de iure connub. apud Roman.

§. III.

Deinde vero propter votum captandae mortis et ex maritorum arrogantia comitali leges latae virum et uxorem

uxorem invicem a successione excludebant, uti ordines succedendi angusti legibus XII. Tab. praescripti demonstrant, suos enim tantum et agnatos vocabant; atque uxor nihil praeter dotem ex bonis mariti repetere poterat. Tandem praetor eis per bonorum possessionem ex capite unde vir et uxor succurrebat, atque post agnatos et cognatos decimi gradus excluso fisco vocabat, quod edictum aequitate subnixum confirmarunt Impp. Theodos. et Valentin. L. unic. ff. unde vir et uxor. §. 4. Inst. de bonor. possess. Has constitutiones tandem in melius reformavit imperator Iustinianus, ut scilicet non uti olim liberis et cognatis postponantur, sed cum iis simul ex dd. constitutionibus vocentur, ita, ut si existent liberi tres vel pauciores, quartam omnium bonorum, si plures tribus portionem virilem habeant, *Sindestheil*, quando coniux praemoriens locuples, superstes vero laboret inopia iuxta Nov. 53. c. 6. Nov. 117. c. 5. et Auth. Praeterea C. h. t. Richter de success. ab intestat. Sect. IV. M. 1. n. 3. sqq. Quae constitutio cum ad uxorem tum ad virum pertinere videtur. Rationem enim diversitatis idoneam inter virum et uxorem reddi haud posse, optimo iure affirmat Bachov. ad Treutl. vol. 2. disp. 16. th. 6. Lit. D. et ratio, quare introducta fuit a Praetore successio coniugum, confirmata et ampliata ab Imperatoribus, aequae in maritum inopem ac uxorem quadrat, scilicet ne superstes mendicare teneatur in opprobrium defunctae uxoris, ex argum. L. 67. §. fin. Legat. 2. Schneidevvin. ad tit. Inst. de hered. quae ab intest. rubr. de success. inter V. et V. n. 14. ut taceam, quod vir et uxor iudicari debeant pares ex natura correlatorum.

c. 8.

c. 8. X. de divort. c. 2. X. de mut. petit. L. 3. c. de ind. vid. toll. Certe usualis interpretatio fori obstat opinioni Doctorum, quae eam solummodo ad uxorem restringunt. vid. Corn. van Eck de success. ab intestato iuris novissimi C. 35. Stryck de success. ab intest. Diss. 4. §. 42. Quis autem locuples, quis pauper dicendus, de his et huc pertinentibus vid. inter alios Hilfig. ad Donell. L. 9. c. 1. lit. o. Brunnemann ad Tit. C. unde vir et uxor. Gail. 2. obs. 80. et Struv in syn- tagm. I. C. Ex. 38. th. 30. Plura de successione conjugum iuris romani tam antiqui quam novi ac novissimi hic addere non est locus, nec instituti nostri ratio licet.

§. IV.

Ab hac successione modo dicta romana toto coelo differt illa successio germanica ex communionem bonorum conjugali descendens, vi cuius coniux superstes sine omni distinctione iuris romani, utrum superstes inopia laboraverit et defunctus locuples fuerit an non, ad successionem, ubi nulla pacta contraria exstant, admittitur, seu potius post mortem unius coniugis superstes fit dominus omnium bonorum conjugum solitarius. De moralitate communionis huius bonorum vix est dubitandum, aequitate enim atque prudentia est fundata. Est hoc ius statutarium vel consuetudinarium communionem bonorum inter coniuges introducens valde pium, iustum, aequum, honestum et humanum, coniuges sunt unum corpus et una caro, omnis vitae consortes, diuinae et humanae domus et iuris focii, nec non casuum fortuitorum omnium participes, sunt quoque rerum administratores et mutui negotiatores,

res, bonorum quorumvis veluti communium condomi-
ni et compoſſeſſores intimi, uti Io. Paul Krefſ in diſſ.
de aequitate ſucceſſionis coniugum pronunciat. Nihil
igitur ſocietati coniugali convenientius eſt communione
bonorum. vid. Glaſey in *Bernunft und Wölcker Recht*.
L. 2. c. 1. §. 258. et L. 5. c. 7. §. 26. Et quid efficit
ſeparatio? Proxima eſt occaſio frangendi fidem, amo-
rem atque concordiam, et ſeparatae bonorum rationes
haud raro ſeparant quoque ſtudia atque in diverſa diri-
gunt. Cui ſtatui vero haec communio bonorum magis
conveniat, monarchico, ariſtocratico aut democratico,
eſt quaefſio otioſa, quam Montefquieu dans l'eſprit de
loix L. 7. c. 16. proponit, verbis: La communauté
des biens entre le mari et la femme eſt très convenable
dans le gouvernement monarchique, parcequ'elle in-
tereſſe les femmes aux affaires domeſtiques et les rapelle
comme malgré elles au ſoin de leur maiſon. Elle l'eſt
moins dans la republique, où les femmes ont plus de
vertu. Elle ſeroit abſurde dans les etats deſpotiques,
où preſque toujours les femmes ſont elles meme une
partie de la propriété du maître.

§. V.

De Origine communionis bonorum coniugalis non
omnium Doctōrum una eademque eſt ſententia; alii
enim a primis germanorum primordiis deducunt, atque
ad fundandam ſuam ſententiam ad Taciti de moribus
germanorum C. XVIII. verba in Spho. III. allegata pro-
vocant, ut et ad locum Caefaris de bello Gallico L. 6.
Alii tempora antiquiora et incertiora mittunt, ſeque ad
illa tempora reſtringunt, quibus, quod antiquitus
con-

consuetudine magis quam lege scripta invaluit, litteris mandari coepit. Nobis haec placet docendi methodus, quia obscuriora rimando praesumptionibus ut plurimum terimur et implicamur. Inde licet aevum speculatoribus antecedens iam quaedam fide digna introductae communionis bonorum coniugalis testimonia suppeditet, tamen nobis hic sufficere videntur specula saxonicum atque suevicum. Illud L. 1. art. 31. statuit: *Mann und Weib haben nicht gezwieiet gut zu ihrem Leibe*, Hoc cap. 34. ait. *Stirbt einer Frauen ihr Mann; sie bleibt in des Mannes Guth ungetheilet mit ihren Kindern* et cap. 46. *Mann und Weib mügent nicht gehalten Guth gezwieiet*. Addi merentur paroemiae passim occurrentes, *Guth und Blut zusammen heyrathen*, *Leib an Leib*, *Guth an Guth setzen*, *Huth bey Schleyer*, *Schleyer bey Huth*, *längst Leib*, *längst Guth*, *der letzte macht die Thür zu*. Hodie in plurimis statutis atque constitutionibus provincialibus est confirmata haec communio bonorum, atque paucae dantur in Germania republicae, in quibus non vigeat floreatque. Immo ubi non in viridi est observantia et communio bonorum et successio coniugalis; ibi tamen per leges expressas eam abrogatam videmus, uti docent leges brunsvicensis. Rex quoque Borussiae in codice Fridericiano novissime abrogationem per pacta subditis suadet. Sed non solum in Germania, verum etiam extra eius fines et floret et floruit, praecipue apud illas gentes, quae originetenus germanicae fuerunt. De Francia Lynckerus in Diss. de acqui. coniug. attestatur; Hoc ius (scilicet communio bonorum coniugalis) inquit, in tota obtinet Francia. Antiquum sane est ac iam cum germanis in terras illas per-

B
venit,

venit, sicut Bignonius ostendit in notis ad II. Formulam Marculphi c. 17. p. m. 940. et de aliis regionibus vid. Mevius ad Ius Lubec. P. I. Tit 5. art. 5. n. 13. 14. Stryck de iure mariti in bona uxoris c. 1. §. 7. Loccenius in Antiquit. Sueo-Gothic. L. 2. c. 24. Würz de bon. conjug. et ill. et acqu. §. 6.

§. VI.

Quod ad Germaniam attinet, vix diiudicare audeo, an eorum sententia statuentium, in dubio pro communione bonorum indeque promanante successione coniugali esse pronuntiandum, plane sit reiicienda? Sunt enim quaedam statuta successioni romanae faventia, sed plurima pro communione bonorum statuunt. Exempla larga manu exhibent Ill. I. H. Boehmer. in diss. de commun. aeris alien. inter coniug. Hamburg. Christ. Goth. Hoffmann de commun. bonor. coniug. vera natura ac indole. Frid. Guil. Pestel in disquis. iur. germ. de coniug. successione ab intestato. Nic. Henellius de commun. bonor. inter coniug. in multis Silesiae locis recepta. Puffendorff. in Obs. iur. univers. Obs. LXXXVI. Heinr. Arnold Lange Abhandlung von der Gemeinschaft der Güther unter den teutschen Eheleuthen. Hauptst. 1. §. 5. per tot. Celeb. de Selchou in Elem. iur. Germ. §. 469. aliique. Sed mittimus reliquos imperii romano-germanici circulos, et tantum disquirendum putamus de statutis Suevicis et Franconicis. Vix ullum superest dubium ibi iam ab antiquissimis temporibus universaliter fere communionem bonorum obtinere vel obtinuisse, vid. Heinneccius in Elem. iur. Germ. P. 1. Lib. 12. p. 261-292. De tertis Suevicis vid. Wurtemberger Landrecht P. IV.

Jun 97

T. I.



T. I. Statuta Hallensia ex confirmat. Imperat. Maximil.
 I. d. a. 1489. apud Ludevig in Append. diss. de Success.
 coniug. p. 57. Stat. Vlm. P. I. Lib. 2. Nordling. Stat. 2.
 c. 7. quo perinent quoque Dunckelspul. Gemund. et
 Memmingenf. Statuta. De Franconia testantur Ius Pro-
 vinc. Francon. T. 104. §. II. Constit. Culmbac. T. VII.
 §. I. de Episcopat. Bamberg. Veracius in Consuetud.
 bamb. P. 2. qu. 1. sqq. Cramer in Wezlar. Nebenstun-
 den P. 38. p. 109. sq. Stat. Suenof S. 4. Lit. 54. Stat. Noric.
 Tit. 28. de Windshemio speciatim testatur causa Fische-
 riana ad Iudicia Imperialia summa deducta. De aliis
 vid. Consil. Tubingens. vol. VIII. Conf. 89. 91. 10. 6.
 et 107. Spener de Vsufr. marit. S. I. § 48. sqq. Schu-
 chard in diss. de successione coniugum ex universali bo-
 norum communione. § II. ut taceamus, quam prae-
 clara documenta ad eam probandam ex archivis atque
 actis iudicialibus desumi possent, si prolixitati esset stu-
 dendum. Interim tamen ea omnia superiorem sententi-
 am confirmant, hanc nempe communionem bonorum
 coniugalem et successionem coniugalem variare iuxta
 diversitatem statutorum, mox enim ampliata, mox li-
 mitata, nullibi vero plane sublata est per Franconiam,
 vid. Kohlii Tr. de Success. coniug. Rationem varietatis
 vero vid. apud I. H. Boehmerum in I. E. P. L. 4. T.
 20. §. 84.

§. VII.

Inter civitates in Franconia sitas eminent quoque ci-
 vitas Imperialis Weissenburgo - Nordgaviensis (Weis-
 senburg am Nordgau) patria mea carissima, in qua,
 uti ex statutis atque continua observantia, infra latius

exponenda, apparet, communio bonorum coniugalis cum successione coniugum plenaria viret vigetque. De historia atque fatis huius urbis differere expediret quidem, sed hoc labore in praesentia supersedere constituimus, ideoque alio loco et tempore, DEO adiuvante, ex instituto de hac materia agere nobis propositum est. Referimus nos interim ad ea, quae de illa scripserunt M. Io. Alex. Doederlein Rector Lycaei Weissenburgensis meritissimus in VIII. Programmat. ab anno 1712 usque 1734. editis, atque in scripto die Iubel Freude dicto. Moser in Reichstädtischen Handbuch, ut et in Staats-Recht Tom. 40. L. III. C. 188. §. 112 et 113. Rheinhardts Beiträge zur Historie Franckenlands theil. 3. N. 11. Paul Schaudig Historia nova seu praefens Weissenburgensis 4to Onold. 1711. qui tractatus tamen plurima historiae atque veritati contraria continet. Knipschild de Civitat. Imper. L. 3. cap. 57. aliique plures.

§. VIII.

Quod historiam statutorum attinet, extra dubium positum est, civitati Weissenburgensi facultatem ferendi leges iuxta Instr. P. W. art. 8. §. 4. competere. Est enim status imperii et desuper speciale ei collatum est privilegium iam anno 1316. vid. Mosers Handbuch von Befreyung von frembden Gerichten und von Recht eigene Gesetze und Ordnungen zu machen. Ipsa vero antiquitas iuris statutarii vix erui potest. Seculo XIV. statuta iam esse compilata apparet ex copia quadam anno 1699. die 5 Iunii emanata, cuius titulus est. Abdruck Köbl. Reichs, Stadt Weissenburg am Nordgau Aeltesten Fun-
damen-

damental-Gesetzes die Vereinigung beeder Räte. genannt
 J. A. 1372. Mit dessen Additional- Articuli und Aller-
 höchst Kayserl. Verordnung oder Kayserl. definitiv-De-
 cret. de 5 Junii 1699. Samt angehängter Canzley-Part
 Ordnung. in fol. Anno 1693. Oct. 10. in lucem editus
 est quoque recessus inter magistratum et cives conscri-
 ptus, cuius titulus est. Wahre Darstellung des zwischen
 einen löbl. Magistrat des Heil. Römischen Reichs Stadt
 Weissenburg am Nordgau und dessen getreuen Bürgerschaft,
 durch Begnadigung des Friedens: Fürsten Jesu Christi
 den 12 Oct. Anno 1693. von denen Kayserl. Hochanz-
 sehnlichen innen benamsten Herren Subdelegirten aufgerich-
 teten Recessus, So in 52 absonderlichen Puncten bestehet.
 Worbey der darauf vom 17 Oct. dieses 1693 Jahrs in et-
 lichmehre Puncten verfertigte Neben-Recess, Mit an-
 gehängt einer Verwahrung, daß der Impetrantisch, gewe-
 sen Bürgerschaft gethane Subscription ihnen von einigen
 Nachtheil nicht seyn sollte de dato 10 Oct. 1693. I. Cor.
 13. vers. 4. 5. 6. 7. Mit einem kurzen Inhalt aller hie-
 rinnen begriffenen Materien. Novissima editio statuto-
 rum est de anno 1739. sub titulo: des Heiligen Röm.
 Reichs: Freyen Stadt Weissenburg am Nordgau, Stat-
 tuten und Ordnung. Gedruckt durch Carl Meyer 1739.
 4to. Ex cuius inspectione satis apparet haec statuta
 partim ex iure antea non scripto, partim ex statutis prio-
 ribus diversae aetatis, partim ex iure germaniae publico
 esse compilata. Primo enim id apparet ex eo, quod in
 dispositione materiarum omnis systematica methodus de-
 sideratur, uti in plurimis eiusmodi consuetudinum ger-
 manicarum compilationibus semper moris fuit. Secundo
 praecipue diversa aetas cognosci potest e multarum in

statuto determinatione. In nonnullis enim mulctae secundum libras (nach Pfunden), in nonnullis secundum florenos determinantur. Iam vero nemo ignorat computationem secundum libras ex antiquissimis temporibus originem deducere, usque ad Seculum XVI. durasse et deinde computationi secundum florenos frequentiori locum cessisse. Tertio ostendunt quoque hanc diversam aetatem loci ex recessibus imperii atque circulorum desumpti, uti pluribus exemplis probari posset, si idem non ocularis inspectio iam satis doceret.

§. IX.

Inde si quaestio oriatur de interpretatione statutorum nostrorum, in aperto est; in explicandis illis ad antiquos mores atque consuetudines germanicas ante omnia esse recurrendum, uti et ad fontes statuti nostri reliquos, atque ius romanum, quippe rerum in statuto obviarum fere prorsus ignarum, quoad eius interpretationem, ne minimam quidem mereri considerationem. Ex historia enim legum germanicarum notum est, quod ad prohibendum, ne iure romano mores et consuetudines antiqui germanici, de quibus Tacitus de moribus germ. c. 19. scribit, eos plus valuisse, quam romae leges, prorsus extirparentur atque quasi in exilium mitterentur, eos in scripta redegisse, quo posteris reservertentur, quorum exemplum notissimum est communio bonorum atque successio coniugatis vid. Woelcker ad Refor. Nor. annotationes ad titul. 5. §. 2 et 53. et ibi allegati authores. Imo novissimis temporibus sententia eorum, qui nil nisi ius romanum amant et ex hoc statuta esse interpretanda somniant, ab omnibus fere ICtis in

raciones legum ipsas inquirentibus est explosa. vid. Io. Vlr. Cramer de recta statutorum interpretatione. Struben in Neben Stunden T. V. p. 31. sq. Engelbrecht de util. stud. iur. Germ. §. 95. Mevius Conf. 1. n. 67. Conf. 25. n. 14. Coeppen Lib. 1. Obf. 18. n. 5. Cyprianus Regnerus in dedicat. censuræ ad Instit. Spener de usufructu maritali in bonis uxoris. S. 1. §. 39. et alii quam plures, qui ex superiori interpretandorum statutorum regula multa corollaria deducunt et suppeditant, ad quorum ductum iam ad ipsam materiae de communiōe bonorum et successione coniugali dilucidationem nos accingimus.

§. X.

Locus statuti nostri primarius, ubi materia de successione coniugali tractatur, est in Tit. III. qui inscribitur. Vom Ehe, Verlöbniß und Hochzeit, Haltung in Spho XIV. usque ad Sphum XIX. inclusive, Edit, d. a. 1739. verbis sequentibus:

§. XIV. Und haben beede Rätthe gesehen, in Betrachtung ihres von Gott anbefohlenen Amtes, daß unter ander Gemeinen Stadt obliegenden Beschwerden, und waltenden Unrichtigkeiten, Verbitterungen, Unfreundschaft, schwehre Rechtfertigungen und andere unzehlige Ubel und Unheil daher erfolgt; daß so zwey Ehe-Gemächt nach dem zeitlichen Todt von einander sterben, und Kinder hinter sich, oder verdingte Heyrath hinterlassen, und das überbleibend Ehe-Gemächt sich (ehe und zuvor es sich anderwärts verheyrahet) mit den verlassenen Kindern, oder seines angestorbenen Ehe-Gemächts nächsten Mit-Erben und

und Befreunden, der Verlassenschaft und Billigkeit nach, nicht vereiniget, und vergleicht.

§. XV. Weil aber beeden Rätthen obliegen will, diesen Dingen, so viel an ihnen fürzukommen, und in ein Wichtigkeit zu bringen, so wollen und ordnen beide Rätth hiemit ernstlich, und unwiederufflich; ob sich über kurz oder lang begeben, und daß ein Ehe-Gemächt vor dem andern sterben würde, da dann verbingte Heyrath, oder Kinder anderer Ehe vorhanden, so soll desselben überbleibend Ehe-Gemächt Haab und Güther, liegende und fahrende, davon nichts ausgenommen, gleich alsbalben durch die von Raths wegen darzu Verordnete, neben unsern gemeinen Syndico inventiret, das Inventarium mundiret, einen Ersamen Rath fürgetragen werden, daraus ein Rath zu erlernen, wie und mit was tauglichen und von Rechtswegen dazu gehörigen Persohnen die Kinder und derselben Güther, so sie einige haben, bevormundet, und verwaltet werden mögen.

§. XVI. So ein solches geschehen, so soll das verlassene Ehe-Gemächt, so es zu der andern Ehe greiffen wolt, vor allen Dingen mit seiner Kinder verordneten Vormündern und Bluts, Freunden und auf eines Erbarn Raths Ratification, eine erbare, gleichmäßige Abtheilung, oder Vergleichen Väter, und Mütterlichen Erbes treffen und halten, alsdann die Vormünder über derselben anererbte Verlassenschaft ordentliche Inventaria machen, und dieselbe an ihr gebührend Ort antworten.

§. XVII. Damit aber auch Pupillen, Waisen, und andere, so etwas zu ererben, desto weniger übervortheilet und betrogen werden, so wollen beide Rätth, daß hinführo
alle

alle Inventaria und Erbschaften mit dem leiblichen Nid
betheuret werden sollen.

§. XVII. Bey welchem auch für gesehen und geordnet,
daß nun hinführo weder lediges Wittwen, oder Wittfrauen
Standes, Persohnen, was Würden und Standes die auch,
und so in gemeiner Stadt Bürgerrecht seyn mögen, oder
darein gekommen, und sich zu verheyrathen Vorhabens,
keineswegs gestattet, oder zugelassen werden solle, von der
Canzel verkünden, Hochzeit halten oder im Bürgerrecht woh-
nen zu lassen, es haben dann solche Persohnen ihre Heyrathliche
Abred, Kinder Vertrag, und Vergleichung Copey weiß einem
Ersamen Rath vorgelegt, und gebühliches Bescheids darüber
erwartet, alles bey Verlust des Bürgerrechts, und eines
Ersamen Raths Straff.

§. XIX. Jedoch weilen es bisshero für ein beständig
Gewohnheit und Gebrauch observirt, auch darauf erkannt
und erhalten worden, da nemlich zwey ledige Persohnen ihrer zeit-
lichen Güther halber ohne besondere Beding zusammen ges-
heyrahet, und hernach eines vor dem andern ohne ordent-
liches Geschäft und ohne Kinder und Eltern mit Todt ab-
gangen, daß alsdann ein Ehe Gemächt das andere geerbt,
und hingegen des verstorbenen Geschwisterig, oder andere
Befreunde davon ausgeschlossen: Als lassen es beede Rath
bey solchem alten Gebrauch, Gewohnheit, und Herkom-
men nochmahlen verbleiben.

§. XI.

His accedit locus in ita dicto Recessu de anno
1693. d. 12 Oct. fo. LI. qui im Kayserl. Definitiv-De-
cret

eret de anno 1699. d. 5. Iunii §. XLIII. iisdem fere ver-
bis repetitur:

Und demnach zum 51. der Kayserl. Subdelegations-
Commission Burgermeister und Rath allhier zu vernehmen
gegeben, daß sie nicht allerdings schlußig werden können,
wie es in denen Fällen, wann ein unter beeden Ehegatten,
das ist der Mann oder die Frau, mit Hinterlassung ehes-
licher Erbs. Erben absterbe, und der hinterbleibende Theil
ad secunda vota schreiten wolle, mit denen Kindern erster
Ehe zu halten, und was der vermittelte Theil dem andern
Mann oder Weib anheyrathen oder verlassen könne, und
dahero geziemend ansuchen lassen, ob die Kayserl. Subdele-
gations-Commission den Ausschlag geben möchte? Als
hat man nicht ermangelt, den Magistrat zu denen geschrie-
benen Rechten, und zwar in specie ad L. hac edictali. C.
de secund. nupt. zu verweisen, weil zu vernehmen gewesen,
daß in der Nachbarschaft vff diesen Kayserl. Gesetz auch
streif gehalten werde.

§. XII. Plures in utroque loco deciduntur casus, et primo
in §. XIV. Tit. III. statutorum proponitur ratio, quae
ad ferendam legem de successione coniugum occasionem
dedit, atque in eo ponitur, quia Senatus inclutus
Weissenburgensis animadvertit, Und haben beide Rath
gesehen, in Betrachtung ihres von Gott anbefohlenen Amts,
quod inter praecipua civitatis gravamina pertineat abu-
sus, negligentia atque iniustitia, quae in successione
coniugum quotidie committantur, et quod exinde ini-
micitiae, odium indelebile, lites aeternae, atque alia
in-

innumera mala oriantur, daß unter andern gemeiner Stadt obliegender Beschwerden und waltenden Unrichtigkeiten, Verbitterungen, Unfreundschaft, schwere Rechtfertigungen und andere unzehlige Ubel und Unheil daher erfolgt. Abusum vero maximus in duobus casibus inventus dicitur. Primus refertur casus, quo superstes coniux ad secundum matrimonium provolat, atque liberis ex priori matrimonio existentibus non prospicit, sed saepius eis maximum infert damnum. Daß so zwey Ehe: Gemächts nach dem zeitlichen Tod von einander sterben und Kinder hinter sich hinterlassen, und das überlebende Ehe: Gemächts (Ehe und zuvor es sich anderwärts verheyrahtet) mit den verlassenen Kindern der Verlassenschaft und Billigkeit nach, nicht vereiniget, und vergleicht. Secundus is dicitur casus, quod non nunquam quoque pacta dotalia adsunt, verdingte Heyrath, atque coniux superstes, antequam secundum matrimonium init, cum relictis agnatis praedefuncti coniugis, mit seines angestorbenen Ehe: Gemächts nächsten Mit: Erben und Befreunden, de his, quae in pactis dotalibus determinanda vel determinata, neque transigere, nec alio modo ea servare studet.

§. XIII.

Ad hunc igitur abusum omni observantiae atque consuetudini, dem wohlhergebrachten Stadt: Gebrauch, contrarium, tollendum et ad evitandas omnes lites, senatus placuit, per leges serio et irrevocabiler determinare, quid in casibus obvientibus observandum sit. Ita enim dicitur in §. XV. weil aber beeden Rätthen obliegen will, diesen Dingen, so viel an ihnen, vorzukommen und in ein Richtigkeit zu bringen, so wollen und ordnen beide

beede Käthe hiemit ernstlich und unwiederrufflich, ob sich
 über kurz oder lang begeben, und daß ein Ehe-Gemächt
 vor dem andern sterben würde &c. Quo animo legis fe-
 rendae demonstrato, continuatur in dicto §. XV. et duo
 proponuntur casus, equidem per se distincti, uno ta-
 men eodemque modo decisi. Primus casus est, si duae
 personae caelibes aut saltem sine liberis matrimonium
 pactitium, verdingte Heyrath, inierint, atque morte uni-
 us coniugis iam matrimonium dissolvatur. Vi huius con-
 stitutions in hoc casu statim post mortem coniugis in-
 ventarium super omnia bona confici, atque in eorum
 separatione pactis dotalibus strictissime insisti debet. Et
 hoc fiat, uti iubetur, sine respectu an liberi ex hoc
 matrimonio pactitio adsint, vel non. Secundus casus
 est, si in matrimonium per mortem alterius coniugis
 iam dissolutum, aut quilibet coniux, aut tantum unus
 ex illis, vel superstes, vel defunctus (in quem, ex ra-
 tione mox indicanda, in substrato textu praecipue respi-
 citur) ex matrimonio priori liberos adduxit. Et hic casus,
 uti iam dictum, unam eandemque decisionem cum primo
 habet, scilicet per modum inventarii in bona mobilia at-
 que immobilia, Haab und Güther, liegende und fahrende,
 nichts ausgenommen, inquiri atque liberorum utiliati,
 in quantum fieri potest, prospici debet.

§. XIV.

Ab initio hi duo casus in totum a se inuicem differ-
 re videntur, quamquam uno eodemque modo decidun-
 tur. Haec differentia vero, tantum modo ad parens et
 non vera est, quia uti subsequenticibus paragraphis XVI.
 XVII. huc anticipandum est, illud matrimonium, quod
 viduus

viduus et vidua, aut viduus seu vidua, atque persona caelebs et soluta, existentibus adhuc ex anteriori matrimonio liberis, inter se contrahunt, nullum aliud nisi saltem quoad partem pactitium esse aut fieri potest. Verba enim dicti §. XV. da dann beim Absterben des einen Ehe Gemächts verdingte Heyrath oder Kinder anderer Ehe, i. e. ex matrimonio defuncti anteriori, vorhanden, non denotant casum, quo coniux defunctus liberos cum superstite in matrimonio iam per mortem dissoluto procreatos reliquit, sed hunc indignant casum, quo coniux defunctus coniugi iam superstiti liberos ex anteriori matrimonio adduxit, i. e. ut in lingua vernacula dicitur, dem überlebenden Ehe Gemächt aus einer andern Ehe Kinder angeheyrathet hat. Et hic casus prae omnibus aliis, singulari atque expressa decissione per statutum dignus visus fuit, quin dirimatur, quia commodum pupillorum utroque iam parente privatorum in eo versatur, de quo non semper, uti quidem fieri deberet, superstes vitricus aut noverca curat.

§. XV.

Haec constitutio sapiens, perutilis et vi supremae tutelae facta etiam in aliis statutis atque constitutionibus provincialibus praecipue in Franconia reperitur. vid. ex. gr. Woelcker ad Reform. Noric. uti et collectiones legum provincialium Herbipolensium, Bambergensium, Culmbacensium et Onoldinarum. Adeo, ut in omnibus hisce statutis atque constitutionibus casus supra dicti, distinctim quidem proponantur, eodem tamen modo decidantur, et ita data a nobis huius §phi XV. explicatio, uti iam per se recta se habet, eo magis extra omne dubi-

um ponatur. Porro ex verbis dicti § XV. so soll desselben überbleibend Ehe Gemächt Haab und Güter, liegende und fahrende davon nichts ausgenommen, - - - inventirt werden. 2c. 2c. satis apparet, in civitate patria nullum fere matrimonium eo modo pactitium fieri, ut nihilominus communio bonorum conjugalis, quaenam, qualis, quanta ea tandem fuerit, restaret. Ceterum ex verbis, gleich alsbalden durch die von Rathswegen dazu Verordnete, neben unsern gemeinen Syndico inventiret, das Inventarium mundiret, einen Ersamen Rath fürgetragen werden, daraus ein Rath zu erlernen, wie und mit was tauglichen und von Rechtswegen darzu gehörigen Persohnen die Kinder und derselben Güther, so sie einige haben, bevormundet und verwaltet werden mögen, cognoscitur, per quas personas inventaria sint conficienda, et qua insigni cura magistratus commodo atque utilitati pupillorum invigilare soleat,

§. XVI.

In Spho XVI. tertius casus, qui circa successione coniugum ex communiione bonorum oriendam obvenire potest, enarratur et ita exponitur: quod si coniux superstes ad secundum matrimonium transire velit, atque ex priori matrimonio non pactitio liberi adsint, divisionem aequalem et iustam bonorum paternorum atque maternorum cum illis inire debeat. Eine erbare, gleichmäßige Abtheilung oder Vergleichung Väter, und Mütterlichen Erbes treffen und halten. Quid sub aequali divisione, einer gleichmäßigen Abtheilung, intelligendum sit, statutum nostrum tacet, atque in recessu de anno 1693. magistratus a Commissariis Caesareis Subdelegatis ad L. hac edictali. C. de secund. nupt. remittitur, cuius explanationem atque

atque an illa observetur dispositio hodiernum, vid. infra §. XXI. XXII. XXIII. Ex hac iniuncta divisione vero id notamus, viduum seu viduam ad secundum matrimonium eundem nullum aliud, nisi saltem quoad partem matrimonium pactitium verdingte Heyrath contrahere posse, uti in Spho XIV. iam dictum, et cum liberis suis non, uti in terris Herbipolensibus, totalem separationem inire debere. Ipsa praecipui materni vel paterni determinatio iniungitur sub poena, cum neque proclamationem locum habere, neque nuptias institui, neque iure ciuitatis in posterum frui posse binubum statuatur, antequam magistratui cum liberis transactionem den Kinder, Vertrag und Vergleich, in copia insinuasset, et petitam confirmationem, quae praevia causae cognitione concedenda, expectasset. Verba statuti nostri in Spho X. supra iam allegata in hoc a re clara sunt. Sicuti vero coniuges binubi procreatis ex priori matrimonio liberis per pacta dotalia, quae in statutis dicuntur eine Heyrathliche Abred, Kinder, Vertrag und Vergleichung, prospicere debent: ita et tutores his iisdem liberis dandi obligati sunt super bona pupillis ex dicta transactione proficiscentia, über die anererbte Verlassenschaft, inventarium conficere et magistratui exhibere, et eo tendunt verba statuti nostri und dieselbe i. e. inventaria an ihr gebührend Orth antworten.

§. XVII.
 Perspicitur ex his et ex usuali eorum interpretatione quotidianaque observantia, quod superstes coniux de omnibus bonis prioris matrimonii hucusque communibus regulariter et si speciales contrarium non suadeant graves causae, inventarium iudiciale conficere non obligetur,

getur, sed hoc tutoribus de rebus, quae liberis per transactionem addictae sunt, solummodo incumbat, quia alias ii inventarium conficiendi non opus haberent, sed eis tantum daretur scheda divisionis, ein Theilungs-Zettel, seu extractus inventarii iudicialis. Deinde manifestum est ex prioribus, quod quantitas praecipui determinata, quoad usumfructum apud superstitem parentem binubum remaneat usque ad eius mortem vel liberorum nuptias, aut ab iis coeptam separatam oeconomiam. Haec universalis et quotidiana observantia ac consuetudo in ipso statuto sat explicite probatur, hoc enim solum compositionem cum liberis, den Kinder-Vertrag, non autem extraditionem eius, quod liberis vi huius compositionis promissum est, parenti binubo imponit, atque tutoribus, uti quidem in supra laudato casu secundo factum, in hoc casu tertio administrationem bonorum liberis competentium non iubet. Sequitur inde, inventarium, quod tutores liberorum prioris matrimonii conficere debent, nihil aliud esse, nisi specificationem eorum, quae pupillis suis vi factae compositionis der Kinder-Vergleichung promissa seu determinata sunt, et in hos tutores constitutos non prorsus quadrare definitionem tutorum romanorum, sed eos potius defensores esse, quibus incumbit liberorum defendendorum damnum imminens praecavere, ex. gr. quando parens binubus incipiat bona sua dilapidare durante matrimonio secundo, et eiusmodi dilapidatione, aut alio modo, concursus creditorum ei imminet, utilitati liberorum, in quantum fieri potest, invigilare.

§. XVIII.

Fit tamen praeter statuti nostri scripti dispositionem, quod in secundorum votorum casu ex usu, et ut opinor,
ex

ex mera pietate, liberis prioris thori vestimenta patris praemortui vel matris praedefunctae et reliqua utensilia dotalia, vulgo *Ausfertigung*, semper addicantur, et licet pacta dotalia, *Kinder Vergleich*, de iis omni modo taceant, eorum pretium, vel per subhastationem, eliciendum, vel praevia taxatione a parente binubo praestandum, atque tutoribus una cum peculio administrandum sit, ita, ut et fructus eius non parenti, sed ipsis liberis addicantur, et quidem hac distinctione, ut et in secundi voti casu observetur, quod superstite coniuge in viduitate permanente iuris Weissenburgici est, filias nempe a filiis in acquirendis vestimentis paternis, et filios a filiabus in maternis excludi. Quod utensilia opificaria, vulgo *den Hand-Werks Zeug*, attinet, quamplurimum filio artem seu opificium patris exercenti a parente superstite gratis aut saltem pro exiguo pretio, nisi aliud potest, ea ad bona communia esse referenda.

§. XIX.

Summa §phi XVII. eo redit, quod omnia inventaria, praecipue quando hereditates pupillis deferuntur, iuramento confirmare debeant. Hic §phus §pho XVI. et XVIII. qui connectuntur et ab interprete iuridico in una serie considerandi sunt, intercalatus est; consequenter ex reliquis locis addiscendum est iuxta interpretationem rationabilem, quo loco hic §phus tanquam lex fugitiva proprie referri debeat. Nostra quidem opinione, salvis tamen iudiciis melioribus, ex tota patet connexionem, illum ad §phum XV. et quidem ad eius casum secundum pertinere, ibi enim proprie materia de pupillis et quidem

D.

patre

patre et matre orbatis tractatur, quorum commodum iuxta regulas iusti et aequi omnino iuramentum tale requirit. Et hoc praecipue exinde confirmatur, quod parentes nullo modo et iure a liberis ad iuramentum cogi possint, et semper pro illis strictissima amoris et pietatis praesumptio militet; quae praesumptio nullo alio modo nisi per eximiam malitiam sufficientissime probatam elidi potest. Quia igitur in §pho XVI. et XVIII. solummodo de parentibus germanis sermo est, et solummodo casus secundus §phi XV. pupillos pro obiecto habet, quorum vitricus et noverca eiusmodi bonitatis praesumptionem pro se haud habent; inde negari non potest, hunc §phum XVII. ad nullum alium locum, nisi ad §phum XV. et quidem ad eius casum secundum referri posse. Sed notandum est, hodie forum hocce iuramento haud uti; forte quoque in usum numquam est deductum, nisi ponas, tutores sub initio officii sacramento obstringi.

§. XX.

§phus XIX. claudit materiam de successione coniugali in statutis nostris ordinatam, atque disponit, quando matrimonium non pactitium, eine ohne besonderes Beding errichtete oder versammte Heyrath, morte unius coniugis dissolvitur ac neque speciale pactum successorium, ein ordentlich Geschäft, id est testamentum, nec liberi ex eo matrimonio procreati, nec parentes adsunt, defuncti coniugis fratres, sorores alique collaterales ab hereditate a superstite coniuge excludi, et quidem, quia per mores et consuetudines in republica Weissenburgica ita receptum est, et ibi ius romanum, uti iam dictum est, non attenditur. Hic vero quaestio oritur, an verbum Eltern etiam

etiam ad avum et aviam et ad altiores ascendentes extendendum sit? Omnes fere Icti hic in unam eandemque sententiam abeunt, et sicuti appellatione filii nepotes neptesque in L. 20. ff. de V. S. intelliguntur, ita etiam appellatione parentis, germanico idiomate Eltern, non tantum pater, sed etiam avus et proavus et deinceps omnes superiores continentur, imo etiam et mater et avia et proavia. vid. L. 51. et 201. ff. de V. S. Nov. 118. c. 1. 2. vid. Grollmann de separatione Liberorum c. 2. § 13. Quum vero nulla adsit valida ratio, quare nos hac interpretatione in statutis aequitati naturali omnino conveniente abstineamus, iure meritoque ei adsentire possumus. Reliqua huius §phi verba clara sunt, et inde nulla explicatione aut interpretatione indigent.

§. XXI.

Praeter id, quod iam in statutis nostris de successione coniugali ordinatum est, specialis lex adhuc est in Recessu de anno 1693. §. LI. atque in dem Kayserl. Definitiv - Decret de anno 1699. §. XLIII, quae §pho XI. iam inserta. Ex cuius summa clarum est, eam proprie ad §phum XVI. statuti referendam esse. Iam vero quaeritur, quomodo hic §phus sit intelligendus? Nullum est dubium, quin ibi duplex dispositio L. 7. C. de sec. nupt. proponatur. Prima est, quod parenti binubo non sit licitum novercae vel vitrico ullo titulo plus relinquere, quam filio seu filiae, quorum appellatione et nepotes neptesque genitorem suum repraesentando veniunt L. 84. et 220. de V. S. si unus vel una existiterit, quo nostra opinione pertinet quaestio dicti §phi LI. Was der verwittibte Theil dem andern Mann oder

oder Weib anheyrathen oder verlassen könne, et exinde simul clariora redduntur verba §. XVI. statutorum, ubi dicitur, das Ehe-Gemächt, so zur andern Ehe schreiten wollte, solle eine erbare, gleichmäßige Abtheilung treffen und halten: (vid. §. XVI.) id est nimis praeiudicare non debet liberis prioris matrimonii vel per testamentum vel sine scriptura, seu codicillis hereditatis iure sive legati sive fideicommissi titulo, nec dotis aut ante nuptias donationis nomine seu m. c. habita donatione, nec inter vivos conscribendis donationibus.

§. XXII.

Ex usu et observantia patriae civitatis iam quoque notandum, quod regulariter et nisi aliud specialiter cautum fuerit, a coniugis ad secunda vota transeuntis arbitrio per consensum cognatorum praemortui munito dependeat, quid, quale, quantum, et quibus conditionibus liberi prioris matrimonii in casum mortis parentis binubi vel separatae eorum oeconomiae accipiant; nec coniux binubus obligatur praecipui loco illata defuncti coniugis bona omnia liberis assignare, sed aliquam eorum partem sibi ipsi una cum omni aquaestu habere possit.

§. XXIII.

Secunda dicti recessus de 1693. et L. 7. C. dispositione, liberis propter secunda vota parentis superstitis proprietates quidem in portione bonorum parentis praemortui determinatur seu assignatur, sub hac vero conditione, quod usus fructus apud coniugem binubum remaneat, et iuxta L. 7. C. de sec. nupt. hi liberi et respective nepotes, per secunda vota patris aut matris proprie-

prietatem acquirentes, in descendentes tantum transferre possunt, et uno eorum improbi moriente parenti superstici res, quarum proprietatem per secunda vota amisit, restituntur, et, uti Imperator dicit, ad eundem luctuosum redit lucrum.

§. XXIV.

Expositis iam casibus lege patria expressis, adiectisque eorum, in quantum fieri potuit, explicationibus, iam corollarii loco addere licebit, quod expressa lege cautum non videtur. Nempe quid iuris sit, quando parens superstes in viduitate permanet et liberi adsunt, an solus in proprietate bonorum coniugalium remaneat, an vero simul ad liberos condominium vel omnium bonorum vel partis transferatur. Legislationes omnes, quotquot dantur ex superiori aevo, haud esse systematicas, ut loqui fas sit, notorium est; absolvuntur enim determinatione et diiudicatione casuum singularium ex generalibus quidem et notis principiis desumptis, quae tamen exprimere et praemittere venerandae antiquitati haud placuit. Plaustra exemplorum, si opus, in promptu sunt, sed sufficit, quod in vulgus notum, dixisse, et statuto nostro Weissenburgensi tantum inhaerere, paucisque quid secundum ius germanicum in genere obtinet, praemittere.

§. XXV.

Communio bonorum connubialis seu coniugalis, quae ex nulla lege veteri scripta universali germanica constituitur, sed uti alia antiquissima Germanorum iura, ita et hoc ius meris consuetudinibus, moribus et observantia fundatur. Francke de Iurisprudencia veterum

Germanorum, et tanquam ius consuetudinarium, postea per statuta, reformationes, constitutiones provinciales et alias leges in ius scriptum transmutatum est, varie a Doctoribus definitur, quia ut plurimum definitiones suas ad ductum legum romanarum de societatibus universalibus et particularibus efformare studuerunt. Inde definitionibus aliorum missis hanc damus; Communio bonorum connubialis est condominium utriusque coniugi in alterius bonis illatis, ut et in omnibus durante matrimonio acquisitis pro indiviso competens. Per statuta haec communio bonorum ut et per leges provinciales sequentibus temporibus nunc limitata et restricta nunc plane corrupta est. conf. Kohlii Tr. de Success. coniug. et inde venit divisio in communionem bonorum universalem et particularem, in ordinariam et prorogatam, regularem et irregularem, consuetudinariam, statutariam et pactitiam. In huius divisionis vero rationem inquirere haud necessarium, quia in qualibet provincia vel civitate, aut ex legibus aut ex observantia aut ex pactis decedenda communionis bonorum qualitas specialis, quae, uti diversa in diversis, etiam definitione nunquam ingredi debet, a multis tamen inserta apprehenditur.

§. XXVI.

Historiae tantum ergo annotamus, quod, ut ex definitione communionis bonorum patet, idiomate romano loquendo, quilibet coniux etiam dominus in solidum dici possit. Tacitus de M. G. C. 18. 19. Iul. Caesar. in Bell. Gall. L. 6. c. 19. Ludevig de success. coniug. et Diff. de dote et bonat. propter nupt. Spener l. c. S. 1. n. 33. Heineccius in Elem. Iur. Germ. L. I. §. 264. seqq.

seqq. Principalis communionis coniugalis effectus, in quo et ab omni romana societate differt, est, quod post mortem unius coniugis superstes omnium bonorum heres fit, vel potius quae fuere communia iam solus retineat. *Boëhmer de success. hered. coni. ex pact. dotal. c. 1. §. 3.* Inde quoque fallunt et falluntur, qui coniugem superstitem ab intestato putant succedere defuncto, cum potius solitarie continuet dominium, quod constante matrimonio indivisum fuit penes utrumque. Alteri enim non succedit, qui suum retinet. *Knorre Progr. de Vfu Paroemiae. der Letzte macht die Thür zu §. 8.* et quod alicuius femel est, amplius eius fieri non potest. *L. 31. ff. de V. O. L. 13. C. de Leg. et iuxta analogiam L. 11. ff. de Lib. de posthum. post mortem coniugis hereditatem non percipere videtur, sed magis liberam bonorum administrationem consequitur.* Nec, uti *Kohl ad Constit. March. p. 158.* affirmat, dici potest, dimidiam partem bonorum omnium sibi durante solutoque matrimonio competentem, ut dominum vindicare. Si enim res a pluribus pro indiviso communiter possidentur, nemo in toto vel parte magis est dominus quam alter. *Hoffmann de reb. individ. c. 3. art. 1. nr. 1. Sim. Pist. Vol. 1. Conf. 5. n. 16.* Cum quilibet censeatur habere potestatem in qualibet parte et qualibet cespite. *Rimald. Conf. 219. nr. 17.* Et summum temporis dispendium foret, quae inadaequate ubique dicta, recensere omnia, cum germanicae originis quae sint, terminologiam romanorum legalem respuunt.

§. XXVII.

Cum ex ore et doctorum et statutorum communio-
nem bonorum coniugalem sequatur successio coniugalis,
mirus

mirus videtur dissensus doctorum et statutorum, quando quaestio oritur, utrum existentibus liberis illi cum parente superstite condominium habeant, et coniugi superstiti tantum ususfructus germanicus competat, an dominium solitarium apud matrem seu patrem maneat. Quibus hanc quaestionem otiosam dicere lubet, haud refutamus, orta est enim ex incauta legum romanarum adplicatione ad instituta mere germanica. Videamus tamen quaedam statuta. Nonnulla liberis condominium cum superstite coniuge concedunt, alia vero ei dominium solitarium relinquunt. Ad statuta, quae expressis verbis ponunt coniugi superstiti liberis existentibus condominium tantum competere, pertinent Statuta Hamburgensia P. III. T. 3. Art. 1. Codex Bremsf. Tit. V. §. 2. Reformat. Noric. Tit. 33. art. 4. aliaque. Dominium vero solitarium coniugi superstiti tribuunt Statuta Muhlhusana L. 4. Art. 20. §. I. et 2. Statuta Suenofurt. Tit. 54. §. 1 et 2. Ius Lubec. T. 11. art. 8. n. 6. de Episcopatu Bambergensi idem testatur Iust. Veracius in Libell. consult. princip. Bamberg. P. 11. qu. 182. de Consuetudine in Ducatu Misniae vid. Ludevvyg in Reliqu. MCStor. T. X. L. 11. p. 273. In Constit. Anhaltina Tit. XLV. dicitur, quod coniux superstes nunc in possessione et proprietate solitaria omnium bonorum remanserit, nunc cum liberis diviserit, quodque inde Anhaltinorum civitates diverso utuntur iure.

§. XXVIII.

Plura statutorum exempla exponere haud lubet; et agmina Doctorum sibi invicem contradicentium enumerare superfluum foret. Plures statuunt, viduam seu
viduam

viduam in viduitate permanentem, si statuta expresse haud decidunt, continuare modo condominium cum liberis. Si in rationes huius doctrinae inquirimus, deprehendimus, seductos esse vel iure, quod romani societatibus et communionibus non conjugalibus dixerunt; vel necessitate, in casu secundarum nuptiarum liberis quandam proprietatis portionem assignandi. Sed utraque ratio haud concludit, nam neminem novimus, qui liberis idem condominium, eosdem condomini effectus cum parente defuncto, asserere unquam esset ausus. Inde subscribo Mevio et adopto, quae in resp. VII. commentario ad ius lubecense adiecto docet. Ait, vero: Liberis in bona parentum non esse potestatem aut ius, nisi ad ea, quae parentes liberis debent, qualia sunt alimenta, sumptus studiorum, dos, donatio propter nuptias, media et subsidia, quae liberi ediscant artem, qua victum quaerant. Porro: Liberos loco praedefuncti parentis ius habere quidem in communiione seu bonis communibus, non tanquam veros parentum socios, quod naturae ius inter tam dispares non admittit; sed ut ius habentes ad successionem; aut eo casu, quo necessaria per statutum redditur divisio.

§. XXIX.

Ad hanc regulam qui contradicentes examinat, videt, contradictionem omnem revera esse apparentem et evanescere, inde et in dubio esse viduo, durante viduitate, solitarium bonorum omnium dominium. Ex gr. obiiciunt quidam in statutis nonnullis ordinari, quod si coniux superstes incipiat bona dissipare et inde liberis praeiudicium inferre, eum cogi posse ad dividendum vel cautionem praestandum. Sed haec cogendi facultas non exinde oritur, quia liberis condominium com-

E

petit

petit, sed quia in genere non liberi solum, verum etiam alii consanguinei ius habent magistratum ea propter adire, quo prodigalitati parentum inhibeat, atque prodigus ad meliorem frugem redire cogatur; imo magistratus nonnunquam ex officio hoc modo procedit. Ius romanum, quod communionem bonorum et successiorem coniugum prorsus ignorat, liberis iamiam prospexit, ita ut in L. I. pr. ff. de Curat. furios. etc. dandis dicatur: Lege XII. Tabb. prodigo interdicitur bonorum suorum administratio: quod moribus quidem ab initio introductum est: sed solent hodie Praetores vel Praefides, si talem hominem invenerint, qui neque tempus, neque finem expensarum habet, sed bona sua dilacerando et dissipando profundit, curatorem ei dare. Sine dubio etiam per denunciationem cognatorum praetor potuit excitari; nemo vero eis propterea condominium attribuet in bonis prodigi. Eadem est ratio in iure in casu secundarum nuptiarum ad divisionem provocandi liberis relicto, ex quo nec horum condominium, nec communionis continuatio elici potest, cum eiusmodi divisio fieri debet propter odium secundarum nuptiarum. Testantur id verba in statutis obvia, daß dadurch die Eltern die Theilung verwürden sollen.

§. XXX.

Sed non ulterius doctorum disputationibus inhaerendum putamus, potius properamus ad consuetudinem atque observantiam Weissenburgensem. Vi cuius in hac civitate imperiali superstes coniux ad divisionem, nisi ad secunda vota transit, cogi nequit, potius, sit viduus seu vidua, dominium solitarie continuat ac plenariam et absolutam nec restrictam bonorum omnium proprietatem habet. Inventarium nunquam conficit, sed manet usque ad mortem

tem dominus bonorum solitarius et pro lubitu de iis disponit. Nullum reperitur exemplum contrarium, sed dantur adhuc hodie plurimi casus, quibus parentes superstites ad grandiores usque senectutem proventi omnia bona consumserunt aut alio modo disposuerunt, atque a liberis nullum eis impedimentum fieri potuit. Ex his porro vigore observantiae et consuetudinis sequitur, quod, superstiti coniuge in viduitate permanente, liberi cum defuncto coniuge procreati, neque in omnibus bonis, neque in certa eorum parte ius seu condominium aliquod praeter spem succedendi habeant, et quod maxime notandum, quando superstes coniux iam moritur solummodo liberi tempore mortis adhuc viventes, aut qui per descendentes, durch eheliche Leibes-Erben, repraesentantur, ad divisionem omnium bonorum ab utroque coniuge pro indiviso post a superstiti solitarie possessorum concurrant. Hi vero liberi, qui ante parentes una cum liberis suis praemortui sunt, non attenduntur, et tanquam si prorsus nunquam exstitissent considerantur. Ex casu sequenti hoc clarius apparebit, qui ipse ille est, cuius mentionem §. I. fecimus, et cuius ventilationi perquam fervidae Weissenburgenses nostrates debent universae materiae de communione bonorum et successione coniugali dilucidationem.

§. XVII.

Caius et Seia matrimonio iuncti in communione bonorum coniugali vixerunt, a quibus Sempronius, Titius et Titia procreati sunt. Titia nupta est Iavoleno, et post obitum suum reliquit Iavoleno filium Iulium nepotem Caii et Seiae. Iam moritur Caius avus Iulii et aliquot annos postea Iulius. Post mortem Iulii pater eius convenit Seiam aviam Iulii adhuc superstitem et ab ea postulavit, ut ei praevio iuramento manifestationis partem

E 2

bono-

bonorum, quam filio suo ex bonis avi relictis competere dixit, tradat. Petitum actionis in eo fundavit: Per naturam communionis bonorum coniugalis in civitate Weissenburgensi, uti asseruit, esse introductum, quod coniugi superstiti in casu liberorum exstantium tantum possessio et administratio, vulgo *der Beyss*, et ususfructus in bonis communibus, salvo domini iure et proprietatis liberorum in dimidia bonorum parte usque ad divisionem competat. Seia vero regerebat, nullam iavoleno actionem esse, quia cum marito suo in communionem bonorum vixerit, atque vi huius communionis viduam iuxta mores et consuetudinem Weissenburgensium ad divisionem cogi non posse, et a Iulio filio spem in bona avita succedendi, quam tantum habuisset, iam ante aviam suam praemortuum in patrem haud transmitti potuisse. Has exceptiones secutae replicae et duplicae, nec non amicae compositionis tentamen, quia senatus inclutus patrius quotidiano usu convictus petitum iavoleno observantiae ac consuetudini Weissenburgensi esse contrarium bene animadvertit. Reiecta vero ab utraque parte transactione, Seia ab actione absoluta, et sententia ipsa tertium repetita fuit, quam cum aegre ferret, inaudito exemplo, iavolenus ad transmissionem actorum ad tres civitates impartialis provocavit. Per eius denegationem pars impetrans gravamen sibi illatum esse effinxit, atque ad Augustissimum Imperiale Consilium Aulicum provocavit. Cum a Magistratu hoc Augustissimum Iudicium litteras informativas exigeret, magistratus notanter illis inseruit: *Es sey, wann ein Ehegatte vor dem andern verstorben, und der überlebende sich nicht mehr verheyrathet, dieser in dem Vermögen sitzen geblieben bis zu seinem Todt, und nach dessen Absterben hätten die hinterlassene Kinder und Enckel allererst geerbet; hätte aber der Enckel*

Enckel solchen Fall nicht erlebet, so seye auch auf dessen Vatter oder Mutter kein Erbtheil gekommen. Idem probat attestatum ab impetrata parte ad acta iudicialia exhibitum maxime notabile et a LXIII. civibus subscriptum, quos inter personae annis 80 et 90. natae fuerunt, quod hoc loco inferi dignum videtur.

Wir Endes unterschriebene beurfunden und bekennen hierdurch mit vollkommenen Wissen und guten Bedacht, daß uns nicht anders bewust und bekannt sey, als daß nach dem uralten unfürdenklichen Herkommen, Gebrauch, Gewohnheit und Sitten der allhiefigen löbl. des heil. römischen Reichs freyen Stadt Weissenburg am Nordgau, wann ein Ehegatt von dem andern aus einer unbedingten Ehe verstorben, und der überlebende sich nicht mehr verheyrathet, selbiger in dem vorhin versammet gewesenen Vermögen als in seinen notorisch alleinigen Eigenthum sitzend geblieben seye bis zu seinem Tod, und daß nach dessen Absterben allererst die hinterlassene Kinder und Enckel geerbet, folglich, daß wann ein Kind oder ein Enckel solchen Fall nicht erlebet, auch auf des Kinds oder des Enckels respective Eltern, es sey Vatter oder Mutter gewesen, kein Erbtheil gekommen, und daß das vorgetrennter unbedingter Ehe versammet gewesene Vermögen nach erfolgter Trennung der Ehe bloß das väterliche oder mütterliche, groß väterliche oder groß mütterliche Guth, nach dem nemlich Vatter oder Mutter, Groß Vatter oder Groß Mutter am längsten gelebet, genennt worden sey. Dieses alles, daß es dem ununterbrochenen jedermänniglich wohlbekannten Stadtbrauch und Herkommen durch aus gemäß seye, haben wir auf geziemendes Ansuchen der Seisichen Herren und Frauen Erben, ihnen zwar zu ihrem Frommen, jedoch aber auch der Wahrheit zu Steuer und zu Aufrechthaltung der allhiefigen Stadt löbl. Gewohnheit, hier

durch wohlbedächtlich bekräftigen und mittelst unserer Majestät's Unterschrift wohlwissend bestärken wollen und sollen; So geschehen Weissenburg den 13. Oct. 1749. Eiusdem tenoris etiam sunt attestaciones XXI. testium coram notario examinatum.

§. XXXII.

His rationibus commotum Augustissimum Consilium Imperiale Aulicum contra omnem impetrantis opinionem a parte impetrata consuetudinis Weissenburgensis legalem exegit probationem. Summa Conclusio eo redit; Rescribatur dem Magistrat der Reichs Stadt Weissenburg hoc tenore. Obwohlen Ihre Kayserl. Majestät in Dero allergnädigsten Rescripto von dem 9. Junii wie auch dem Decreto inhaesivo von dem 11. Martii 1749. der Reichs. Väterlichen Meynung gewesen, beyden Partheyen die Zeit und Kosten zu ersparen, und dieselbe sogleich nach Anleitung des Weissenburgischen gedruckten Stadtrechts aus einander zu setzen. So seye jedannoch theils aus des Magistrats neuesten Bericht zu ersehen gewesen, daß derselbe sich samt und sonders keines Exempels zu erinnern wisse, wo bey unbedingten Heyrathen eines erst verstorbenen Ehegatten Kinder, so lange der Letzlebende noch übrig geblieben, und sich nicht wieder verheyrathet, ein Eigenthums Recht an des erstverstorbenen Güthern zu haben sich nur einfallen lassen, wobey dann Magistratus viele Umstände anführet, um welcher willen dieses Recht der Stadt nützlich ja gar nöthig seye; Andern theils aber wäre aus derer Seischen Erben Exhibitis und denen darinn angebogenen so Attestatis als Zeugen Verhören neuerlich so viel vorgekommen, daß man allerdings zweifeln müsse, ob nicht in Weissenburg eine Gewohnheit vorhanden seye, welche dem Letzlebenden zu der Ehe ohne Ehepacten gekommenen, in den Wittwen Stand sitzenbleibenden Ehegatten, ein Eigenthum

genthums. Recht auf den samtlichen mithin auch des erstverstorbenen sowohl eingebrachten als erworbenen Vermögen zu spreche. Und hätten dannenhero Kayserl. Majestät in Betracht dieser neu vorgekommenen Umstände allergnädigst gut befunden, die Seischen Erben zum angemakten Beweis der Gewohnheit: Was Gestalten in unbedingten Heyrathen, der leztlebende Ehegatte von dem ganzen Vermögen, welches beyde Theile in die Ehe gebracht oder errungen, das Eigenthum mit Ausschließung des erstverstorbenen mit Ihm dem Leztlebenden erzeugten Kinder erhalte, annoch zuzulassen. So werden derohalben Magistratui hiemit die oberfolgre Acten Stivcke mit dem Kayf. allermildesten Auftrag zugefertigt, um denen Seischen Erben, autoritate Caesarea einen terminum probatorium praecclusivum, zum Beweis der angeblichen Gewohnheit sowohl als übrigen Rechts. Befugniß mit Vorbehalt des Gegenbeweisses, Andes, Delation, und anderen rechtlichen Nothdurfft anzusezen, auch mit dem Beweis sowohl als allenfallsigen Gegenbeweiß in rechtlicher Ordnung zu verfahren, sodann conclusa causa die sämtliche dorten verhandelte oder von hier remittirte Acta, samt denen in der Sache ergangenen Kayserl. Verordnungen, an eine auswärtige Juristen Facultät, welche von einen oder andern Theil nicht ausgenommen, oder in der Sache vorhero consultirt worden, zu verschicken, nach der Rückkunfft aber das Urthel samt denen Actis zur Kayserlichen allerhöchsten Einsicht und fernern Verordnung einzufenden. Wie dann Kayserl. Majestät über Veranstatung alles dieses, des Magistrats allerunterthänigsten Bericht und respective schuldigstes Erbieten intra duos menses erwarten. Pars imperrans ex Seiae heredum articulis probatorialibus, qui Senatus inclyti literis informatiis, civiumque attestationibus superstructi, edocta, causam suam esse ita comparatam, ut nullo modo felicem eventum sperare

sperare possit; melius esse duxit iuri suo praetense renun-
ciare. Acquievit ergo et exemplo suo confirmavit inve-
teratam patriae consuetudinem de successione coniugali.

§. XXXIII.

Coronidis loco adiungimus responsum iuridicum ab
Ill. facultate Goettingensi parti imperatae datum, verbis
sequentibus :

Quaestio : Ob Vermöge der Rechte die Beklagtin ad
petita libelli zu condemniren oder zu absolviren gewesen ?

Obwol was diese Frage anbetrifft , Implorant sich zu
forderst auf die Kayserl. gemeinen Rechte beziehet , insbeson-
dere auf Nov. 118. c. 1. welche der vorherverstorbene Söhne
oder Töchter Kinder mit ihren noch lebenden Vettern oder
Nuhmen zu des Groß, Vatters Erbe als Enckel ruffet , und
sodann auf eben derselben Nov. c. 2. besage dessen Kinder ,
die unbeerbet versterben , ab intestato alle ihr Guth und
unter solchen auch alle erlangte Rechte und Ansprüche auf ihre
überlebende Eltern vererben , nach welchem Rechte also kein
Zweiffel weiter vormaltet , ob Implorant als Vatter auf das
seinem Sohne nach diesen Verordnungen angefallene Antheil
einen gegründeten Anspruch zu machen befugt sey ; hiernächst
Implorant die bey versammten Ehen vormaltende Gemein-
schafft aller Güter nach der in obbemelnden Rechten gleichfals
deutlich determinirten Eigenschafft aller societatum , son-
derlich universalis seu omnium honorum , nach welchen die-
selbe insgesammt durch den Tod eines der sociorum unter-
brochen und aufgehoben worden , beurtheilen will , wie etwa
der berühmte Ictus Bergerus in E. D. F. Tit. XLV. obs.
6. n. 1. pag. 1513. sq. bey einer communione bonorum ,
die in der Stadt Belzig im Brauche ist , und daselbst so lange
dauret bis des einen Ehegatten Tod den überlebenden nöthig
get , mit den Kindern zu theilen ; solch argumentum ex iure
com.

communi petitem gebrauchen wollen; Allenfalls und wenn ja hier
 etwas von besondern teutschen Rechten vorralte, Implorant dei Ges
 danken ist, daß solches in nichts anders besuche, als daß dem über
 lebenden Theile zu seinem Leibe die Frucht, Nießung verbleibe,
 solche Frucht, Nießung aber keineswegs eine speciem dominii vor
 stellen könne, nachdem auch dieser ususfructus in teutschen die
 Gestalt einer servitutis romanae durch die receptionem iuris ro
 mani angenommen habe, nach welchen Rechten ein solcher usuf
 ructus zwar auf Lebenslang daure, aber der ususfructuarius da
 gegen auch gehalten sey, mittelst eines inventarii alles was zu dem
 usufructu gehöre anzuzueichnen und anzuzeigen, damit diejenigen,
 welchen das Eigenthum zustehet, wie hier die den Vater und
 Großvater zusammen erbende Kinder ersten und andern Grades
 wissen können, was ihnen nach geendigten iure usufructus gebühre,
 wie denn in Erfolg dessen Implorant sein bey der Supplica geäuß
 fertes allzufrühzeitiges petitem: „ Daß ihm zu dem seinem Sohne
 angestorbenen Anherrlichen Erbe nach dem damaligen Vermögens
 Stande mediante iuramento manifestationis rechtlich verholffen
 werde „ in seiner Triplica zu Ende auff die inventirung und mani
 festirung eingeschräncket, und „ daß er die würkliche Abtretung
 des seinem Sohne vererbten Antheils ehe nicht praetendire, als
 nach der Imploratin Ableben „ sich erkläret, anbey behauptet,
 daß ein anders und ihm widriges Recht weder aus dem Weis
 senburgischen Stadt Rechte, noch mittelst eines besondern Stadt
 Brauchs zu erhärten stehe, in mehrerer Erwägung, daß zu einem
 solchen Stadt Brauche nicht etwa allein actus extrajudiciales ge
 nug wären, sondern eine solche Observanz in contradictorio iu
 dicio müße seyn erhalten worden, die Weissenburgischen Statuta
 aber vielmehr vor, als wider ihn Imploranten sich erklärten, in
 dem dieselben in des 3ten Tituls 14ten spha, der die Einleitung
 machet, zu alle dem was in dieser Materie verordnet nur von 2.
 Fällen sprächen, wenn die Ehe-Gemächte Kinder hinter sich ließen,
 und wenn eine verdingte Heyrath vorhanden sey, unter solchen
 beyden Fällen der gegenwärtige Casus zu dem ersten gehöre, und
 dieser die Verordnung in den folgenden sphis habe, daß die Kin
 der zu bevormunden, und mit denen Kindern eine Abtheilung und
 Vergleichung des väterlichen Erbes zu halten sey, welches aller
 ding

Dings eine Inventarisation voraussetze, sonderlich aber aus dem 19ten Spho und dessen sensu contrario ein starckes argument vor ihm Imploranten erwachse, iudem daselbst beliebet worden, daß, wann keine Kinder oder Eltern vorhanden, ein Ehe-Gemächt das andere mit Ausschließung der Geschwistrigte erbe, und daraus nun sich kräftig folgern lasse, daß wenn umgekehrten Falls Eltern oder Kinder vorhanden wären, ein Ehe-Gemächt das andere nicht erbe, vielmehr denen Kindern und Eltern alsbald des Verstorbenen Gut eigenthümlich heimfalle, und wegen solchen Anfalls der überlebende Theil zu alle dem, was einem usufructuario sonst obliege billiger Weise sich anschicken müsse; Mitthin es das Ansehen haben möchte als wenn die Frage der Intention des Implorantis gemäß zu beantworten sey.

Demnoch aber und dieweilen zu gründlichen Entscheidung der obschwebenden Strittigkeit vor allen Dingen nöthig seyn will; daß der wahre Sinn der sorgfältig gefertigten statutorum ausfindig gemacht werde durch eine vernünftige Auslegung, damit sodann erhelle, ob der gegenwärtige Fall, wie Implorant will, in solchen statutis bereits entschieden seye, oder wenn dieß nicht seyn sollte, darauf untersucht werde, warum solches nicht geschehen, und woher denn nun die weitere Entscheidung der in Zweifel gezogenen Frage zu nehmen sey, und dieß vorausgesetzt, nach unserer Einsicht aus dem 14ten Spho des III. Titels der Weissenburgischen statutorum nichts anders sich anliebet, als daß sonderlich 2 Fälle wären, die bey gemeiner Stadt zu allerhand Unrichtigkeiten, Verbitterungen und Rechtfertigungen Gelegenheit gegeben hätten, wenn 2 Ehe-Gemächte von einander sterben und 1) Kinder hinter sich oder 2) verdingte Heyrathen hinterließen, hingegen in dem 15ten Spho wo die decision der Fälle folget, und wo also der Conciptent, die Worte am genauesten gefasset hatte, in folgenden Formalien: Wenn ein Ehe-Gemächt vor dem andern sterben würde, da 1) verdingte Heyrath (welches im vorigen Spho der 3te Fall war) oder 2) Kinder anderer Ehe vorhanden, die allurweiten Worte des vorhergehenden Einleitungs Sphi wohlbedächtigt auf dem Fall, wenn Kinder anderer Ehe, nemlich in Betracht des überlebenden Theiles, oder welches auf eines hinauf kommt, wenn Kinder von dem Todten erster Ehe, die der verstorbene Theil mit einem andern Ehegatten

gatten vor der letztern Ehe gezeuget, vorhanden waren, klärllich
eingeschräncket worden, folglich auch alles, was nun ferner geordnet
wird, daß des überlebenden Ehe-Gemächts Haab und Güther, lie-
gende und fahrende, nichts davon ausgenommen, gleich alsobald
durch die von Rechtswegen dazu Deputirte, neben der Stadt ge-
meinen Syndico inventiret, das Inventarium dem Rathe vorge-
tragen und die Kinder und deren Güther, so sie einige haben,
nemlich wann die Kinder erster Ehe etwas von ihrem vorlängst
verstorbenen Vatter oder Mutter geerbet, oder sie sowol als die
Kinder der letztgetrenneten Ehe selbst etwas eigenthümliches be-
sessen, bevormundet und verwalter werden sollen, auf keinen an-
dern Fall, als auf verdingte Ehe, und auf dem Fall, wenn Kinder er-
ster Ehe in Ansehung des verstorbenen, oder anderer Ehe, in An-
sehung des überlebenden Theils vorhanden, gezogen werden mag.
Hiernächst daß auch der folgende Sphus 16. keinen andern Fall be-
greiffe, die Verbindungs-Worte, So ein solches (nemlich alles
obverordnete) geschehen, deutlich besagen, jedoch alsobald die fer-
nere decision abermahls mit den Worten; so das verlassene Ehe-
Gemächte zu der andern Ehe greiffen wollte, dahin eingeschräncket
wird, daß alsdann erst der überlebende Theil, der nun zu einer an-
derweitigen Ehe schreiten will, auch mit seiner Kindern Vormün-
dern und Bluts-Freunden eine erbahre gleichmäßige Abtheilung
und Vergleichung Väter- und Mütterlichen Erbes treffen und
halten solle: zu dessen besserer Befolgung in dem 17ten spho die
eidliche Verfertigung der Inventariorum anbefohlen und in dem
folgenden 18ten spho ehe und bevor der zu verehlichenden Persoh-
nen hevrathliche Abrede, Kinder-Vertrag und Vergleichung
dem Rathe fürgeleget und erwartet worden, solche von der Canzel
zu verkünden und Hochzeiten zu halten verboten wird: Endlich
noch der Fall, wenn 2 Personen ohne Beding heurathen und das
eine ohne ordentlich Geschäft und ohne Kinder und Eltern verfir-
bet, der gestalt entschieden wird, daß das überlebende Ehe-Gemächte
alle Geschwistrigte und andere Befreunde ausschliesse: Bey dies-
ser Gestalt der Sache, wie zwar 3 oder 4 Fälle in denen statutis
reipubl. Weissenburgensis scriptis decidirt sich finden 1) wenn
verdingte Ehe vorhanden, 2) wenn Kinder anderer Ehe vorhan-
den, was sowohl a) gleich nach des Vatters oder Mutter Able-
ben,



ben, als b) so das verlassene Ehe-Gemächte zu der andern Ehe greiffen will; und 3) wenn Geschwistrigte oder andere Bluts-Freunde des abgelebten Theils Erbschafft bey einer versammelten Ehe fordern wolten. Hingegen der hier vorwaltende Fall, indem derselbe keine verdingte Ehe betrifft, keine Kinder erster Ehe vorhanden, auch die Imploratin zu keiner andern Ehe te schreiten wollen, endlich keine Geschwistrigte oder andere Blutsfreunde des Verstorbenen den Nachlaß in Anspruch nehmen, nach unserm Ermessen per expressa statutorum verba nicht entschieden worden, solches aber Imploranten so wenig zu statten kommen mag, daß vielmehr aus diesem silentio statutorum fortissima praesumptio, 1) daß ein solcher Fall, der in Weissenburg von Zeit zu Zeit sich zugetragen haben und noch täglich sich zutragen muß, zu keinen Unrichtigkeiten, Verbitterungen, und Rechtfertigungen seit der Zeit als die Statuta gemachet worden, Gelegenheit gegeben habe, und dann 2) daß dessen keine andere Ursache erdacht werden könne, da das meum et tuum überall die nächsten Blutsfreunde in ohnsehbare Zwistigkeiten setzet, als daß ein solcher Fall durch andere notoria iura vorlängst entschieden sey, und daß diese Entscheidung, da die iura patria scripta schweigen, die iura communia scripta aber um deswillen in keinen Betracht kommen, weil solche von dem von Imploranten allbereits zugestandenen usufructu vitalitio nichts wissen, in einem uralten und unüberbrüchlichen Stadt Gebrauch gesucht werden müsse, welcher dann auch in denen Extractibus Protocolorum auf das deutlichste hervor leuchtet, als 1) aus dem Extractu vom 14ten Julii 1744. allwo, weil der innere Rath als iudex causae diesen in der Stadt alte Verfassung stark einschlagenden Handel vor beyde Rätze, die, wie wir dafür halten, isam rempublicam repraesentiren, gelangen lassen, diese beyde Rätze kein einzig Mittel wissen dem Imploranten zu helfen, als daß sie dem H. Erren R. N. auftragen einen Vergleich zwischen denen Partheyen zu treffen, und zugleich die Erklärung zuzufügen: daß ausser diesem (nemlich was die Imploratin nicht aus Schuldigkeit, sondern aus Gutwilligkeit ihren Eydam zustiefen lassen will, zu nichts disponirt werden könne) beyde Rätze von der alten Observantz (die also in totum vor die Imploratin seyn muß) dießfalls nicht abzugehen vermöchten. Zum 2ten in Extractu vom 7. Aug.

1744. allwo, nachdem in Vorschlag gekommen, daß man an 3. Reichs-Städte ein Erkundigungs-Schreiben mit Meldung des Casus abgehen lassen und vernehmen wolte, wie es dießfalls allordere gehalten werde, beyde Rätthe sich deutlich dahin erkläret: daß sie nicht anders könnten, als nach den alten Gewohnheiten und hiesiger Observanz es verbleiben zu lassen, mithin auch nicht nöthig wäre, die von dem wohlbl. innern Rath resolvirte Erkundigungs-Schreiben abzuschicken, (welcher weisse Schluß seinen guten Grund hat, immassen dergleichen Mittel wohl bey dem casu iuris constituendi ex compromisso eorum, quibus iura condere licet, seinen besondern Nutzen haben könnte, allhier aber, wo de iure per observantiam iam constituto die Frage ist, aus der leicht sich ereignenden discrepantia adeoque dissensu der 3. Städte circa hoc iuris punctum nur mehrere Ungewisheit zu befürchten seyn möchte, auch wenn die 3. Städte einig und ihr usus uniform, aber der Imploratin entgegen seyn sollte, dennoch solch fremdbes Recht die bereits erkante observantiam Weissenburgersem zum praeiudicij desjenigen Theils, der auf solche observanz sich gründet und ius hactenus quaesitum vor sich hätte, aufzuheben nicht vermöchten) annebst beyde Rätthe nochmalts dem Herrn N. N. aufgegeben bey der Imploratin mit Zuziehung anderer Freunde sich zu interponiren, daß sie etwas nicht ansehen möchte, zu einigem Soulagement des Imploranten vor seine Kinder, (woraus abermal erscheinet, daß in den Rechten vor ihn und seine Kinder der geringste Behelf nicht vorhanden sey.) Zum 3ten aus dem Extractu vom 31. Aug. 1744. wo, nachdem bey beyden Rätthen ein von Herrn Consulrenten abgefassetes Gutachten verlesen, und folglich die Sache aufs genaueste erwogen worden, beyde Rätthe dem Imploranten zu bedeuten resolviret: wie sie in die Transmisionem actorum ein vor allemal nicht willigen könnten, um so weniger als dieser casus durch die beständige bisherige Observanz und Gewohnheit ohnehin decidirt sey, worauf auch in Zukunfft gehalten werden solle. Welche letztere Worte uns nicht allein in der Meynung, daß beyde Rätthe ius condendi statuta haben, bestärcken, sondern gewissermassen diese observantiam in ein ius scriptum pro futuris casibus verwandeln. Wobey wir uns nichts iren lassen, was sonst die Rechts-Lehrer nicht ohne Grund behaupten, quod ne ipsi quidem

iudici de consuetudine testimonium ferenti credatur, nisi rationem sui testimonii afferat et actus eo pertinentes alleget, in mehrern Betracht, daß hier nicht allein der innere Rath, der etwa vor einen iudicem in causa angegeben werden könnte, sondern mit diesen auch der äußere Rath, und diese inögesammt, nicht als ihre Richter, sondern als Obrigkeit und als ein aus den ältisten, erfahrensten auch Rechtsgelahrten, und nahmhäftigsten membris reipubl. bestehendes Collegium eine alte Städtgewohnheit nicht etwa der jezigen Imploratin zum Besten, sondern vor sich, vor die gemeine Stadt und vor alle Nachkommen erkenne und bekenne und die ihnen obliegende Pflicht, alle gute Sitten aufrecht zu erhalten, dabey hauptsächlich beobachtet habe; wobey nicht ausser Acht zu lassen, wenn ja einem Liebhaber der fremden Rechte diese usance sonderlich vorkommen sollte, daß die ebenfals, in Francken gelegene freye Reichs-Stadt Schweinfurth dieses Recht, daß wenn der Eheleute eines mit Tode abgehet, und das überlebende anderweit sich nicht verheyrathet, dieses in allen Güthern sitzen bleibt, dieselben seinem Gefallen nach gebrauchet und nuzet, damit rath und läset, als mit seinem eigenen Guthe, auch durch die Kinder zu einiger Abtheilung oder Reichung ihrer legitimae nicht gezwungen werden mag, vermuthlich aus uralter Observanz beygehalten, und, in ihren Statutis Sect. V. tit. 54. per tot. aufs deutlichste befestiget habe; Bey so gestalten Sachen die vor Imploranten angebrachte Gründe von selbst hinfallen, indem 1) die auctoritas iuris novissimi Iustiniani Imploranten keinen Vortheil bringen kan, als welches in Teutschland zwar notorie recipirt, aber denen legibus domesticis insonderheit auch allen guten Sitten und Gebräuchen garz ohnschädlich, mithin a) Successores iuris peregrini denen successoribus iuris germanici, wie hier der dem Groß-Vatter und Sohn respective erbende Enckel und Vatter der Ehefrauen propter dominium communium quondam bonorum post mortem mariti solitarie continuatum weichen müssen. b) die natura societatum quaestus causa unitarum, als welche nach dem römischen Rechte mit des einem socii Tode aufhören und die communiones iuris patrii, die eines andern Haupt-Geschäftes nemlich einer versammelten Heyrath consecrarium ipso iure seyn und von denen die Römer gar nichts gewußt haben, sich nicht appliciren lasse, wie
Dann

Dann auch der allegirte Bergerus aus der societate omnium bonorum seu universali nicht schließet, daß eine communio bonorum coniugalium nothwendiger Weise mit dem Tode sich endigen müsse, sondern weisen die Besizer statuta dieß schon voraus setzen, aber in casu eidem Icto oblato der überlebende Ehegatte aus den bonis communibus lieber das seinige samt dem acquestu coniugali wieder zu sich nehmen, als mit dem Stief-Sohne arbeiten wolte, aus dem Gleichnisse einer societatis universalis nur die Pflichten des überlebenden Ehegatten zu theilen herzuleiten belieben getragen, welches jedoch auch ohne Absicht auf die römische societatem omnium bonorum darum, weil der überlebende Theil die communionem ipso facto et omni coniugii tempore agnosceret, auch wenn ihm die Theilung wäre zuträglich gewesen, sein ius excommunicatione bonorum coniugali quaesitum sich nicht würde haben nehmen lassen, also bey dem umgekehrten Fall das ex eadem communicatione des abgelebten Theils Kindern nunmehr zugewachsene Rechte und Vortheil ihnen bona fide salva nicht entziehen mögen, hätte können erkannt werden. c) Der usufructus romanus eben so wenig ein regulativ vor die usufructus germanicos abgeben kan, weil die Römer die letztern gar nicht gekannt, die deutschen Rechte und Sitten aber solchen mancherley Gestalt gegeben haben, die ihnen sub praetextu servitutis nicht benommen werden mag, nicht zu gedencken, daß hier ein dominium vitalitium vorhanden ist, welches freylich unter seinen Wirkungen auch einen usufructum begreiffet, welcher aber, wenn wir mit der Glossatorum Zunge reden wolten, nicht formalis, das ist eine servitus romana, sondern causalis heißen müste, dergleichen usufructus mit der natura der servitutis personalis nichts gemein hat. Zum 2ten das Vorgeben, als wenn ad consuetudinem introducendam keine actus extrajudiciales hinreichend wären, sondern dieselben in contradictorio müssen seyn erfodten worden, irrig und ungegründet ist, inmasswar in L. 34. D. de LL. der Ictus Vlpianus dem, der sich auf einen Brauch gründen will, den Rath giebet zuörderst zu untersuchen an contradicta aliquando consuetudo firmata sit iudicio, dessen sich, wenn dieser Streit öffentlich zu der Imploratin Vortheil sich wird geendiget haben, anderer Wittwen ihrer Art in dergleichen Anfällen auch werden zu erfreuen haben, jedoch in dem gleich

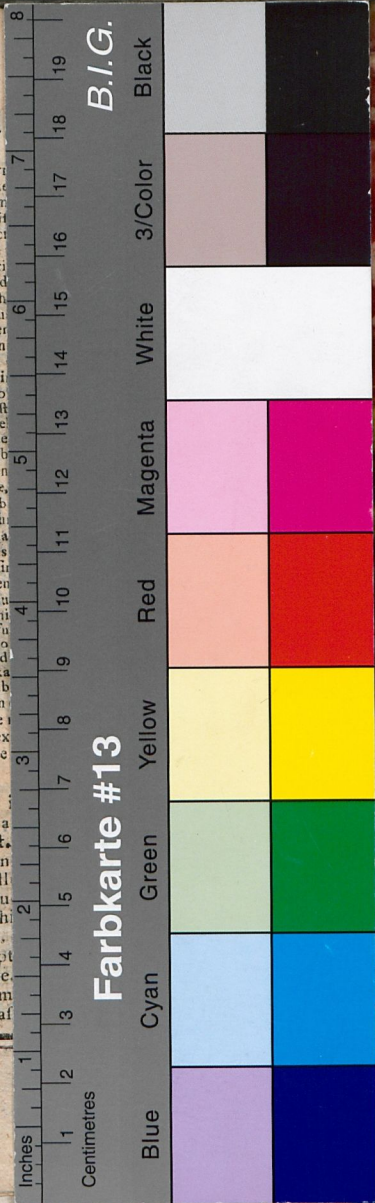
gleich darauf folgenden L. 37. eod. der Ictus Hermogenianus der Sache ihre rechte Weise giebet : Sed et ea, quae longa consuetudine comprobata sunt, ac per annos plurimos observata velut tacita civium conventio, non minus quam ea, quae scripta sunt iura, servantur. Zum 3ten Implorant auf den Inhalt der Statutorum Weissenburgensium sich vergebens beziehet, nachdem aus den oben angeführten sich ergiebet, daß nicht 2, sondern 3 oder 4 Fälle decidirt worden, der gegenwärtige aber nicht, und daß der überlebende Theil zu einiger Abtheilung und Vergleichung des väterlichen Erbes nicht gehalten sey, als bey anderer Verbeurathung, welches freylich nicht anderst als mediante inventario geschehen kan, woben noch quoad argumentum a sensu contrario sphi 19 ductum zu bemercken seyn wird, daß dasselbe seine gute Richtigkeit habe, wenn es folgendergestalt gefasset wird : Wenn der überbleibende Theil allein in dem Fall andere Erben ab intestato ausschließet, wenn von dem Verstorbenen keine Kinder und Eltern vorhanden sind, ist umgekehret wahr, daß er Kinder und Eltern nicht ausschließet, wann die vorhanden; hingegen die Entscheidung anderer Fragen, wenn die Kinder zu ihrem Erbe gelangen, welche unter den Kindern als Erben anzusehen, und wie weit ihr Erbrecht gehe, aus dem wahren Gegensatze dessen was der 19. Sphus ordnet, nicht genommen werden mag, und daß vielmehr diese Art zu argumentiren von der Imploratin mit mehrerm Nachdruck gebraucht werden könnte, nemlich, wenn das überlebende Ehe-Gemächte nach dem 15 Spho allein im Fall Kinder anderer Ehe vorhanden zu inventiren, und nach dem 16. Spho im Falle so sie zur andern Ehe greiffen will, abzutheilen verbunden, daß daher folge, daß im umgekehrten Falle, wenn keine Kinder anderer Ehe vorhanden, der überlebende Theil auch zur andern Ehe nicht greifet, dieser zu inventiren und abzutheilen nicht gehalten sey. Wie dann allerdings nicht abzusehen, wenn in omni casu existentium liberorum das inventarium und Abtheilen des überlebenden Schuldigkeit wäre, warum diß nicht ohne alle restriction deutlich sey anbefohlen worden; Als sind wir der begründeten Meynung: daß vermöge der Rechte die Beklagtin zu absolviren gewesen.

ULB Halle
002 408 120

3







B.I.G.

Farbkarte #13

1767
E 30. num. 33.
10

P. 408.

Q. D. B. V.
DISSERTATIO INAUGURALIS IVRIDICA
DE

SUCCESSIONE CONIUGVM
WEISSENBVRGO-NORDGA-
VIENSIVM

QVAM
DIVINA FAVENTE GRATIA
EX DECRETO
MAGNIFICI ICTORVM ORDINIS
PRO
SVMMS IN VTROQVE IVRE HONORIBVS
ET PRIVILEGIIS DOCTORALIBVS
RITE OBTINENDIS
SOLENNI ET PVBLICAE DISQVISIONI
SVBMITTIT
A. D. XXII. MENS. IVNII A. R. S. MDCCLXVII.
GEORGIVS CHRISTOPHORVS ROTHIVS
WEISSENBVRGO-NORDGAVIENSIS.

ALTORFI NORICORVM
TYPIS IO. GEORGII MEYERI ACAD. TYPOGR.

