





3  
3  
4  
5  
6.





DEO  
PATRIÆ  
FAUTORIBUS  
ET  
AMICIS.



ACTIONES à Deo pendere non stras  
cumque hujus dissertationis Princi-  
pium, medium & terminum esse  
credimus & optamus.

N. 109, in præfat:

## ANTELOGIUM

AD BENEVOLUM AC CORDATUM LE-  
CTOREM.



**H**æsitantium varias om-  
nino esse vices, illorumque  
animos Variis uno simul  
tempore dubiis exagitari, è  
cœlesti prodiisse videtur cor-  
tinâ. Equidem multa hac  
de re in medium essent pro-  
ducenda exempla, si in limi-  
nemet loco exempli adduco; Quippe mihi ponde-  
ranti varias materiarum elegantias ac solidissimas  
elaborationes earum, multa cum obvenirent, haud  
sine ulla ratione diu dubius hæsi, quodnam argu-  
mentum

mentum ex tam vasto & amplissimo materiarum Juris Oceano seligendum esset. Nonnulli enim tales excogitare allaborant materias, quibus acumen ingenii ac subtilitatem quidem exhibent, utilitatem vero si confideres, planè vel nullam, vel minimam in iis deprehendes; quales recenset HERING in tractat. de fidejussor. c. 10. n. 102. quas similes esse dicit aranearum telis, quæ plurimum habent artificii, minimum utilitatis, quasque proinde nec scire Compendium, nec ignorare detrimentum est ullum. Alii è contra Commune Jus evertere, & si non penitus abrogare, tamen corrigere, ac Doctores illud sequentes pro libertate, licet laxiori, Academica perstringere, summo opere intendunt. Hæcce autem disputatio, quam impræsentiarum Judicio L. B. subjicio, tali facie non prodit, nec quod aliquam gloriolæ particulam sit affectura, utpote plurimi Vanam in elaborandis disputationibus Inauguralibus quærunct jactantiam, potius materiam hanc practicam & scitu necessariam, mihi loco periculi Academici pro ritè obtinenda lauræ elegi. Quod reliquum est, ut de methodo Tibi constet. *Caput. I.* Si sit casum Disputationis & communem de eo opinionem. *Caput. II.* probat, etiam contra matrimonium deferri posse juramentum. Si palato Tuo L. B. quicquid laboris est, conveniat, erit pergratum, sin minus alia atque meliora pro humanitate Tua Communicabis.

CAP.

## CAP. PRIMUM.

*Sistit*

## Casum Disputationis &amp; Communem de eo opinionem.

S. I.

**T**itulus & verborum involucra longiori declaratione indigere non videntur, quia vocabula ab aliis latissimè jam dum pertractata inveniunt, quod præ cæteris nuperrimè fecit Prænobilis Dnus. Candidarus PETERSEN in Disertatione sua de *Juramenti Delatione in causa Fiscalis pecuniaria*, ubi vocabulum *Juramenti* tum quid sit, tum quotuplex sit, item quid vox *Delationis* denotet, expoluit: Prodiit ea paucis abhinc septimanis sub Præsidio Pro. Decani mei, quare è re haud fore existimo hac vice eorum insistere vestigiis, qui circa Rubricæ explicationem prolixè occupantur, undè etiam tertium ejus membrum, quod est de *matrimonio* lubens prætereo. Definitionem ejus suppeditat. *IMP. in § 1. J. de Patr. Potestat.* Ne autem Andabatarum more pugnemus; quædam, ut de vero & genuino controversiæ, quam tracto, statu constat, præmittenda paucis esse duco.

S. II. Status quæstionis huc redit; Si Mevia agat contra Cajum, matrimonii promissionem à Cajo sibi factam esse prætendens, hic verò neget, an neganti juramentum deferri possit. Doctores quotquot perlegi, communem hanc fovere sententiam repe-

*Circa explicationem rubricæ non prolixè occupamur*

*Format statum quæstionis ac communem de eo recenset sententiam.*

reperi, juramentum à parte parti in iudicio (de eo quod Iudex defert, infra dicam) quoties causa matrimonium concernit, deferri posse affirmative, seu affirmanti sponsalia, ut in casu proposito Meviae, hoc modo, si juraveris à me tibi promissum esse matrimonium, ero maritus. GAIL. L. 1. 0. 94. MARTINI in Comment. Forensi. Tit. 18 §. 1. n. 108. ibi. Wosern Klägerin eidlich wird erhalten können / daß Bell. ihr die Ehe versprochen / so will Bell. solche mit ihr zu vollens ziehen sich hiemit erkläret haben. Sed non negative, ita ut Mevia Cajo juramentum deferre nequeat. Vid. CARPZ, Tit. XI, art. 1. n. 71. BRUNNEM, in Process. Civil. c. 23. n. 5. GAIL. d. l. MART. d. l. Ubi Ddres longarie allegat. Rationem differentiae hanc communiter tradunt, quod in priori casu de novo quasi contrahatur matrimonium, in posteriori autem de dissolvendo eo agatur. GAIL. MART. dd. ll. Num autem hæc opinio simpliciter procedat, & sat firmo stet thalo, inquirere operæ pretium erit, ego hac vice defendere constitui, quod aliquando etiam negative in causa matrimoniali deferri possit Juramentum.

§ III. Antequam vero rationes pro mea sententia facientes adducam, necessum erit, ut prius, quæ pro communi illa opinione adducuntur argumenta, pro virili ponderem. Principale argumentum, quod pro hac communi affertur sententia, desumitur ab indissolubilitate vinculi matrimonialis, quam Jure Naturali, Divino, Gentium & Civili fundatam putant. Equidem, quod Jure Naturæ attinet, res extra omnem dubitationis aleam posita non est, an eo quoque Jure

Rationes  
pro nega-  
tiva, pri-  
ma ab in-  
dissolubili-  
tate vin-  
culi ma-  
rimonial-  
lis.

Ex Jure  
Naturæ  
an eo  
quod sit  
indissolu-  
bile.



Jure matrimonium fit indissolubile? Conf. SELDEN. *de Jur. Gent. L. 5. c. 7.* ubi non obscure statuere videtur, citra ullam omnino causam ex Jure Naturali distrabere licere matrimonium, pro qua sententia militat, quod inter Maritum & Uxorem quædam videatur Contracta societas, c. 2. X. *de sponsal.* ab hac autem unum sociorum, invito altero recedere posse, satis notum ex §. 4. *J. de Societat.* Multo magis ergo communi id licebit consensu. Contrariam qui defendunt sententiam, pro ea adducunt, quod pacta Jure Naturæ pariant obligationem. GROTIUS. *de J. B. & P. L. 2. c. 11. §. 1.* Ergo etiam pactum matrimoniale valebit: sed re penitius inspecta, dicendum, quod calculus hæud sit adjiciendus illorum opinioni, qui indissolubilitatem vinculi matrimonialis ex jure Naturæ merè tali & per se spectato deducere volunt: Nam ut non negem, ut pacta reliqua, ita quoque matrimoniale, producere obligationem, id tamen probandum, quod ad essentiam hujus pacti requiratur ut sit perpetuum, quod negat Celeberr. Dn. THOMAS MAS. *in Jur. Div. L. 3. c. 21. §. 115.*

§. IV. Jus Divinum si spectemus res sua luce jam radiat. Vid. Matth. 5. v. 32. & c. 19. v. 6. In Testamento quidem Veteri divortia erant permissa. *Deut. 24. v. 1.* sed hoc ob malitiam hominum concessum, in Novo Testamento mutatum. *Matth. 19. v. 4.* Ubi Christos Pharisæos ad primam Institutionem matrimonii remittit, & solum adulterium pro sufficiente divortii causa statuit. Ex quibus facile patet quod de indissolubilitate nexus matrimonialis, quoad Jus Divinum minime sit dubitandum.

§. V.

II. Ex Jure Divino. ubi in Veteri Testamento divortia permissa

III. Ex  
Iure Gen-  
tium.

§. V. Jus Gentium quod concernit audiamus de eo THOMAS : in *J. D. L. 3. c. 2. §. 116* ubi ejus hæc leguntur verba: *Id moribus communibus omnium Gentium receptum est, ut momentanea quasi cohabitatio pro matrimonio nusquam fuerit habita.* Licet quidem non desint Gentes, apud quas matrimonia haud sunt indissolubilia; de quibus *Conf PUFFEND. de Jur. Natur. & Gent. L. 6. c. 1. §. 20.* hoc tamen non impedit quo minus indissolubilitas vinculi sit Juris Gentium. Definitur enim hoc, quod sit Jus, quod Gentium omnium aut multarum voluntate vim obligandi accepit *GROT. de J. B. & P. L. 1. c. 1. §. 14. n. 1.*

IV. Ex Ju-  
re Civili  
divor-  
sia sunt  
licita.

§. VI. Quod ad Jus Civile pertinet, divortia quoque licita sunt, ita ut misso libello repudii matrimonium solvi potuerit. *Vid. L. 3. C. de Repud. an vero id sine cauta licuerit, potest videri ex N. 22. c. 4. & seqq. N. 117. c. 10. & N. 140.* ad quam illos qui subtilitatibus Veteris Juris delectantur, remitto. Talia enim hic explicare à scopo nostro alienum foret; Unicum mihi adhuc removendum est dubium, quando matrimonium in §. 1. *J. de Patr. Potest.* definitur, quod sit Viri & mulieris conjunctio individua vitæ consuetudinem continens. Est enim individua ratione voti contrahentium, non ratione exitus: *VINN. ad d. §. 1. J. de Patr. Potest. HOPP. in Comment. J. ad d. §. 1. verb. individua:* led moribus hodiernis id est receptum, ut matrimonium non, nisi ob adulterium & malitiosam desertionem dissolvatur.

§. VII. Posita jam hac thesi quod matrimoniale vinculum, Jure Divino, Gentium & hodierno sit indissolubile.

dissolubile, necessario exinde sequitur, quod juramen- *Contra*  
 tum contra matrimonium deferri nequeat, conti- *matrimo-*  
 net enim juramentum quendam conventionem si *nium non.*  
*juraveris quod matrimonium non promiseris, liber defertur*  
*esto, Conventio autem non valet nisi de rebus quæ juramen-*  
*sum.*  
 sunt privati arbitrii, adeoque in potestate paciscen-  
 tium: talis verò non est matrimonium, quod est fœ-  
 dus Dei, & ab ejus autoritate dependet. *Matth. 19. v. 6.*  
 CARPZ *L. 3. D. 44. n. 12.* quos enim Deus conjunxit, ho-  
 mo non separet. Obstare quidem videtur, quod vincu-  
 lum matrimoniale mutuò consensu & per quamdam  
 conventionem contrahatur, ergo contrario quoque  
 consensu dissolvatur, quod maximè naturale est. *Vid.*  
*L. 35. ff. de R. J. add. N. 22. c. 4. Ibi: patris causam sicut*  
*utrique placuerit, gubernantibus. Sed respondeo, ita*  
 quidem Jure Civili se res habet, sed moribus id im-  
 mutatum, ubi in causis matrimonialibus contrahen-  
 tibus ademptum est repudii arbitrium. *MEV. P. 5. D.*  
*210.* facit huc elegans præjudicium: quod ex *CARPZ.*  
*L. 5. Resp. 108. n. 19.* refert *STRYK de Dissens. sponsal.*  
*L. 3. S. 15.* quod hic repetere placet. Ob nun wohl son-  
 sten in anderen Contracten die Reue wann solche von  
 beyden Theilen vorhanden / zugelassen / und der ein-  
 mahl geschlossene Contract mit beyderley Willen  
 gar wohl auffgehoben und dissolviret werden mag.  
 Dieweil es aber dannoch mit den Ehegelübdtß viel  
 eine andere Gelegenheit hat / und dasselbe wann bey-  
 de Theile in Beyseyn der Bezeugen ihr endliches be-  
 ständiges Jawort von sich gegeben / und dadurch das  
 matrimonium geschlossen / durch görtliche Ordnung  
 der.

B

der.

dermassen verbindlich gemacht wird/daß es von den Contrahenten nicht wieder aufgehoben und dissolviret werden mag. &c.

§. VII. Objici porro poterat, quæ de indissolubilitate vinculi matrimonialis, indeque prohibita delatione Juramenti negativi dicta sunt, procedere in matrimonio jam consummato.: verb. grat. si maritus scæminam, ut uxorem suam petat, hæc verò matrimonium cum eo se unquam inivisse neget; hoc enim casu neganti, juramentum deferri nequit. Vid. STRYK. de Dissens Sponsal. S. 3. S. 33.

*Sponsalia quoad dissolutionem à matrimonio differunt.*

*Delatio juramenti negativi etiam ad sponsalia pertinet.*

*Dictum Matth. 5. etiam quoad sponsalia pertinet.*

Nos verò versamur in terminis sponsaliorum, quæ quoad dissolutionem à matrimonio quam maximè differunt, cum illa facilius dissolvantur, quam hoc, nec verba superius adducta, quos Deus conjunxit homo non separet, ad sponsalia pertinent, ut latius deducit MEV. P. 6. D. 225. Sed ad hoc dubium, ut ut prima quasi facie gravissimum, respondetur, antea dicta de prohibita delatione Juramenti negativi etiam ad sponsalia pertinere. Quamvis enim haud possit negari, sponsalia pluribus ex causis dissolvi quam matrimonium consummatum, ubi ad promissionem, in qua subsistunt sponsalia, accedit copula carnalis, ex qua postea carnis unitas oritur; id tamen certum, quod sponsalia perinde ut matrimonium, privatâ conventionem & sine causa dissolvi non possint. Conf. LYNKER Resp. 78. n. 13. quare ipse MEV. P. 5. D. 210. n. 3. & 5. apertè dicit, quod dictum illud, quos DEUS conjunxit homo non separet, ad

ad sponsalia quoque pertineat, ut ab his privato Partium consensu recedi nequeat, indeque transactionem & juramenti delationem contra matrimonium rejicit. Convenit cum hac sententia *Ord. Elect. Saxonica. Tit. Von Ehesachen rubr. Ehegeldbüssen.* Wie auch sonst solche heimlich Verlobnüss halber/ im Fall da die verneinet werden/ die Gewissen zu beschweren nicht zugelassen werden soll. *Jung. Ord. Matrim. Magdeburg. de Anno 1662. §. 12.* Wofern auch solcher heimlich Verlobnüss halber etwas fürkäme/ und solche daß sie geschehen/nicht gestanden / sondern verlängnet würden/auff solchen Fall soll niemand zu schweren und sein Gewissen zu eröffnen zugelassen werden. *Conf. MART. in Comment. Forens. Tit. 18. §. 1. n. 109. Add. SETSER. de Jurament. l. 4. c. 4. n. 5. ibi:* Es stehet nicht in der Partheyen Willkühr sich von einander los zu schweren.

§. VIII Jungunt hic Doctores pro negativa sententia *non valet etiam hanc rationem, quod non valet transactio contra matrimonium. c. ult. X. de transact. GAIL. l. 2. O. 94. n. 14. SCHNEIDEW. ad §. 11. J. de Act. n. 27. STRUV. IP. Rom. G. §. l. 4. T. 1. apti. 7. dict. 1. cui rei ratio ex supra dictis dependet, quod conventio non valet, nisi de rebus, quæ sunt privati arbitrii, adeoq; non contra matrimonium, transactio autem est rei dubiæ Conventio & non gratuita decisio. Conf. LAUTERB ad Tit. ff. de Transact. ut propterea valet argumentum: Si non valet pactum contra matrimonium, nec valebit transactio, imo nec compromissum in causis matrimonialibus ex supra adducta causa valet.*

B 2

§, Agmen

VII. Fa-  
vor ma-  
trimonii  
magnus.

§. IX. Agmen claudat, quod matrimonii fa-  
vor magnus sit, ut intuitu matrimonii sepius admit-  
tantur talia quæ alias denegata, & multa specialia con-  
stituta legantur *c. fin. ibique gloss. x. de condit. appo-  
sit.* Unde etiam circa sententiam in matrimoniali-  
bus vulgatum est JGtorum Brocardicum, in dubio  
pro matrimonio potius, quam contra illud pronun-  
ciandum, & opinionem unius Doctoris pro matrimo-  
nio respondentis præferendam esse communi opi-  
nioni contra matrimonium. GAIL. L. 2. O. 94. n. 19.

## CAPUT II.

*Proposit casus,*

In quibus etiam contra matrimo-  
nium deferri potest Jura-  
mentum, & respondetur  
ad contraria.

*Progre-  
dimur ad  
casus in  
quibus  
locus est  
juramen-  
to contra  
matrimo-  
nium.*



§. II. L. Notatis ita in capite præcedenti argu-  
mentis eorum, qui juramentum contra  
matrimonium deferri posse negant, pro-  
missi mei haud immemor, ulterius pro-  
gredior ad caput secundum, ubi contra-  
riam sententiam, & quod contra matrimonium etiam  
locus

locus detur juramento, & quosdam, in quibus id liceat, casus perlustrabo.

§. II. Notanter autem nec sine ratione in §. *præced.* dixi, me quosdam casus in quibus juramentum in matrimonialibus etiam negativè deferri possit, propositurum. Non enim subscribo opinioni eorum, qui omne juramentum negativè deferri statuunt: in quam opinionem inclinare videtur SCHILT. *Exercit. 23, §. 13.* Id quidem jam allegato Celeberrimo Jcto ambabus largior manibus, quod, si Cajo promissionem matrimonii sibi factam esse affirmante, Mevia neget, actor necessum habeat, assertum suum probare. Actori enim incumbit probatio, §. 4. *J. de Legat.* Ergo etiam is solus Juramentum deferre posse videtur, si aliter intentionem suam probare vel non possit, vel nolit, sed inde non sequitur, quod hoc semper procedat. Fieri namque potest, ut quæ convenitur Mevia, videat, Actorem studio litæ protrahere, quo Reæ secunda impediatur sponsalia, hic sanè etiam negans affirmanti Actori deferre Juramentum potest, & videtur prælaudatus Dn. SCHILTER: *d. l. id ipsum*

*Distinctio  
inter a-  
ctionem  
matrimo-  
nialem  
Confesso-  
riam &  
negato-  
riam.*

B 3

Jura:

14. TUM ETIAM CONTRA MATR. DEFERRI POSSIT.

Juramentum, non contra, ut proindè certum ma-  
neat, in quibusdam tantum casibus, & positis cer-  
tis circumstantiis contra matrimonium deferri ju-  
rumentum: De his autem casibus in §. §. seqq. vi-  
suri sumus.

*Definitio  
Juramen-  
ti purga-  
tionis.*

§. III. Promissi in *capite preced.* me hic quoq; actu-  
rum de Juramento quod à Judice deferretur: huc re-  
fertur juramentum purgatorium, quod desert Ju-  
dex suspicionibus gravato, ad eas elidendas. Re-  
quiritur ergò ad hoc juramentum, ut is cui defertur,  
suspicionibus sit gravatus, & quidem talibus,  
quæ nec in criminalibus torturæ, nec in civilibus  
juramento suppletorio locum faciunt. *Vid. CARPZ.*

*An contra  
matrimo-  
nium huic  
juramen-  
to locus*

*T. 12. Art. 3. n. 18.* An autem hoc juramentum con-  
tra matrimonium deferri possit nunc videamus. E-  
quidem si sententiæ eorum, qui juramentum contra  
matrimonium deferri posse negant, indistinctè sub-  
scribere velim, patebit quæstionis hujus decisio, sed  
non dubito asserere, quod hoc Juramentum etiam  
negativè deferri possit, quod sine dubio illi quoq;  
concedent, qui aliàs juramentum contra matrimo-  
nium deferri posse negant. Cessat enim hic ratio,  
quam principaliter pro se allegant, quod scilicet,  
conventionem *Partium* Matrimonium non tollatur.  
quia hoc juramentum à Judice deferretur post accu-  
raram indiciorum ac præsumptionum disquisitio-  
nem. *CARPZ. L. 3. D. 45.* Et cum in Crimina-  
libus deferatur quories ad pœnam afflictivam cor-  
poris non devenitur, aut indicia ad torturam suffi-  
cientia

*etiam ne-  
gativè de-  
fertur hoc  
juramen-  
tum.*



cientia non adsunt, CARPZ, *qv. lib. n. 58. SETSER. de Jurament. L. 3. c. 11. n. 6.* multo magis locum habebit in matrimonialibus.

§. IV. Sed quando dixi hoc juramentum sine iudiciis & præsumptionibus non esse deferendum, inquirere debebam, quænam præsumptiones huic juramento locum faciant, sed quia hoc nimis prolixum foret, & ex parte jam tactum in Disputatione sub Præsidio Dn. PRO DECANI mei de sponsal.

*Quænam indicia juramento purgatorio locum faciant.*

*sine testib. contract. habitâ, nolo actum agere, id tantum inquisiturus, an sola doni, v. g. annuli datio, talem operetur promissi matrimoni præsumptionem, quæ locum juramento purgatorio faciat? quod regulariter negandum. Datur enim donum non simpliciter in signum sponsaliorum contractuum, sed vel ad eliciendum amorem, vel aliâ ex causa. Sed hic grave dubium movet Ord. Polit. Ducat. Magdeb.*

*De Anno 1688. c. 37. & 44. ibi: Würde aber ein Theil fürgeben wollen / daß seine Meinung gar nicht gewesen sey / sich mit der Person, welche er subarrhivet / und ihr den Mahlschlagaget en / ehelich zu verbinden / so soll er solches zu erweisen / oder sein Gewissen vermittelst würcklich abgelegten Eydtes zu trüngen / falls er es nicht thun könnte / mit selbiger Person die Ehe zu vollziehen schuldig seyn. Verum hic cum GERBERTO in tractat. de Cantel. Jurament. c. 3. pos. 6. n. 439. suppono casum, ubi sponsalia præcessisse dicuntur, sola annuli datione non sufficiente.*

§. V. Succedit juramentum suppletorium, quod

*Definitio  
juramen-  
ti supple-  
torii.*

*An huic  
locus sit  
in matri-  
moniali,  
bin,  
Pro ma-  
trimonio  
potest de-  
ferri.*

*Etiā  
contra  
matrimo-  
nium de-  
fertur.*

quod à Judice deferretur ei, qui intentionem suam semiplenè probavit, num verò huic in matrimonialibus locus sit, acriter controversitur, Sunt enim, qui hoc nec pro matrimonio, nec contra illud admittunt; pro qua sententia communiter allegant *C. Mulieri* 34. *X. de sponsal.* juncta ratione, quod causa matrimonialis sit ardua & gravis ac criminali comparetur. Vid. latè *GAIL. L. 2. O. 94.* Sed verius videtur, quod pro matrimonio hoc juramentum deferri possit, per ea quæ habet *CARPZ. L. 3. Def. 46. n. 80. & seqq.* Conf. *Dn. THOMAS. ad Huber. prælect. n. 11.* imprimis si plus quam semiplenè probatum, *GAIL. d. l. n. 12.* In eo autem ferè conveniunt *Ddres.* quod Juramentum suppletorium contra matrimonium deferri nequeat. Sed rationem non video: Etenim si Judex juramentum purgatorium contra matrimonium deferre potest, cur non etiam suppletorium posset: Cessat enim hic ratio in cap. præcedente adducta, quod privata conventionione matrimonium aut sponsalia non solvantur, cum hoc etiam Judex deferat.

§. VI. Sed hæc binis de juramento quod à judice deferretur dixisse sufficiat, videamus nunc de eo, quod pars parti fert, quod fit vel extra judicium, quo casu vocatur voluntarium, vel in judicio iudice comprobante, quod in specie iudiciale dicitur, de priori vix asseruerim, quod negativè deferri possit, quia meram conventionem privatam, qua sponsalia dissolvi non posse concedimus, continet.

§. VII.

§. VII. Sequitur nunc iudiciale, ubi haud  
 subscribendum illorum opinioni, qui juramen-  
 tum hoc in matrimonialibus negativè deferri posse  
 indistinctè negant. Si enim iuramentum in omni-  
 bus causis regulariter & ubi nullus perjurii metus  
 subest, v.g. quando non agitur ad pœnam corporis  
 afflictivam, deferri potest, quidni idem liceret in  
 matrimonialibus? Principale argumentum  
 contrarium sentientes exindè desumunt, quod ju-  
 ramentum hoc contineat quendam conventionem,  
 quæ non valeat nisi de rebus quæ sunt privati arbi-  
 trii: sed hic probè distingvendum, utrum sponsa-  
 lia quæ contracta negantur, ab affirmante suffici-  
 enter aliundè probari possint, an non. Priori ca-  
 su ubi da Kl. der Best. den Eid deferret sich von  
 derselben loß zu machen / non valebit iuramenti de-  
 latio, bene tamen in posteriori casu.

*Hoc iura-  
mentum  
etiam com-  
tra ma-  
trimoniū  
deferretur.  
  
Non de-  
fertur hoc  
iuramen-  
tum si  
sponsalia  
aliundè  
probari  
possint.*

§. VIII. Sed utrumq; sua non caret difficultate; quis enim, si sponsalia probare posset, deferret iuramentum, sich von der Best loß zu machen? Responderur supponendi sunt termini habiles. v.g. Titius cum Mevia sponsalia contraxit, quæ hæc negat; Actor autem qui forte pendente lite pœnitentiâ duci cœpit, defert neganti iuramentum, hic sanè concesserim, non valere iuramenti delationem, quæ tamen valebit in posteriori casu: Objici posset, Sic erunt clandestina, ubi delatio iuramenti locum non habet, cum per se non valeant, faciunt huc verba CARPZ. Tit. 11. art. 1. n. 75. ibi: quin et patrum effecti haberet delatio negativi iuramenti, si admitteretur

C

12. CAP. II. PROP. IN QVIB. ETIAM CONTRA MATR.

*mitteretur, cum absq; testibus contracta sponsalia nullius sint momenti, Ubi simul allegat verba. Constitut. Eccles. Wie auch sonst solcher heimlich Verlöbniß halber / im Fall da die verneinet werden / die Gewissen zu beschweren nicht zu gelassen werden soll. Sed respondeo. Sponsalia ob defectum testium clandestina non sunt ipso jure nulla, si aliunde probari possint. BRUNNEM. in Jur Eccles. L. 2. c. 16. §. 12. Ut proinde thesis nostra maneat firma, juramentum in matrimonialibus etiam negative deferri posse, si alio modo sufficienter probari nequeant, ne sub justo clypeo succumbat Actor, si ad hoc subsidium recurrere prohibeatur. BRUNN. ad L. 9. ff. de Jurejur. n. 26. Nec approbare possum opinionem SETSERI. L. 4. c. 4. n. 7. in fin. existimantis, hoc casu juramentum purgatorium esse deferendum, hoc enim præcedentia requirit indicia. Judiciale vero juramentum talia non requirit, quod ad sponsalia publica quoq; applicabile, in quibus facile evenire potest, ut testes sint mortui, aut qui adfuerunt, inhabiles sint.*

*Respon-  
sur con-  
traria.*

§. IX. Postquam ita demonstratum, quod juramentum in matrimonialibus negative deferatur, siue sponsalia fuerint publica, siue clandestina, nisi quoad hæc contraria probetur consuetudo. Nunc examinanda erunt, quæ à dissentientibus objiciuntur. Ubi primo loco sistitur argumentum ab indissolubilitate vinculi matrimonialis deductum, & quod sponsalia æq; ligent ac verum matrimonium. Posterius nego, id quidem facile con-

concedo (1.) quod sponsalia proximè accedant ad matrimonium, differunt tamen adhuc, quia in sponsalibus fides fit de matrimonio, non matrimonium. *Vid. STRYK. de Dissens. sponsal. S. 3. §. 27.* Sed dixeris, si sponsalia non sunt matrimonium, An sponsa sit uxor. cur ergo sponsa vocatur uxor, & in eam committitur adulterium? Dasß mit Ihr die Ehe gebrochen werde. Prius probatur ex textu *Matth. 1. v. 20.* Posterius probat *Dent. 22. v. 24.* cum quo consonat Jus Civile *L. 13. §. 3. ad L. Jul. de adult.* Respondetur ad (1.) non à sola appellatione rei dependet veritas, ut loquitur *STRYK. de Dissens. sponsal. di. Et. loc. §. 27.* Vel, divinæ legis mos est, sponsas appellare Conjuges, non quod jam sint uxores, sed quod à Parentibus uxores fieri debeant: *Vid. C. 12. C. 27. qu. 2.* Ad (2.) facilis est responsio, quod quamvis inter desponsatos adulterium dicatur committi, id tamen propriè dici nequeat: sed potius est fidei temel datæ violatio, quam instar adulterii vindicandam censuerunt jura. (II.) & hoc largior quod privata Partium conventionem sponsalia solvi nequeant, sed hæc non adest in delatione juramenti judicialis, quæ præsupponit Judicis comprobationem: sicuti autem Judex transactionem contra matrimonium ex justa causa confirmare, quod fieri posse communiter concedunt. *Conf. BEUST. de matrim. P. 1. c. 29. CYPRÆUS de Sponsal. c. 13. §. 13.* ita etiam contra matrimonium concedere potest Juramentum, quod speciem quandam transactionis continet.

C 2

Vid.

*Vid. L. 2. ff. de Jurejurand. BRUNNEM. process. Civil. c. 23. n. 2. Ad matrimonium tamen jam conlummarum hanc licentiam transigendi non extenderem cum STRUV. exerc. 6. th. 59. Judicialis verò ex justa causa etiam hic admittitur, quando Conjuges à thoro & mensa separantur. Quod tandem honorem matrimonii concernit, eum in jure summum esse nemo negat, ita ut pro matrimonio in dubio sit pronunciandum, sed eleganter respondet MEV. ad Jus Lubec. Lib. 1. Tit. 4. Art. 1. n. 11. quod hoc brocardo abuti non debeamus, quod fit, si velimus pro matrimonio, pronunciare, ubi de ejus substantiabus perfectè non constat, ut in nostro casu.*

§. X. Confirmat hæc omnia Responsum EXCELLENTISSIMORUM DOMINORUM ET JCTORUM hujus Academiæ, quod mihi communicatum ac apponere volui.

**S**ed fraget sich ferner ob allhier juramenti judicialis delatio fiat fides/ da dann zwar in thesi und regula solches communiter vernetzt wird. GAIL. L. 2. O. 94. n. 13. seq. CARPZ. L. 3. D. 44. SETSER. de Jurament. L. 4. c. 4. n. 7. BRUCKNER. in Dec. matrim. c. 2. n. 4. RICHTER. Dec. 8. n. 27. NICOL. de repud. c. 1. n. 68. Es haben aber die Doctoros negantes alle cine raison, quia non est in arbitrio partium à sponsalibus semel initis sub conditione Jurisjurandi recedere. GAIL. d. L. n. 14. CARPZ. d. L. n. 10. BRUCKNER. d. L. n. 4. HILIG. AD DONELL. L. 24. c. 17. lit. f. in med. ibique allegat. RICHTER. Dec. 8. n. 27. & 26. und gebrauch-

chen das argument *ex c. fin. x. de transact.* GAIL.  
*d. n. 14.* CARPZ. *d. L. m. 11.* Wann aber *ex actis* er-  
 hellet/das Kläger diesen Eyd nicht deferire sich von  
 der Beklagtin loß zu machen / sondern bloß die  
 Wahrheit an den Tag zu bringen / und wie die  
 Heilige Schrift redet / ein Ende alles Habers  
 zu machen / *Hebr. 6. v. 16.* da Er *alia ratione* sein  
 intent *plene* nicht erweisen kan / so haben Wir kein  
 Bedencken getragen / solche Eyd's Delation zu con-  
 firmiren *juxta doctrinam BRUNNEM. ad L. 6. ff.*  
*de Jur. jur. n. 26. 27. & in Jur. Eccles. L. 3. c. 5. §. 1. in fin.*  
 Dann es hat mit diesen Jurament allerdings glei-  
 che Bewandnis / als mit der Transaction *contra*  
*matrimonium* ; welche regulariter nicht verstatet  
 wird. *c. fin. x. de transact. ibiq. Ddres.* und gleichwohl  
 kan das *Consistorium ex Juxta Causa* dergleichen  
 transactiones confirmiren. CARPZ. *L. 3. D. 45. n. 12.*  
 STRYCK. *in U. M. ff. tit. de transact. §. 21.* Warum  
 solte ein Richter nicht können Juramenti delationem  
*contra matrimonium* confirmiren / wann Er siehet  
 daß der deferens den *animus* nicht habe sich à  
*sponsalibus initis* loß zu würcken / oder wie SE-  
 TSER. *de Jurament. L. 4. c. 4. n. 7.* redet / Sich von ein-  
 ander loß zuschweren ; Um so vielmehr / da *ex actis*  
 erhellet / daß Kläger *probabiles causas* angeführet/  
 aus welchen zu sehen / daß Er den Eyd nicht *temere*  
 deferiret / sondern *gm. safahme Præsumptiones* sind/  
 daß die einmahlt abgeschlagene *Sponsalia* nach des  
 Vaters Tode von Neuen beliebet seyn. Da nun die  
 rationes so *contra Juramentum judiciale* sonst mi-  
 litiren

liciren, alhier celliren/so ist keine Ursache / warum  
man nicht iuramentum Judiciale sowohl als pur-  
gatorium Parti injungiren könne ; Es wüde auch  
aus der widrigen Meinung folgen/ daß sponsalia,  
wann Sie in 2 oder dreyer Manns Personen Ge-  
genwart geschlossen/ die testes aber wären bald auf  
einander gestorben/ nicht könten probiret werden/  
wann die Eydtes Delation kein stat fünde/ welches  
aber wieder alle Recht und Billigkeit : Muß also  
opinio Doctorum Communis quod iuramentum  
judiciale contra matrimonium deferri non possit,  
ex adjecta ratione restringiret werden/si sc. Partes à  
sponsalibus velint recedere, secus si probatio plena  
haberi non possit. *arg.* eorum quæ habet CARPZ.  
L. 2. D. 23. n. 8. *seqq.* Quo enim casu licita trans-  
actio, eo quoque casu licite detertur iuramentum  
judiciale, quia hæc valde sunt similia, ut ab uno ad  
aliud liceat argumentari.

Jungam responsum quod exhibet STRYK. *in us.*  
*modern. Pand. Tit. De Transact. §. XXX.*

**N**wohl Kl. der Bell. das Juramentum  
expressè super negativa deferiret / daß  
sie ihm die Ehe nicht versprochen / und  
also reverà die Delatio contra matrimonium  
ist / in welchem Fall secundum communem  
Doctorum opinionem die Eydtes Delation nicht  
statt hat / indem niemand erlaubet ist / sich von  
der einmahl geschlossenen Ehe - Verbindung  
durch seinen Eyd loß zu wircken ; Weil aber  
dennoch solche communis sententia dieses vor-  
nehmlich zum Grunde setzet / quod super matri-  
monio non valeat transactio, und ein grosser Un-  
terscheid ist / an transigatur super matrimonio con-  
tracto, an super sponsalibus vel matrimonio con-  
tra-



trahendo, allermassen jedes eine indissolubilitatem  
 ex Jure Divino mit sich führet / diese aber ex honesta  
 causa per transactionem wohl dissolviret werden können /  
 und also supposita facultate transigendi, die Juramenti  
 delatio auch statt finden muß; Hiernächst die Eydtes  
 Delatio ein im Rechten verbonnetes Mittel ist / dessen  
 man sich zum Beweis überall gebrauchen kan / wo nicht  
 die Rechte ein anders deutlich verordnen / welches  
 aber in materia sponsaliorum sich nirgends findet /  
 da doch diese causa favorabilis ist / und daher via  
 probandi mehr zu extendiren / als zu restringiren /  
 welches gesehen würde / wann man aus Mangel  
 der Zeugen den Eyd nicht deferiren könnte /  
 wodurch zugleich Gelegenheit gegeben würde /  
 das Eheliche Versprechen promiscue ins  
 läugnen zu ziehen / wann dieses vor eine  
 beständige Regul ausgesetzet bliebe / daß  
 niemanden der Eyd darüber deferiret werden  
 könne / daß er die Ehe nicht versprochen /  
 zu geschweigen / daß hierunter zugleich eine  
 delatio Juramenti pro matrimonio tacite  
 enthalten / indem / wann der Beklagte nicht  
 schweren kan / daß er die Ehe nicht versprochen /  
 er ipso facto das matrimonium zugesiehet /  
 und obwohl etliche hieselbst die gravitatem  
 causae matrimonialis entgegen setzen / daß  
 solche der criminali compariret werde / dennoch  
 diese comparatio nicht absoluta, indem auch  
 sonst pro matrimonio kein Eyd deferiret  
 werden könnte / weil ja pro crimine commisso  
 kein Juramentum affirmative zu deferiren  
 erlaubt ist / indem niemand durch des  
 andern Jurament sich zur Leib und Lebens  
 Straffe verbinden lassen kan : Zugeschweigen /  
 daß das Juramenten-

mentum purgatorium so wol in criminalib9 als matrimonialibus contra commissum crimen & contra promissum matrimonium unstreitig zugelassen wird/ und daraus zugleich folget/ daß die Juramenti delatio contra matrimonium an und vor sich nicht unguͤltig seyn könne/ dabey auch auff das periculum perjurii nicht zusehen / weil solches so wohl in den Juramento purgatorio, als in den Juramento Judiciali pro matrimonio delato sich zutragen kan / in dem ein leichtsinnigēs Gemũth eben so leicht pro matrimonio, damit er eine reiche Braut nicht verliehret/ Meineydig werden/ als contra matrimonium schweren wärde. So erscheinet hieraus allenthalben so viel/ daß super promisso matrimonio die Eydts delation allerdinck statt finde/ da jedoch dem Beklagten so er nicht schweren wolte/ sein Gewissen mit Beweiß zu vertreten/ oder auch pro matrimonio den Eyd zurũck zu schieben/ frey bleibet. B. R. W.

Conclusio.

**V**Ela nunc contraho atqve plura, licet addenda essent pro stabilienda sententia nostra quod etiam contra matrimonium locus sit iuramento, jam super sedeo, quia nec temporis nec mei institutio id permittit, & hæc etiam sufficere puro. Quare me ad **SUMMUM RECTOREM OLYMPI DEUM T. O. TERq̃** Maximum, digno usq̃ & animi & corporis auxilio; velit ille ulterius omnes meos ita flectere conatus, ut omnia quæ aguntur tendant in sui gloriam ac proximi commodum, cui sit laus honos &c.

FINIS.

☉ (O) ☉

Rostock, Diss., 1706-09

X 237 3042



