

Fritsch

De Jure  
Congrui

1737





I. N. J.  
 AHASVERI FRITSCHI  
 TRACTATIO  
 DE  
 IVRE CONGRVI,

Vom

**Gespild**

Und

**Reber-Recht.**

IN PARTIBVS THVRINGIAE PER  
 CONSVETVDINEM CVM PRIMIS  
 RECEPTO.

IN GRATIAM EORVM, QVI IN FORO SCHWARTZ-  
 BVRGICO CAVSSAS AGVNT,

CONSCRIPTA.

I E N A E

APVD IOH. VOLCKM. MARGGRAF.

M D C C XXXVII.

2270<sup>a</sup>

1698



AD LECTOREM.

**C**um in Comitatu nostro Schwartzburgico haectenus circa JVS CONGRVI, quod vulgo das Gespilde vocant, inter ruflicos cumprimis, variae lites ac controversiae exortae fuerint, visum est, in gratiam praecipue eorum, qui partibus litigantibus patrocini-um praestare solent, brevem hunc discursum conseribere, ex quo discant, quid in hac materia his in locis sit usu receptum, & quomodo ejusmodi lites, quae non raro frivole excitantur, praescindi ac sopiri quaeant. Operam hanc qualem Lector benivolus aequi bonique consulat, rogo.



## INDEX CAPITVM.

## CAPVT I.

De nomine juris congrui, voc. *Gespilde Theil-Lo-  
fung.*

## CAPVT II.

De definitione ac divisione juris congrui.

## CAPVT III.

De origine juris congrui.

## CAPVT IV.

De prohibita bonorum in partes distractione.

## CAPVT V.

An & qua æquitatis ratione jus congrui nitatur?

## CAPVT VI.

In quibus casibus *das Gespild-Recht* locum habeat  
vel non?

## CAPVT VII.

Circa venditionem vel distractionem bonorum, in  
quibus tertio jus congrui competit, quid obser-  
vandum?

## CAPVT VIII.

Quatenus a corpore mansi abstracta jugare vigore *des  
Gespildes* retrahi possint?

## CAPVT IX.

De remedio actionis pro jure congrui competente.

## CAPVT. X. &amp; VLTIMVM.

De Retractu territoriali.

TRACTATIO  
DE  
JURE CONGRUI,  
vom Gespilde.

CAPVT I.

De nomine juris congrui, voc. Gespilde  
Theil-Losung.

S V M M A R I A.

*Retractus cur dicitur? n. 1*

*Varias apud interpretes sortitur appellationes, quae recensentur n. 2.*

*In generali significato apud Germanos variis gaudet nominibus, quae traduntur n. 3.*

*In specie dicitur das Gespilde, n. 4. ubi ratio adnexa.*

*In nostris locis pars praedii diuisa dicitur ein gespälte Guth. n. 5.*

*In Svevia hoc jus vocatur die Theil-Losung. n. 6.*

*Autoris propositum. n. 7.*

I.

- <sup>1</sup> **R**etractus, qui ita dicitur, quod *retrabat* bona extraneis collata ad consortes; apud Interpretes varias appellationes sortitus est. A quibusdam dicitur *recomparatio* vel *recuperatio*, item *jus recompra*, quod consanguineus rem venditam recuperet. 2. *Jus promissione*, seu *praedationis*. 3. *Jus praesentationis*. 4. *Jus oblationis*. 5. *Jus congrui*, quod nolit bona ad extraneos segregari, sed ut *instar gruum congruas* inter consortes.

II.

- <sup>3</sup> Germanis Retractus in generaliore significato dicitur *der Einstand*, *Nähergeltung*, *Näherkauff*, *Näherrecht*, *Vor-kauff*.

fauff, Vorgang, Vorgelt, Abtrieb, Losung, Zugrecht, Kauffzugrecht, Standrecht, Beschüddrecht, Forchrecht, Freundrecht, Einsprache Wehn. Obs. pr. v. Losung.

III.

In specie autem *Jus Congruum* dicitur das Gespilde, item 4 das Gespalte, in Thuringia nostra, das Recht des Gespildes, propterea, quod bona in partes separata vel divisa sint, weil die Güther zertheilt, oder gespalten. 5. Unde in his locis pars prædii divisa vocatur; Ein Gespält Guth. In Svevia hoc jus dicitur die Theilung. Württenb. Landrecht. part 2. tit 16. Von Losungen. De hac specie retractus heic pluribus agere nobis animus est.

CAPVT II.

DE

Definitione ac divisione Juris Congruum.

SVMMARIA.

*Jus Congruum* definitur n. 1.

Cum hoc retractu convenit retractus censualis n. 2.

Cujus explicatio ibidem traditur.

Differentia a nonnullis tradita rejicitur n. 3. &

Objectum hujus juris exinde adstruitur. n. 4.

I.

EST autem *Jus Congruum* (das Gespilde) species quædam retractus, qua possessor partem illam, quæ a toto prædio rustico, vel urbano, olim abstracta est, absemtore extraneo, cum in finem retrahit, ut pars illa toti suo, sive corpori vicissim uniatur.

II.

Cum hoc retractu fere convenit retractus censualis, qui jure

A 3

Wür. 2

- Württembergico dicitur, die Zinslösung, quo possessor censuarius jugera ex prædio censitico olim alienata retrahit, censumque Domini redintegrat, Item wann diejenigen Stücke, so unter einem gestanden, und hernachmals dem Erb- zins- Gute durch Kauff oder Tausch abgerissen worden, zu ergän- zung des Lehn- und Zinses wieder zu sammen gebracht werden.
- 3 Quamvis enim retractus ille, qui dicitur das Gespilde, potissimum in prædiis urbanis, censualis autem in rusticis locum habere a nonnullis dicatur, usus tamen contrarium docet.

III.

- 4 Objectum hujus juris diximus esse prædium tam urbanum, quam rusticum. Quamvis enim Bonav. Gauer. *Disp. Inaug. de Retractuum jure thes.* 28. ex Bocero *disp. de retract. thes.* 29. partialem retractum, sub quo nos intelligimus das Gespilde, ad prædia urbana restringat, in Thuringia tamen nostra usus termini hujus potior est in prædiis rusticis.

CAPVT. III.

DE

Origini Juris Congruui.

SVMMARIA.

*Origo hujus juris descendit a consuetudine, qua postea per Principum nonnullorum Imperii Constitutiones & statuta locorum adprobata. n. 1. ubi remissive ordin. Prov. quadam recensentur.*

*Non tamen est jus universale n. 2.*

*In Thuringia autem usitatum n. 3.*

*Occasio introducendi & recipiendi hujus juris que fuit, traditur n.*

*4. & 5.*

I.

- 1 Ius Congruui primitus consuetudine introductum esse dicimus, quam postea nonnullorum Imperii Principum Constitutiones & statuta locorum adprobarunt. Vid. *Ordin. Provinc.*



*Provinc. Würtenb. p. 2. tit. 16. Ordin. Provinc. Saxo-Gothana  
part. 2. c. 2. tit. 14. §.* und demnach die Länderey ibi: Da des ver-  
kauften und zerrenten Guths etwas feil wird, soll derjenige, in des-  
sen Guth es gehöret, und erwan das Gespilde hat, den Verkauf <sup>2</sup>  
vor andern haben. Hoc jus consuetudinarium autem vniuer-  
sale & in omnibus Germaniæ Prouinciis introductum esse  
adferere nolumus. In Thuringia nostra id invaluisse, quo-  
tidiana praxi edocemur. Vid Supplementum nostrum Spei- <sup>3</sup>  
delio Besoldianum *verb. Thüringische Gewonheiten n. 5.*

II.

Occasio autem introducendi ac recipiendi hujus <sup>4</sup>  
juris, des Gespildes hæc esse videtur: cum corpora præ- <sup>5</sup>  
diorum olim libere in partes per successionem plurium  
heredum, aut per venditionem diuisa distraherentur, &  
multa incommoda tam possessoribus partium, quam  
ipsis Dominis censualibus, ratione seruitorum, censu-  
um, aliorumque iurium inde nascerentur, laborarunt  
tam ipsi Domini fundarii, quam prædiorum discepto-  
rum possessores, particulas alienatas iterum corpori  
unire, illudque consolidare, quod, cum forte primitus  
illi, qui ejusmodi jugera particularia vendere vellent,  
libere admitterent eos, qui reliquum corpus posside-  
rent, successu temporis inde jus natum, frequenti usu  
ac rerum judicatarum auctoritate firmatum est, ut in-  
uitus venditor cogeretur vigore des Gespildes agrum,  
hortum, pratum &c. pro eodem pretio possessori præ-  
dii vel majoris partis ejus cedere.

CAPVT. IV.

DE

Prohibita bonorum in partes distractione.

SVMMA-

## SVMMARIA.

- Conditio & qualitas pradiorum rusticorum varia n. 1.*  
*Declaratur n. 2. ubi quedam dicuntur censitica Erbyns, Güter.*  
*Quaedam appellantur Frohn-Güter, qua distinguuntur in Anspann-  
 und Hintersattler-Güter n. 3.*  
*Prædia rustica censualia dividuntur in certos mansos seu Hubas, &  
 nomen forciuntur Hubengüter. n. 4. ubi & de divisione Hubæ,  
 In Comitatu Schwartzburgico prædium rusticum cur dicatur ein ganz  
 Erbe. n. 5.*  
*Disjunctio honorum Constitutionibus Provincialibus ac Civitatum  
 Statutis prohibita. n. 6.*  
*Allegatur Ordin. Provinc. Wurtenb. n. 7.*  
*Ordinatio Saxo-Gothana n. 8.*  
*Fürstl. Policey, und Landes-Ordnung n. 9. ubi & Editum quo in  
 Comitatu Schwartzburgico Officialibus & sub diis bonorum  
 consolidatio iuncta est, recensetur.*  
*Prohibitio hæc extenditur etiam usque ad die Länderereyen und Ledigen n. 10.*  
*Ad venditionem partis prædii censualis, requiritur consensus Domini  
 Censu vel jurisdictionis n. 11.*  
*Taxatur Officialium conniventia & coercetur peculiari Rescripto n. 12.*  
*Quomodo heredibus pluribus, qui omnes particulam relicti paterni  
 prædii affectant consulendum, disquiritur n. 13.*  
*Respondetur n. 14.*  
*Arbitrium Domini Censualis præponderat n. 15.*  
*Quo respicit Ordin. Provin. Anhaltina n. 16.*  
*Jus Provinciale Saxo-Gothanum n. 17.*  
*Quo jure juniori fratri datur jus optionis n. 18.*  
*Conc ordat ordinat. Provinc. Ducatus Magdeburgici n. 19.*  
*In Comitatu Schwartzburgico eadem jura partim usu & moribus  
 partim Edictis introducta, variisque Rescriptis firmata sunt  
 n. 20.*  
*De justitia harum constitutionum docetur n. 21.*  
*Et ratio affertur n. 22.*

Varia

## I.

Varia est prædiorum rusticorum qualitas & conditio. de qua in *Tract. de iure pagorum Germania c. 7.* pluribus egimus. Hic quædam dicuntur censitica, Erbzinßgüter, quorum possessores Domino fundiario, dem Erb- und Zinß-Herrn, quotannis certum censum præstant. Alia prædia adpellantur Frohngüter, quæ operarum præstationibus obnoxia. Et distinguntur in Anspann-Güter, quæ operas equis vel bobus præstant, & Hinderfättler-Güter, quorum possessores manu operas rurales præstant die nur mit der Hand frohnen. Vid. *de tract. c. 2.*

## II.

Præterea in quibusdam locis prædia rustica censuum ac servitorum præstationibus obnoxia, in certos mansos, seu Hubas, vulgo Hubengüter oder Morgenlandes, dividi solent, unde dicuntur Hubengüter, quorum quædam zwey, drey oder mehr Hufen-Landes haben. Huba autem sæpe in minores particulas dividitur, in eine halbe, viertel oder halbe viertel Hufe-Landes. Sic in Comitatu nostro Schwartzburgico integram prædium rusticum dicitur ein ganz Erbe, & dividitur in ein halbes, viertel oder halb viertel Erbes.

## III.

Cum vero prædia solida ac integra manere nec in tot particulas distrahi, daß die Güter beysammen bleiben und nicht zerrissen werden, publice ac privatim interfit, Constitutionibus Provincialibus ac Civitatum Statutis multis in locis cavum est, dismenbrationem bonorum non facile permitti debere, & si ex certis causis permilla fuerit, eorum consolidationem promoventam esse. In Ordinatione Provinciali Würtendergica *part. 2. tit. 16. rubr.* Von Zinßlosungen ita cavatur: Wenn sich in Erbtheilungen oder auch durch Contracte, vielmahls begiebt, daß die Huff- und Erb-Lehngüter, oder die auch sonsten ewige Grund-, Boden- und Urban-Zinß

B

geben,

geben, erheblicher Ursachen wegen zu vertheilen, oder sonst (welches zwar ohne sonderere bewegende Ursachen nicht geschehen soll) zu alieniren, vergönt wird: So wollen wir, daß in dergleichen Fällen solcher Stück Inhaber iederzeit, (es wäre gleich deshalben etwas anbedinget oder nicht) die Vorlösung zusammen haben sollen.

- 8 Idem sancitum in Ordinat. Saxo Gothana *part. 1. c. 2. tit.* Von der Frohn - Zins und anderer Güter Verkauf, Vereinzeln und Verwendung auf ausgefessene 14. §. Und dieweil ibi: dieweil sich begibt, daß Bürger und Bauern ihre Hufen, Zins, Erblehn und frohnbare Güter von uns und unsern Aemtern oder Unterthanen zu lehn rührende, zerreissen, von einander theilen und verkaufen, daraus denn öftters dem Zins - Herrn Abbruch und Verminderung, oder doch zum wenigsten viel Unrichtigkeiten der Zinse erfolgen, darzu der Ausspann und die Frohndienste etwas vermindert werden: Als wollen wir nochmals, daß niemand sein Lehn, oder geheftetes Zins, Gut durch Kauf, Wechsel, Verpfändung oder anderer Gestalt ohne Bewilligung des Lehn - oder Interessirten Gerichts - Herrn, zerreisse, und vereinzeln, oder solche Spaltung auf dessen deswegen erhobene Klage für nichtig erkennet, hingegen fleiß angewendet werden soll, daß die vereinzelte Länderey wieder zusammen gebracht, und die item zusammen geschrieben werden.
- 9 Concordat. Fürstl. Anhaltisch Policey und Landes. Ordnung, *de anno 1772. tit. Bauer Güter XX. §.* Sonderlich aber ibi. Es sollen unsere Befehlhabere, auch andere unsere Unterthanen von der Ritterschafft hinfürter nicht gestatten, daß die Bauers - Leute ihre Hufen, Zinse, Erblehn und frohnbare Güter von uns und unsern Aemtern oder ihnen zu lehn rühren, zu reissen, und Stückweise verkaufen, damit die schuldige Dienste und Frohnen nicht geschwächt, die Zinse gebührlich entrichtet, und ander Unrath, so heraus erfolgete, vermieden werde. Idem sancitum in Ordin. politica Saxo Magdeb *de anne 1652. tit. vom Bauergütern, 27. ibi.* Alle Steuer - Zins und dienstbare Frohngüter, so in ein Corpus zusammen geschlagen ohne Vorwissen unser Aemter oder ander Gerichtshaber, gar nicht zerreissen, und Stückweise verkauft, auch von unsern Amtleuten in die Trennung

nung solcher Güter ohne grosse merkliche Ursachen, die denn stets in des Amts oder jedes Orts Gerichts-Handelbuchs ausdrücklich mit zu verzeichnen, bewilliget und nachgegeben, sondern vielmehr, was zuförderst aus Unverstand in unsern Aemtern durch Kaufse oder Verpfändung von einander gerissen, wiederum zusammen gebracht werden sollen. Eiusmodi bonorum consolidatio etiam in Comitatu nostro Schwarzburgico superioribus & subditis, quod hoc anno confirmatum peculiari rescripto, hisce formalibus: Inmittelst verbleibet es nichts destoweniger bey berührten Decret so weit, daß die Vereinzlung der Güter, wegen der Herrschaftlichen Frohnen, so viel immer möglich, und ohne den äussersten Nothfall Amtswegen nicht allein zu verhüten, sondern auch, wenn die Müde Amts-Consens Veralienirte einzele Stücke weiters zu verkauffen, solche zu denen ganken Gütern, wenn sie darein bescheinlich gehörig, zu bringen seyn.

IV.

Quid vero juris in denen Ländereyen und Ledigen (ut heic loci vocantur) welche nicht in ganke Güter oder Hufen gehören, <sup>10</sup> anne eiusmodi agrorum in partes divisio itidem prohibenda? Omnino, cum etiam horum prædiorum divisio ratione onerum, der Zinsen, Geschoß, Zehenden, Steuern &c. varia incommoda creare soleat Sic laudata Ordin. Saxo-Gothana d. l. eiusmodi divisiones sub certa tamen restrictione expresse prohibita in verb. Demnach die Länderey, welche nicht unter ganken Hufen begriffen, zeithero öftters in gar viel Stücke getheilet, und gespaltten worden, woraus auch allerhand Unrichtigkeiten zuerfolgen pflegen, als soll künfftig niemand dieselbe in geringer Theile, als Viertel und halbe Viertel durch Verkauf, Tausch oder uf einigerley Weise vereinzeln und zertrennen mögen. Wo aber dergleichen Hufen, Viertel und halbe Viertel, wie mehrentheils in Francken nicht seyn, daselbst können wir geschehen lassen, daß mit Bewilligung jedes Orts Zins- Herrn, und daß zuvorher

B 2

die

die Ab- und Zuschreibung der Steuer und geschlosses geschehe, die Theilung vorgenommen werde.

## V.

- 11 Ex hisce patet, venditionem partis prædii censualis validam non esse, nisi Dominus census vel jurisdictionis propter suum interesse consentiat, quemadmodum in Ordinat. Provinc. Württenb. *part. 2. tit. 11.* expresse läncitum: ibi. Daß keiner einig liegend Gut ohne unser oder unserer Amtsleute, desgleichen der Eigenthums-Herrn Erlaubniß, zertrennen, zertheilen, versetzen, verkaufen, vertauschen oder Verändern solle. Non raro tamen officiales connivere & propter accidentalialia, wegen der Amtsgebühren von Verfertigung der Theilungs- oder Kauffbriefe, alienationem quandoque sine præserto & consensu Domini census permittere solent, quod cum etiam in his locis factum fuerit, peculiari rescripto officialibus injunctum fuit, ne absque consensu des Erb- Lehn- und Zins-Herrn ejusmodi dissipationes permittant. Generale Rescriptum hoc est: Und ist darauf nach fleißiger Erwägung der Sachen und dero Umstände decretiret worden, daß (1.) weilen secundum jura & observantiam bey vorgehender der Gütter und Erbstück alienationem der consensus Domini feudi & emphyteusos, wegen vieler nachtheiltigen inconvenientien, zumahl daß auch dem Lehn- und Zins-Herrn wieder seinen Willen kein neuer wiederiger Possessor abgetragen werden mag, allerdings de necessitate, und ohne solchen consensus die Contracte und Handlungen nicht kräftig fürtershm die contrahentes sich bey dem Lehn-Herrn zu fürderst angeben, und unterdessen Hand und Siegel den consensus würcklich erlangen und denselben bealauter Form produciren und vorlegen, widrigen falls aber dieselben vor ungültig, und dem Lehn- und Zins-Herrn ohn præjudiciallich erkant und gehalten werden sollen. Und nach dem (2.) so wohl dem Lehn- und Zins-Herrn, als nach der Oberrn Lehn-Herrschaft selbst daran gelegen, daß ohne dringende Noth und erheblichen Ursachen die Lehn- und Zinsgüter nicht vereinzelt, zertheilet

—————

theilet und zerrissen werden, so soll hinführo ebenmäßig ohne Vor-  
bewußt und ausdrückliche Einwilligung des Lehn- und Zins-Herrn  
vergleichen nicht verstatet werden etc. Dat. Rudelstadt am  
23. Junii 1675.

VI

Quomodo autem consulendum, & pluribus defuncti 13  
heredibus, qui omnes particalam relictæ paterni prædii af-  
fectant, ante divisio in partes hoc casu admittenda? Resp. 14  
vel omnes simul indivisim prædium das ganze, halbe oder  
viertel Erbe, retinere & colere, vel uni ex heredibus sub certo  
pretio adjudicare, vel illi qui vel cognatione vel vicini-  
tate retrahendi jus habet, vendere debent. In arbitrio ta-  
men est Domini censualis, des Lehn- und Zins-Herrn, an & 15  
quatenus divisionem pro tenata permittere velit, Atque  
ita cautum est in Ordin: Provinc. Anhaltina, iis, 20. in urbis: 16  
Wenn sich gleich zu trüge, daß durch Todesfalle viel zu einen Gut  
gehöreten, und dasselbige zu theilen hätten, soll doch einem, der es  
in Vermögen oder der Nächste dazü wäre, solches gelassen, die  
andern vor ihr Theil mit gelde abgelöset werden, es wären denn  
merckliche Ursachen vorhanden, warum die Theilung, sonderlich  
wo die süglich geschehen könnte, nicht zuweigern, oder es würde son-  
sten bey dem Lehn-Herrn anders erhalten. In hoc plane con- 17  
venit Jus Provinciale Saxo Gothanum part. 2. cap. 2. tit. 14.  
ubi dicitur: Trügen sich Todesfalle zu, daß sich viel Erben aus ei-  
nem Gute vergleichen müßten und solches nicht verkauffen wolten,  
so soll ein Erbe dasselbe allein behalten, es würde dann bey dem Ge-  
richts- u. Lehn-Herrn, welche sich denn wenn das Gut obgedachter  
massenzu behalten, den Erben zu schwer fallen möchte, aber hingegen  
die Theilung uf maß und weise, welche ihnen unschädlich geschehen  
könnte, hierunter nach Billigkeit zu erweisen, anderst erlangt. Ho- 18  
dem jure Provinciali juniori fratri jus optionis, das Kebr-  
Neh, competit. In ordinat. Provinc. Ducatus Magdebur- 19  
gici idem sancitum legitur: würde sich zutragen (inquit Se-  
renissimus Legislator) daß durch Todesfall ihrer viel zu einem  
Gute

.002

Gute gehören und dasselbe zu theilen, oder sich darein zu vergleichen hätten, so soll es einem Erben, der es in Vermögen, oder der Nächste darzu wäre, gelassen, und die andern für ihren Theil mit Gelde abgefunden werden, es wären dann merkliche Ursachen vorhanden, warum die Theilung sonderlich, wann die füglich geschehen könnte, nicht zu verweigern, oder es würde bey dem Lehn Herrn, oder wer sonst die erste daran hätte, anders erhalten.

20 In Comitatu Schwartzburgico jura hæc partim usu & moribus recepta, partim edictis publicis introducta, variisque Rescriptis firmata sunt.

VII.

21 Cœterum de justitia eiusmodi constitutionum, queis alienationibus rerum certus modus præscribitur,

22 nemo dubitet. Ius namque proprietaris subdidis competens subordinatum est imperio; ab ita a singulis tenendum, ut subit ob Rempublicam Imperantium regimini. Mævius. *discuss. levam inopt. debit, c. 2. n. 32.* Omnia civium bona potestati legum subiecta.

CAPVT V.

An & Qua æquitatis ratione nitatur  
Jus Congruui?

S V M M A R I A.

- An Consuetudo, qua Jus Congruui receptum est, æquitate vitatur, discutitur?*
- Dubitativo respondatur n. 1.*
- Jus retractus magis odiosum quam favorabile est n. 2.*
- Explicatur l. 14. C. de contrab. emt. n. 3.*
- Jus Congruui potius favorem quam odium meretur n. 4.*
- Vicinum rixosum & molestum accipere est rei contingentis. n. 5.*
- Sola vicinitas non tribuit jus retractus n. 6.*

*Alia*



*Alia ratio plausibilior adfertur n. 7.*

*Commoda consolidationis honorum varia tam ratione Domini Censur,  
quam censiti enumerantur n. 8. 9. 10.*

I.

Dubatur, an etiam consuetudo, qua jus Congruum receptum est, nitatur ratione? Et sane fatentum est, odiosum magis quam favorabile esse jus retractus, utpote quod vendendi libertas restringitur. Odiosam rem esse docet *L. dudum 14 C. de contrab. emt.* ubi Imp. Valentinianus, Theodosius, & Arcadius ita scribunt: *Dudum proximis, consortibusque concessum erat, ut exi. aneos ab emtione removerent, neque homines suo arbitrio vindicanda distraberent.* Sed quia gravis est injuria, qua inani honestatis colore velatur, ut homines de rebus suis facere aliquid cogantur invicem, superiore lege cassata unusquisque suo arbitrio querere, vel probare possit emtorem, nisi lex specialiter quasdam Personas hoc facere prohibuerit.

II.

Verum enim vero hanc retractus speciem, quæ dicitur *das Gespilde*, putius favorem, quam odium mereri dicimus, non quidem ob eam rationem, quam vulgo adferunt, quod publice & privatim interfit, ut vicinus vicinos sibi fundos comparet, neque ad illas forte vicinum molestum aut rapacem admittat, & sibi inde mali aliquid accersat, uti dici solet, aliquid mali propter vicinum malum. *Cothm. conf. 42, n. 10. Vol. 2. & ex eo D. Nicht. part. 2. Decis. 76, n. 59.* Vicinum enim molestum vel rixosum accipere, est rei contingentis, & tam facile bonum quam malum vicinum accipere possumus. Unde etiam ob solam vicinitatem retractus non competit. Quin potius ob hanc rationem, quod consolidatio bonorum in particulas distractorum sit tam publice quam pri-

privatim utilis, ac propterea favorabilis. Publice utilis est consolidatio prædiorum. quia per eam tributa, census servitia inter plures partita reduniuntur, & jugera plura ad unius mansi corpus spectantia iterum congregantur. Und werden also die Güter, die unter einem jedem sie hen (ur loquitur Henning Renne-  
 8 bracht. Sic facilius & commodius redditur Magistratui tributorum der Steuern und Contributionen, Domino Censuario dem Lehn- und Zins- Herrn Censuum, der Erbzinsen, & operum, der Frohnen und  
 9 Dienste exactio. Vid. quæ diximus in tr. de jure Pagor. Præterea utilis est consolidatio ipsi Censito majoris partis possessori, quando enim meliores agri, præta &c. interdum etiam sine oneribus ex corpore mansi alienantur, ac particulatim distrahuntur, reliquum prædii commode coli non potest, ac sæpe incultum deseritur, weil die besten Stücke von dem Gut weg  
 10 kommen. Quando vero distracta jugera corpori suo vicissim uniuntur, Censitus prædium facilius & commodius excollere potest, das Anspanner Gut kan besser angebauet, und die onera darvon abgestattet werden.

## CAPVT VI.

In quibus casibus jus congrui, das Gespildez Recht locum habeat vel non?

## SUMMARIA.

In quibus casibus locum habeat jus congrui, ex cuius vis loci status & moribus discendum n. 1.

Jus

*Jus Congruum plerumque in Empt. venditione ubi n. 1.  
Jure Württembergico etiam in alio alienationis genere locum habet n. 3.  
Retractus gentilitius in contractu permutationis non obtinet n. 4. ubi  
ratio adnexa.*

*Cessat (2.) Jus Congruum, quando per Testamentum alicui pars prædiæ re-  
linquitur n. 5.*

*Hæc alienationis species statuto prohiberi potest n. 6.*

*Cessat (3.) jus congrui in alienatione necessaria n. 7.*

*(4.) In donatione, transactione aliisque alienationis speciebus n. 8.*

## I.

**C**Uosque Congruum jus se extendat, & in quibus casibus lo-  
cum inventiat, ex cujusvis loci statutis & moribus, qui  
in hac re variant, discendum. Plerumque species hæc re-  
tractus in emptione venditione obtinet. Wenn des verkauff-  
ten und zertrenten Guts etwas feil wird. Ord. Provinc. Saxo-  
Goth. p. 2. c. 2. tit. 26. §. der auch Jure Württenb. etiam in alio  
alienationis genere retractus censualis die Zins- Lösung, lo-  
cum habet. Württenb. Land. Recht p. 2. tit. 16. rubr. Von  
Zinslösung ibi. zu vertheilen oder sonst zu alieniren vergunt wird.  
Alias retractum gentilitium in contractu permutationis  
non obtinere, communiter volunt, vid. Richter. decis. 76. n. 4  
179. ob rationem, quod jus retractus odiosum, utpote liber-  
tati Dominiorum adversum l. 21. C. mandat. habeatur Tiraq. in  
presat. tr. de retract. proxim. n. 60.

## II.

Præterea (2.) cessat jus congrui, quando per Testa-  
mentum vel aliam ultimam voluntatem v. g. per legatum  
alicui pars prædiæ relinquitur. Et hoc propter favorem  
ultimarum voluntatum obtinuit. Quamvis statuto etiam  
hæc alienationis species recte prohiberi possit. 3. In alie-  
natione necessaria quando v. g. bona creditoribus ceduntur, 7  
vel in solnum dantur, vel sub hasta venduntur. 4. In do-  
natione, 8

natione, transactione, in aliisque alienationis speciebus, de quibus vid. Nostrates in materia de Retractu.

## CAPVT VII.

Circa venditionem vel distractionem bonorum in quibus tertio Jus Congruum competit, quid observandum.

### SVMARIA.

*Venditurus agrum &c. in quo alii jus retrahendi ratione juris congrui competit, primo omnium Domini censualis consensum impetrare debet n. 1.*

*Ratio adfertur n. 2.*

*Impetrato consensu Domini sequi debet denuntiatio n. 3.*

*Non solum autem denuncianda venditio facta, sed etiam omnes circumstantie n. 4.*

*Denunciatio facienda, licet alter sciat fundum retractui obnoxium alienari n. 5. ubi ratio.*

*Explicatur hoc uberius n. 6.*

*Denunciatio duplex vel solennis & iudiciales, vel minus solennis seu extrajudicialis n. 7.*

*An solennis denunciatio precise necessaria sit Q. n. 7.*

*Respondetur negative.*

*Limitatur n. 8.*

*Extrajudiciales denunciat. saepe hactenus muleas excitant lites n. 9.*

*Idcirco certa in Comitatu Schwartzburgico Officialibus praescripta est forma n. 10.*

*Solennis denunciatio apud aliquos solita est. n. 11.*

*Emerere recusans facta denunciatione ad retractum redire nequit n. 12.*

*Limitatur 13. 14.*

*Denunciatio specifica fieri debet illi qui liberam rerum suarum habet administrationem. n. 15.*

*Am*

*An mulies Curatorem non habens cum effectu jure congrui se abdicare possit, disquiritur n. 16.*

*Jure Saxon. negatur.*

*Quaestiones circa modum & tempus retractus longuntur remissive, n. 17.*

I.

**V**enditurus Mansi partem, vel singula quaedam jugera, agrum, pratium, hortum, vineam &c. in quibus alii jus retrahendi, vigore des Gesspides compotit, primum omnium *Consensum Domini Censualis, des Erb. Lehn. und Zins. Herrn,* ad alienationem petere debet. Hujus enim, ut supra diximus, maxime interest, ne census & servitiorum praestationes in plures particulas distrahantur. Hoc impetrato, contractum venditionis cum Titio ineundum, denunciare debet illi, vel ex vicinitate (ubi scil. retractus ex ea locum habet) vel ex jure des Gesspides, praeter extraneo emtore praestationem habet. Ad amputandas enim de jure retractus controversas fecerunt. Dav. Mevius p. 2. *decif. 25. 2. n. 1.* Non solum autem denunciatur venditio facta, sed & bona fide omnes ejus notificentur circumstantia, & qualitates, ut certam scientiam habeat ille, cui jus, retrahendi des Gesspide competit. vid. H. Pistor. *lib. 2. g. 12. n. 39. & 40.*

II.

Quid vero si alter sciat, fundum retractui obnoxium alienari, ane nihilominus denunciatio necessaria? *Omni. no.* Est enim denunciatio de forma sive substantia actus, ubi non sufficit nuda scientia. Hinc Mahia de Afflict. *Tr. de jure protimis. §. 2. n. 1. & 2.* ait: aut respicimus finem sciendi, & sufficit sola scientia, *l. item veniunt, 20. §. 11. de hered. petit.* aut quoad effectum aliud inducendi ulterius, vel prohibendi, & non sufficit, *l. denunciaffe, l. 18. de adult.* ut hic add. *Mav. d. decif. n. 8.* ubi ait: Etsi cum alius emit is, cui protimiseos jus competit, illius notitiam aliunde impetrasset, venditor de

eo contractu, citra tamen denunciationis modum, alia ex occasione cum ipso locutus esset, emtor traditionem factam adspexisset, hujus possessionem & usurpationem ut vicinus oculis hausisset, tamen non eo minus ad retractum admittendus, dum abdicasse non reperitur. Scientia namque ejus rei seu actus, qui præjudicium non facit, non est causa amittendi juris. *l. si cur. §. §. non videtur 15. quib. mod. pign. vel hypoth. amitt.* Licet igitur retrahens præsens & testis fuerit, id tamen ei minime præjudicat. Bonav. Gauer d. disph. ibes. 52. lit. c.

III.

- 7 Cum vero denunciatio alia sit *solemnis*, publica & judicialis, alia *minus solemnis*, & extrajudicialis, quam vel ipse venditor, vel ejus jussu & mandato, alius facit, quæritur, an *solemnis & judicialis denunciatio præcise sit necessaria*. Neg. ubi enim non est de forma certus denunciationis modus, nihil refert, quomodo fides de ea fieri quæad. Tiraq. de retractu §. 36. gless. 2. n. 58, per testes scilicet vel alio documento. Mazzivius d. decis. n. 14. Limitatur tamen, si vel statutum vel consuetudo inveterata talem denunciandi formam præscripserit. Mazz. d. l. n. 12. & seqq. Qnalis forma ad evitandas lites, & controversias, quas hæctenur usitate extrajudiciales denunciations excitaverant, nuperrimo generali Rescripto in Comitatu Schwarzburgico lineæ Rudelstadianæ introducta est. Rescriptum illustris Regiminis ad officiales & Magistratus Civitatenles hujus est tenoris: Demnach bis anhero wahr genommen worden, wel her gestalt wegen des näher und gespilte Rechts, zwischen Kaufern und Verkaufern und deren Anverwanten, und Feldnachbarn viel Gezankes, Hader und Streitigkeit uf dem Lande, unter andern dahero entstanden, alldieweil die alienatores und Verkaufere demjenigen, welchem an ein und anderm Gute oder Stücke das näher Recht oder Gespilte gebühret nicht vorher angezeiget, oder eine richtige Antwort und Erklärung

rung erwartet, über diß ie zuweilen die Beamten mit ausfertigung derer Kauf- oder Tauschbrieffen sich überleitet, und die sämtlichen interessenten über den vorsehenden Contract gegen einander nicht gehöret; Also soll zu verhütung unnöthigen Streits und kostspieliger Processse hinfürders ein jedweder alienator, oder Verkaufser Krafft dieses Decrets schuldig und verbunden seyn, dem jenigen, welchem an dem Gute oder einzeln Stücke, so an einen Fremden veralieniret war, den soll, entweder, der nahen Anverwandniß, oder des Gespiels halber das Näher-Recht zu kommen, jedesmahl vor das Amt oder Gerichte, darunter die Güter gehörig, zu citiren, und seine Erklärung ob er des pretendirten und erwiesenen Näher-Rechts oder Gespiels sich gebrauchen, und das pretium, so ein Fremder zu geben, ohne Trug, simulation und Gefährde versprochen, auch erlegen, oder seinem Rechte renunciiren wolle; Würde nun hierauff von demselben, wie billig, eine gerichtliche Erklärung erfolgen, so soll der Beamte oder Gerichts-Herr dieselbe fleißig registriren und es allerdings darbey bewenden lassen, hierauf der Contract geschlossen und ausgefertigt werden. Daferne aber diese vorgeschriebene Form der gerichtlichen Anbiet. und Erklärung nicht observiret worden, soll dasjenige, was etwa deswegen zwischen denen interessenten dieses Puncts halber extrajudicialiter abgeredet, zu vorkommung unnöthigen Gezäncks und disputirens, ehe nicht gültig und kräftig seyn, es werde denn solches in besseyn derer gesamten interessenten uf obberührte masse vor Gerichte wiederholet, und in des Amts oder Gerichts-Protocol einverleibet. Begehren demnach im Nahmen des Hochgebohrnen ic unsers gnädigen Grafen und Herren, ihr wollet euch in dem euch ahbefohlenen Amte führohin, allerdings nach achten und denen Amts-Untertanen und Dorfschafften zu dero Wissenschaft hievon behörige Nachricht ertheilen, ic. Datum Rudestadt am 28. Julii 1675. Et ejusmodi solennem & judicialem denunciationem etiam alibi solitam esse, ex Tiraquello d. l. n. 1. § seg. patet, quam etiam commendat Maximus d. decis. n. 10. ibi. Is modus frequentatur

per petitionem & impetrationem mandati judicialis ut oblatam venditionis conditionem proximus cognatus (vel retrahens) intra certum temporis spatium acceptet, aut vero post illud sibi cum alio inire liberum sit. Scio pro majori securitate istum, præsertim in feudis alienandis sæpius usurpatum, & valde commodum esse. Vid. Idem. p. 3. dec. 324. & in comment. ad Jus. Lub. L. 3. tit. 7. art. 1. n. 52. & seq.

III.

- 12 Quando denunciatio est facta, & quis declaravit, se emere nolle, hic Postea ad retractum redire nequit. Carpz. *Jur. For. p. 2. C. 32. def. 1.* licet obtendat, se ignorasse contractus circumstantias; quia sufficit ipsi substantialia contractus mercem & pretium verum, significata esse. Et imputare sibi, suæque facilitati debet, quod non prius cuncta explorat, sed renunciationem præcipit, inde causam dedit, ut alter se ab ulterioribus liberum putaret. *Mæv. p. 3. decis. 253. n. 8. ubi n. 9.* limitat, nisi alter exprimenda dolo celavit.
- 13 Sic si venditor, quale quale non justum & congruum pretium dixerit, & alter ob hujus iniquitatem emere nolit, illam
- 14 potius, modo hoc æquum erit, reservat. Quando igitur postea ab alio minus pretium quis stipulatur, vel accipit, argumentum fraudis præbet, & quia alter tunc demum, cum pretium verum rescivit, emere potuit, antea exclusus censeferi non debuit. *Mæv. p. 3. decis. 324. n. 9. & seq.* Atque ita nuper in Regimine nostro judicatum fuit.

IV

- 15 Caterum specifica denunciatio contractus fieri debet illi, qui liberam rerum suarum administrationem habet. Si ergo quis pupillus vel minorennis sit, auctoritate tutoris vel Curatoris opus est. Neque enim absque illorum auctoritate hæ personæ deteriores conditionem suam facere
- 16 possunt. *pr. Inst. de aut. tut.* Quæritur autem, an mulier Curatorem



ratoem non habens cum effectu abdicare se possit jure congrui? De Jure Saxonico negandum videtur; propterea quod in foro Sax. haecenus minori comparatur. *Carpzov. p. 2. C. 15. def. 33. n. 10.*

V.

Variæ quaestiones circa modum & tempus retractus hic occurrunt, com vero a Dd. in tractatibus de *Retractus materia* conscriptis jam dudum ventilatæ sint, crambem his coctam repetere nolumus. Vid. p. 2. *Constitut. Saxon. Elect. 31. 32. & 33.* & ad eas *Carpzov. in Jurisprud. For. Martin Pegius libro singul. Vom Borkauff*, cujus tamen auctoris copiam in præfens habere non licuit.

CAPVT VIII.

Quatenus a corpore Mansi abstracta jugera vigore des Gespilbes retrahi possint?

SVMMARIA.

*Quid illi, qui jure des Gespilbes uti velit observandum n. 1.*

*Jus congrui est consuetutinis particularis n. 2.*

*Retrahenti incumbit probatio n. 3.*

*Duo probando a retrahente n. 4.*

*Consuetudo cum sit facta, probanda est n. 5.*

*Limitatur ibid.*

*Quando præsumitur partem olim unitam esse, docetur n. 6.*

*In controversiis circa onionem liber Censualis plene probat n. 7.*

*Si plures concurrans, qui partes aliquas a prædio olim distractas possideant, cum jure retrahendi uti velint, an omnes admittendi disquiritur n. 8.*

*Respondetur n. 9.*

*Allegatur Ordin. Provin. Würtemb. ibid.*

*Si plures*

205

- Si plures aequales partes concurrant, per sortem res dirimenda est n. 20.*
- Si plura bona simul vendantur, in quibus quadam jugera continentur, qua quis jure des Gespildes retrahere possit, an hoc casui retractui huic locus sit, queritur n. 11.*
- Affirmative Responditur n. 12.*
- Adducitur Ordin. Provinc. Württenb. n. 13.*
- Si plures ex diversis causis concurrant, quis horum potior sit disquiritur? n. 14.*
- Respondetur n. 14. 15. 16.*
- Jure Württenb- retractui conventionali praesertur Censualis n. 17.*
- Decisio & mens Autoris n. 18.*
- Retrahens, non tantum justum & integrum pretium, sed & sumtus tempore contractus factos, impensas utiles ac necessarias venditori restituere debet n. 19.*
- An retrahens non solum solutum laudemium, emtori restituere, sed etiam ob retractum novum laudemium Domino Censuali praestare debeat, queritur? n. 20.*
- Negatur ibid.*
- De aliis questionibus remissive n. 21*

I.

1 **V**ideamus nunc quae observanda illi, qui jure des Gespildes  
 2 des, contra emtorem uti velit? Diximus supra, jus congrui non esse legis, sed consuetudinis & quidem non uni-  
 3 versalis, sed particularis hujus vel illius loci. Quando igitur  
 4 quis vi juris congrui agrum, hortum, pratum, sylvam &c. ab emtore jus illud negante, retrahere vult, ei ut actori probatio incumbit. Duo autem probare debet 1. jus congrui in eo loco, in quo praedium retrahendum situm est, usu obtinere. Cum enim consuetudo sit facti, ea non praesumitur, sed probanda est, nisi sit notoria, aut expressa constitutione ad probata tunc allegatio ejus sufficit. 2. se possessorem esse praedii, cui pars vendita olim unita fuit,



fuit, daß das verkauffte halbe oder viertel Gut mit der andern Helffte oder Theil ein Corpus gewesen, oder daß das einzele streitige Stück zum ganzen Gut, der halbe oder viertel Acker zum ganzen gehöre. vid. Richt. decis. 76. n. 59. ibi. do nun euren Bericht nach Titius an bemelten Erbstücken allenthalben das Gespalte, also daß seine und diese Güter eines Lehns und Zinses, und zuvor zusammen gehörig gewesen.

## II.

Præsumitur autem partem a toto abstractam esse, quando sub uno & eodem censu, vel servitio sunt, wenn sie einen Lehn- und Zins-Herrn haben, und in dem Erb-Buche unter ein Item stehen. Richt. decis. 76. n. 59. ibi, immassen auch beederseits Wiesen und Länderey einen Zins-Herrn recognosciren. Et porro weil solche Gärten unterschiedliche Lehn-Herrn haben. In ejusmodi namque controversiis liber Censualis plenam meretur fidem, modo sua habeat requisita, de quibus alibi.

## III.

Quæritur autem, si plures concurrant, qui partes aliquas a prædio olim distractas possideant, ac jure retrahendi uti velint, an omnes admittendi? Resp. cum reliquis præferri, qui majorem partem possidet. Et hæc sententia approbatur in Ordin. Provinc. Würtemb. p. 2. tit. 16. §. und wenn ibi. Wann etliche an solchen zerrventen Hoff-Lehn, Hub- oder Zins-Gütern Theil hätten, und in ein Flecken oder Marckung, da der verkauffte Theil gelegen, bürgerlich wohneten, soll derjenige, so den größten Theil daran besizet, die Verlosung zu dem darzu gehörigen und verkaufften Theil oder Stück haben. Sonsten aber da der, welcher den geringen Theil erst berührtes Hoff-Hub- oder theilbarn Guts, darein der veränderte Theil oder Stück auch gehörig und zinsbar, in Händen hat, in denen Zwängen und Bannen darinnen das veränderte Gut liegt, solle demselben vor den andern so  
D gleich=

gleichwohl den mehrern Theil besitzt, aber ausserhalb der Marckung verbürger ist, der Vorzug mit der Losung gestattet werden, wie dann in solchen Fall, da die Zins- und Marcklösung zusammen kommen, die zweyfache Jura und Gerechtigkeiten, den einfachen billig zu präferiren und vorzuziehen.

## IV.

<sup>10</sup> Quid vero, si plures concurrant, qui æquales partes corpori uniendas possideant? Cum æquale jus habeant omnes, admittendi quidem, sed ita, ut sorti locus sit, eique retrahenda pars adjudicetur, cui fors favet.

## V.

<sup>11</sup> Ulterius quaeritur: Quid juris, si plura bona simul vendantur, in quibus quædam jugera contineantur, quæ quis jure des Gespildes retrahere possit, an hoc casu retrahendi hic locus sit? Quod affirm. ne in potestate sit venditoris hoc modo saltim per indirectum jus statuto vel consuetudine alteri competens auferre. Alteri enim per alterum nullo modo, modo iniqua conditio, adferri debet. Et hoc

<sup>12</sup> Jure Württenb. introductum Ord. Prov. d. tit. §. wir verorden ibi. Wenn viel Güter zu einen gesamten Kauf hingegeben werden, darunter allein etliche mit andern Gütern zinsbar, oder etliche begriffen, darzu iemand eine beweisliche Losung hätte, verordnen wir, daß diejenigen, so zu dergleichen Gütern insonderheit die Losung haben, nicht zu verwehren, allein solcher Güter und Stück, darzu die Losung haben, von solchen gesamten Kauff heraus zuziehen, und sich in selbigen Stücken ihrer Lösungs-Gerechtigkeiten zu gebrauchen: Und auf den Fall solche Stücke oder Güter insonderheit nicht ange schlagen, und darentwegen zwischen den Käufer und Retrahenten, so selbige auszulösen befügt, des rechten Werths halber Streit für keinen, sie sich auch hierüber nicht vergleichen können, sollen alsdenn solche Güter entweder durch unsere Amteute und Gerichte, oder durch sondere von denenselben hierzu verordnete unpartheyische und beendigte Schärer gewürdigt werden.

<sup>13</sup> VI. Non

## VI.

Non in comode etiam quaritur: Si plures in re- 14  
tractu ex diversis causis concurrant: hic sc. prærendit pa-  
ctum seu conventionem, ille allegat consanguinitatem,  
alius adducit jus congrui das Gespilde, quis horum potior sit?  
Nobis videtur ratione conventionalis retractus potio- 15  
rem esse, qui nititur jure congrui des Rechts des Gespildes, quod  
favorabilis. Aliam rationem adfert. D. Richt. p. 2. decis. 76. 16  
n. 96. quo vel tertius non possit contrahendo mihi meum jus  
des Gespildes auferre, quod verum est; Atque ita in Dica-  
sterio Jenensi anno 1630. responsum: wann gleich Titius  
ihm den Verkauf an der Länderey uf begebende Veränderung zu-  
gesagt hätte, demnach diessell euch, und nicht gemelten Titio das  
Gespilde daran zuständig, nad ihr dieselbe Länderey iezo gekaufft,  
und neben den Verkaufern dem Fürstlichem Amte solchen getrof-  
fenen Rauff angemeldet, so werdet ihr bey denselben geschlossenen  
Rauff hülff beschützet. Sic Jure Wurtenb. retractui conve- 17  
ntionali præfertur Censualis, ut & municipali seu territori-  
ali. Bocer, class. 3. disp. 22. th. 26. lit. 4. & retractui gentilitio  
præferri *Retractum*, qui *Vicinitate* nititur, quod competat ra-  
tione rei, non ratione personæ. Matth. de Afflict. tr. de jure  
protimis, 5. si autem concurrat. 8. n. 2. & Bonav. Gauer. disp. de Re-  
tractu 1b. 27. Nobis autem videtur consanguinem vicino 18  
potio-rem esse; majore namque ratione nititur retractus  
gentilitius, quam is, qui de vicinitate competit; quæmad-  
modum etiam statuto civitatis Clasi consanguineum vici-  
no potio-rem esse, docet Hondedaus. Vol. 1. p. 1. consult. 3. pr.  
Add. D. Richt. de decis. n. 95. ubi præjudicium adfert. Id ve-  
ro recte monet Gauer cit. loc. ex diversitate locorum, diver-  
sa statuenda esse jura. In hisce enim ac similibus rebus sta-  
tuta ac consuetudines maxime variare solent.

## VII.

Legitime probato congrui jure, retrahens non tan- 19  
tum

tum justum atque integrum pretium, ne unico quidem nummo demto, sed & sumtus tempore contractus, ut & impensas utiles ac necessarias venditori offerre debet; quod si is accipere nolit, pecuniam obligatam iudicialiter deponere potest. Vid. Carpzov. *Jurispr. For. p. 2. C. 33. Richter p. 2. decis. 76.*

VIII.

20 Illud etiam quaesitum memini: An retrahens non solum solum laudemium emtori restituere, sed etiam ob retractum novum laudemium Domino Censuali, dem *Lehn- und Zins- Herrn* prestare, debeat? Id quidem officiales nonnunquam per ignorantiam a retrahentibus exigunt, sed inique, cum hoc modo duplici onere detrahentes gravarentur praeter meritum. Nemini enim retrahens jure suo utendo, facit injuriam: Atque sic in Regimine Schwartzburgico ad consultationem Praefectorum saepe rescripsimus. Plures quaestiones huc pertinentes vide apud Auctores, qui de jure retractus gentilitio & conventionali scripsere neque enim in hac retractus specie, quam tractamus, singulare quid obtinet, nisi in paucis, Apud eosdem vide casus, in quibus retractus locum non habet.

CAPVT IX.

DE

Remedio actionis pro jure congrui competente.

SVMMA:

SVMMARIA.

*Conditio ex lege, vel moribus pro jure congrui competit. n. 1.*  
*Ad quid hac conditio competat v. 2.*  
*Ubi instituatur n. 3.*

I.

**P**AUCIS verbis de remedio auctio-  
 nis. Nonnulli retrahen-  
 di actionem utilem erga em-  
 torem competere volunt.  
 Nos *condictionem ex lege*, statuto scil. vel etiam *conditio-*  
*nem ex moribus* locum habere statuimus, *arg. l. un. ibique Dd.*  
*de condit. ex lege.* Hac petit actor, ut *Judex emtorem legiti-*  
*me compellat, ad recipiendum pro re emta pretium & im-*  
*penfas, & ad restituendum rem, retractui obnoxiam* Hæc  
 actio instituitur in loco rei sitæ, coram iudice, cujus jurisdic-  
 tioni prædium retrahendum subiacet.

CAPVT X. & ultimum.

DE

Retractu Territoriali.

SVMMARIA.]

*Agiur de Retractu territoriali n. 1.*  
*In ordin. Würtemb. ille vocatur die Marcklosung n. 2.*  
*Describitur Retractus territorialis ibid.*  
*Alienatio ejusmodi prædiorum statutis quorundam locorum sub gravi*  
*pena prohibita n. 3.*  
*Allegatur statutum Civitatis Ilmenis n. 4.*  
*Observatio illius statuti Magistratui illius loci Rescripto publico a Re-*  
*gimine Rüdelsstädensi injuncta est n. 5.*  
*Subjicitur Patrum Civitatis Rüdelsstädensis n. 6.*  
*Jure Würtemb. jus retrahendi intra annum civibus vel rusticis in eo loco,*  
*ex quo bona alienata, permittit n. 7.*

D 3

Addu-

*Adducitur Ordin. Provinc. Saxo-Gothana n. 8.*

*Incommoda, quæ ex alienatione prædiorum ad forenses vel extraneos facta, nascuntur, recensentur n. 9.*

*Quæ vel per prohibitionem alienationis, vel per retractum hunc territorialem præcaventur n. 10.*

## I.

**1** PROPTER adfinitatem materiæ pauca quædam adjicimus  
**2** de retractus specie, quam *territorialem* vocant. In ordinatione Provinciali Wurtembergica dicitur die *Marckslofung*. Et est species *Retractus*, qua Cives vel incolæ pagi ab extraneo, qui agrum vel prædium in Civitatis vel pagi districtu, in den Stadt, oder Dorff = Klühr gelegen, sicum, sibi comparavit, retrahunt, wenn nehmlich von einem Bürger oder Einwohner einer Stadt oder Dorffs, so in derselben Bäumen oder Bezirk ein liegend Gut gegen einen Ausländischen verkaufft worden. Vid. Rennem. in *Jurispr. Rom. Germ. part. 2. p. 461.*

## II.

**3** Ejusmodi prædiorum alienatio quorundam locorum  
**4** statutis sub gravi pœna prohibita. Statuto Civitatis Ilmenfis, quæ est Comitatus Schwvartzburgici *art. 3.* ita cavetur: Es soll kein Bürger bey Verlust des halben Kauffgeldes einig Erbstück, es sey gleich gut oder böse, nahe oder weit gelegen, von der Stadt oder Gemeinde auf Dörffer oder frembde Dertter verkauffen noch verwenden, und wo solches von iemand geschehen, soll er dasselbe wieder zur Stadt bringen, und verschaffen, bey angezeigter Straffe. Cum vero articulus hic statuti superioribus  
**5** annis male observatus fuerit, per Rescriptum publicum observatio illius Magistratui loci ab Illustri Regimine Rudelstadiensibus injuncta fuit; Simile statutum est Civitatis Rudelstadiensis, ubi *cap. 3. §. 4.* dicitur: Es soll kein Einwohner dieser Stadt bürgerliche Güther denen Auswärtischen verkauffen; Vid. *Tract. nostrum de Districtu Universi, agror. c. 8. §. 9.*

## III. Jure



## III.

*Jure Wartenbergico, ut patet ex Ordinat. Provinc. p. 2. tit. 16. rubr.* Von Marcklosungen, alienatio prædiorum ad <sup>7</sup> *exteros non quidem prohibetur, sed jus retrahendi intra annum civibus vel rusticis in eo loco, ex quo bona alienata, permittitur. Verba ordinationis hæc sunt: Wir sehen und ordnen, wenn ein Bürger oder Einwohner einer Stadt oder oder Dorffs gegen einem aufferhalb selbiger Marckung gefessen, ein liegend Gut, so in derselben Stadt oder Dorffe Bäumen und Bezirck gelegen, verkaufft oder sonst verändert, oder lauch ein liegend Gut einem Ausgefessenen an der Bezalung heim geschlagen wird, daß alsdann ein ieder, so in derselben Stadt oder Dorff Bürgerlich seßhafft, wo nicht andere eine bedingte oder ältere Lösung hätten, ein Jahr die Lösung darzu haben soll. Idem in Ducatu Saxo. Gothano obtinet, Ord. Prov. Gothana part. 2. c. tit. 14. §.* Demnach es sich, *ubi dicitur: Demnach es sich in der That befindet, daß wenn der in einem Gemeind-Fluhr gelegene Güter von anderswo Gefessenen erhandelt werden, daraus öffters sowohl der Obrigkeit des Orts, als der Gemeinde selbst in einem und den andern nicht weniger Abbruch und Verkürzung zu erfolgen pfleget, so sollen bey vorgehenden solchem Kauffen jedesmahl, wann der Kauffter nicht zugleich ein wesentlicher Einwohner wird, oder doch alda Haus und Hoff schafft, und verrechtet, die Eingefessene sich innerhalb sonsten zum Einstande landüblich zugelassener Frist des Nähergeltungs-Rechtes gebrauchen mögen, auch diejenige ihres Mittels, welche sich disfalls mit Darlegung des Kauffgeldes oder anderer zu Erfüllung des getroffenen Kauffs sonsten zulaugender Leistung, am ersten gerichtlich angeben vor andern, es wäre denn, daß diese über das noch ein sonderbahres Nähergeltungs-Recht zum Gute hätten, und sich dessen innerhalb ehest gedachte landüblicher Frist auch rechtmäßig gebrauchten, damit zugelassen werden.*

## IV. Incom-

2. p. 2

IV.

9 Incommoda autem, quæ ex alienatione prædiorum ad forenses & extraneos facta, nascuntur, varia sunt I. Vicini facile successu temporis prædia ista in suum districtum in ihr Fluhr und Bezirk, distrahere possunt. 2. Litibus circa Personæ jurisdictionem, venationes &c. ansa datur, 3. Tabularum publicarum, quibus descriptio agrorum contiuetur, vulgo des Fluhr-Buchs, confusio inducitur. 4. Censuum ac tributorum exactio difficilior redditur. Vid. plurib.

10 *d. Tract. nostr. de distr. universi. agror. d. c. 8. §. 10. & seq.* Quæ atque alia incommoda vel per prohibitionem alienationis, vel per Retractum hunc territorialem commode præcaventur, quæ statuta hodierno Martiali tempore valde utilia esse, ait Richt. *decis. 16. n. 83.* quia contributiones non tam facile possunt exigi, & colligi ab extraneis, quam a Civibus.

TANTVM.

GLORIA ET GRATIA  
SOLI DEO  
NOSTRO  
PER SECVLORVM  
SECVLA.

nc





10



254

Inches  
Centimetres  
1  
2  
3  
4  
5  
6  
7  
8  
9  
10  
11  
12  
13  
14  
15  
16  
17  
18  
19  
8

Blue  
Cyan  
Green  
Yellow  
Red  
Magenta  
White  
3/Color  
Black

Farbkarte #13

B.I.G.

N. 7.  
I FRITSCHI  
CTATIO

DE  
ONGRVI,  
Som

1678  
pild.

Und  
Recht.

THVRINGIAE PER  
NEM CVM PRIMIS  
CEPTO.

QVI IN FORO SCHWARTZ-  
AVSSAS AGVNT,  
SCRIPTA.

N A E  
CKM. MARGGRAF.

C XXXVII.

