II k 666

Ak 221, 31

DISSERTATIO
DE
DVBIO LEGITIMATORVM PER RESCRIPTVM PRINCIPIS IVRE IN GERMANIA

QVAM
PRAESIDE
GOTTLIEB WERNSDORFFIO
PHILOS. ET IVRIVM DOCTORE, INSTIT. PROF. PVBL. ORD. CVRIAE PROVINCIALIS SCABINATVS ATQVE FACVLTATIS IVRID. ASSESSORE

DIE XXVI. MARTII A. R S. CIϽIϽCCLXXXXI

H. L. Q. C.

DEFENDET
FRIDERICVS GVILIELMVS PETZSCH
MVTSCHENA - MISNICVS.

VITEBERGAE
LITERIS CAROLI CHRISTIANI DÜRRII.

BIBLIOTHECA PONICKAVIANA

UNIVERSITÄTS-BIBLIOTHEK HALLE (SAALE)

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-186142-p0001-2

PERILLVSTRI AC GENEROSISSIMO DOMINO

DOMINO

IOANNI GEORGIO

LIB. BAR. DE SPILLNER

DYNASTAE IN LOGA ETC.

SERENISSIMO PRINCIPI ELECTORI SAXONIAE A CONSILIIS INTIMIS, IN SANCTIORE SENATV, QVI REBVS FISCALIBVS PRAEEST

MAECENATI AC PATRONO

PIE COLENDO

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-186142-p0003-3

HVNC

LIBELLVM ACADEMICVM

IN SIGNVM

PIAE AC DEVOTAE MENTIS

TRADIT

EIQVE

SE SVAQVE OMNIA

DEMISSE COMMENDAT

PERILLVSTRI EIVS NOMINI

ADDICTISSIMVS

FRIDERICVS GVILIELMVS PETZSCH.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-186142-p0004-9

DE
DVBIO LEGITIMATORVM PER RESCRIPTVM PRINCIPIS IN GERMANIA IVRE.

§. I.

Veteres Germanos caſtitatis laude floruiſſe, TACITVS [a]) locupletiſſimus teſtis eſt, qui matrimonia apud eosdem ſeuera, et publicatae pudicitiae, nullam veniam fuiſſe, ſcribit. Mirum igitur non eſt, eosdem illud odium, quo eos perſequebantur, qui extra legitimam coniunctionem Veneri litaſſent, et in eos tranſtuliſſe, qui ex hac ipſa impudica maris foeminaeque coniunctione orti eſſent. Hos enim tanquam perpetuos paternae maternaeque turpitudinis teſtes, et foeda familiarum opprobria inſectabantur.

a) TACITVS *de Moribus German.* C. 18.

bantur.[b]) Miſeram certe fuiſſe, liberorum naturalium conditionem, id eſt, eorum, qui extra legitimum matrimonium procreabantur, hosque ipſos, perpetua illegitimae natiuitatis macula laboraſſe, nec aequo, cum reliquis ciuibus iure, vſos eſſe, iura Germanica, medio aeuo collecta, luculenter teſtantur.[c])

§. II.

Nec vllum apud veteres Germanos, proditum erat remedium, quo liberi illegitimi, legitimorum iura conſequi poterant. Nam ex priſcorum Germanorum placitis, ne matrimonium quidem tantam vim habebat, vt eos, qui ante nuptias procreati eſſent, liberos, legitimos redderet. Nemo enim ſibi iura natiuitatis immutare poterat, ſed eandem ſemper retinebat conditionem, in qua natus eſſet.[d]) Inde liberi extra matrimonium nati, illegitimorum iure cenſebantur, licet parentes poſtea nuptias iuſtas contraxiſſent, vt pluribus in hanc rem adductis legibus, comprobauit Ill. DREYERVS.[e])

§. III.

Soli igitur liberi ſui, cuique heredes erant, et ſi illi non adeſſent, qui propiore cognationis gradu defuncto iungebantur.[f]) Sui autem liberi ſunt legitimi, quos lex agnoſcit, et qui ex viro et vxore eius naſcuntur.[g]) Sine iuſtis enim nuptiis, nec vir, nec vxor intelligitur,[h]) immo vocabulum, quo Germani matrimonium exprimunt, (*Ehe*) legem denotat,[i]) ideoque legitimam tantum viri mulierisque coniun-

b) IO. GEORG. CRAMERVS *de iuribus et praerogatiua nobilitatis auitae.* C. IV. §. 2.

c) IVS PROV. SAX. L. I. Art. XXXVIII. *Kempen und ir kinder, ſpellude unde alle die unecht geboren ſin — die ſin alle rechtelos.* cf. IVS PROVINC. ALEMANN. C. 410. *ex edit.* BERGER. p. 133.

d) IVS PROV. SAX. L. I. Art. XIV. *Niemant ne mach erwerwen ander recht, wen alſe in angeboren is.* quae verba etiam in IVR. PROV. ALEMANN. C. 392. *ex edit.* BERGERI p. 21. inueniuntur.

e) IO. CARL. HEINR. DREYERVS in *zur Erläuterung der teutſchen Rechte, Rechts-Alterthümer und Geſchichten angewandten Nebenſtunden* p. 257. ſq.

f) TACITVS *de Moribus Germ.* C. 20.

g) *L. 6. D. de his, qui ſui vel alieni iuris.*

h) *§. 12. I. de Nuptiis.*

coniunctionem ſignificat. Nam licet apud Romanos illi etiam legitimi dicerentur liberi, qui per adoptionem legitimorum iura occupaſſent, quippe quibus lex ipſa iura liberorum, ex iuſto matrimonio prognatorum tribuebat, horum tamen liberorum adſcititiorum conditionem, quos lex quidem, non natura nouerat, Germanos ignoraſſe, dubium vix videtur. Cum enim apud eos, TACITO [k]) teſte, ſera eſſet iuuenum venus, eoque inexhauſta pubertas, nec virgines feſtinarentur, eadem iuuenta, ſimilis proceritas, pares validique miſcerentur, pleraque matrimonia prole foecunda erant, nec ſubſidiario liberos quaerendi modo, adoptione ſcilicet, egebant.

§. IV.

At cum tandem in Germaniam iura Canonica introducerentur, eaque non ſolum tantam vim ſacramento, quod ſub matrimonio latitare credebatur, tribuerent, vt, qui antea geniti eſſent, liberi, poſt contractum matrimonium legitimi haberentur, [l]) ſed et legitimationem per Pontificis Reſcriptum probarent, [m]) denique eam auctoritatem acciperent, vt IVRIS PROVINC. ALEMANN. COMPILATOR non dubitaret, quin ex iisdem omne ius hauriendum eſſet, [n]) paullatim etiam Germanis legitimatio per ſubſequens matrimonium, et per Reſcriptum innotuit; et, quamuis ex veterum morum diſciplina, quam iura feudalia ſequuntur, [o]) naturales liberi tam a paterna, quam materna hereditate arcerentur, [p]) quippe quae ne liberis quidem ex impari matrimonio natis cederet, [q]) tandem liberis illegitimis, ſi parentes eorum ſtupri conſuetudinem vel concubinatum in iuſtas nuptias commutaſ-

i) PAVL. MATTHIAE WEHNERI *Obſ. pract.* voce *Ehe.*

k) TACITVS *de Mor. Germ.* C. 20.

l) C. 6. *X. qui filii ſint legitimi.* conf. IVST. HENN. BOEHMER in *Iure eccleſ. Proteſt.* L. IV. Tit. XVII. §. 22.

m) C. 13. *X. qui filii ſint legit.*

n) IVS PROVINC. ALEM. C. 5. ex edit. BERGERI p. 9. *Aus dem Decret und aus dem Decretal aus den tzwain pūchen nimbt man allew dew recht der man tzu gaiſtlichen und tzu weltlichen rechten bedarf.*

o) *II. Feud. XXVI.* §. 10.

p) IVS PROV. ALEM. C. 164. ex edit. BERGERI p. 124. *Die Kinder, die nicht ehelich geboren ſind, die erben nicht ihren Vatter noch ihr MutterGuth, noch keines ihrer Vordern Guth.* cf. GLOSSAM GERM. AD IVS PROV. SAX. L. I. Art. LI. ex ed. GAERTNERI p. 108.

q) IVS PROV. SAX. L. I. Art. XVII. *Swer*

QK II k 666 X 237 46 92

mutaſſent, ob ſummum matrimonii fauorem, aequalia iura cum iis, qui ex legitimo matrimonio oriuntur, tributa ſunt. Certe IVRIS PROVINCIALIS ALEMANNICI AVCTOR haec dicit: *Hat ain man ain frawen tze lediglichen dingen und er hat chind pey ir ſey wenig oder vil und nymbt er ſy darnach cze rechter Ee was ſy dann kinder mit einander hieten cze der UnEe e das ſy an einannder czw der Ee nemet dew ſind allew ſambt rechtew Eekind und ſy erbent paidew aigen und lehen vom vater und von Muter und von andern iren frewndten als wol als dew chind dew ſy darnach gewinnet ſo ſy an ainander czw der Ee genommen haben,* r) et eadem fere verba in GLOSSA GERMANICA AD IVS PROVINC. SAXON. s) inueniuntur.

§. V.

Quo tempore autem Germani, liberis per ſubſequens matrimonium legitimatis, aequalia cum legitimis iura conceſſerint, et an haec ipſa ſententia iis iam placuerit, eo tempore, quo REPKOVIVS Ius Prouinciale Saxonum compilaſſe dicitur, eo minus definiri poteſt, quo magis dubium eſt, quo tempore Speculum Saxonicum prodierit, quamuis vero ſimile ſit, illud ipſum Iure Prouinciali Alemannico antiquius eſſe. t) Extant quidem in IVRE PROVINCIALI SAXONICO u) haec verba. *Swer ſo eines Mannes wib behuret offenbare oder wib oder magt notiget, nimt her ſie darnach zu der Ee eheliche kint gewinnet her nimmer by ir,* quae etiam in IVRE PROV. ALEMANN. x) inueniuntur, et ex his plures colligunt, his ipſis, quibus Specula prodiere temporibus, liberos illegitimos, licet acceſſerit deinde parentum matrimonium, ſemper durioris conditionis fuiſſe, quam ii, qui ex iuſto matrimonio procreantur. Immo V. C. KINDIVS y) ad haec ipſa loca prouocat, vt probet, maiores

Swer ſo dem andern nicht ebenburtig en iſt, deren mag ſin Erbe nicht genehmen. et in Artic. LI. *Wann ein rechtelos mann muz wol ehelich wib nemen und kindere bi ir gewinnen die ebenburtig ſin, die muzen auch wol ſin Erbe nemen und irer Mutter alſo wenn ſi in ebenburtig ſin.* et Lib. III. Art. LXXI. *Daz eliche kind und vri behäldet ſines vaters ſchilt unde nimet ſin Erbe und der Mutter alſo ob es ir ebenburtig iſt, oder baz geboren.* cf. IVS PROV. ALEM. C. 392. ed. BERGERI pag. 22. et IO. GODOFR. BAVERI Diſſ. *de Succeſſione legitimator. per nuptias exule in feudis.* in *Opuſc.* T. II. p. 104. ſq.

r) IVS PROVINC. ALEM. C. 373. edit. BERGERI p. 247.

s) GLOSSA ad L. I. Art. XXXVII.

t) FRID. CAROL. DE BVRI in *Erläuterung des Lehnrechts* p. 183.

maiores noſtros, Latii iura, circa legitimationem per ſubſequens matrimonium, ignoraſſe, et ob hanc ipſam cauſam, hunc iuris Saxonici articulum, quod ſcilicet iuri Caeſareo et Canonico, legitimationem per pallium probanti, repugnaret, a Pontifice reprobatum eſſe. At cum iurium veterum compilatores, in hoc ipſo loco, non de conditione eorum agant, qui ante nuptias editi ſunt, ſed eorum fortunam definiant, qui poſt contractas iam nuptias, ex matrimonio eius naſcuntur, qui duxit eam, quam per adulterium vel ſtuprum violentum polluit; et in hac ipſa re, priſcarum legum eccleſiaſticarum et Romanarum ſeueritatem ſequantur, quae nuptias inter adulterum et adulteram, raptorem et raptam irritas eſſe iuſſerunt, [z]) quam tamen recentiores Pontificum, inprimis INNOCENTII III. Epiſtolae decretales, ex quibus et adultero licet eam, cum qua adulterium commiſit, [a]) et raptori raptam [b]) legitimo ſibi matrimonio iungere, deſeruerunt: vereor, vt ex hoc ipſo Iuris Prouinc. Sax. textu probari poſſit, iam REPKOVII tempore, legitimatos per ſubſequens matrimonium, aequalia iura cum iis habuiſſe, qui ex legitimo matrimonio orti ſunt. Illud tamen dubio omni caret, iis temporibus, quibus prodiit Ius Prouinciale Alemannicum, liberos ex ſtupro vel concubinatu procreatos, quorum parentes poſtea, illegitimam conſuetudinem in iuſtas nuptias commutaſſent, aequali iure cum liberis, ex legitimo matrimonio oriundis, vſos eſſe. Hoc enim manifeſte probant, ea verba, quae ſupra [c]) ex hoc ipſo Speculo Sueuico, [d]) adtulimus. Indeque paullatim euenit, vt legitimati per ſubſequens matrimonium, non ſolum ad hereditates, ſed ad feuda etiam, diſſuadente licet iuris beneficiarii analogia, vt egregie monuere et DREYERVS [e]) et BAVERVS [f]) in multis Germaniae prouinciis, admitterentur.

§. VI.

u) IVS PROV. SAX. *L. I. Art.* XXXVII.

x) IVS PROV. ALEM. C. 410. *edit.* BERGERI p. 133.

y) IO. CHRISTOPH. KINDIVS, in Diſſ. *de reprobatis Speculi Saxonici articulis,* §. 13.

z) *L. un. C. de raptu virgin. Nouell. CXXXIV. c.* 12. *C.* 1. *et* 3. *Cauſ. XXXI. Qu. I. C.* 6. *X. qui filii ſint legitimi.*

a) *C.* 6. *X. de eo, qui duxit in matrim. quam polluit per adult.*

b) *C. vlt. X. de Raptor.*

c) *§. IV.*

d) IVS PROVINC. ALEMANN. C. 373. ex edit. BERGERI p. 247.

e) DREYERVS in *Nebenſtunden* p. 275.

f) IO. GODOFR. BAVERVS in Diſſ. *de*

Suc-

§. VI.

At licet in hac re, Germani, religione ſacramenti, quod ſub matrimonio latere videbatur, moti, iura canonica ſequerentur, et eos liberos tandem legitimos cenſerent, quos pater, matrem eorum ducendo, ſuos liberos eſſe declaraſſet, ſerius tamen eos, quos Pontifex vel Princeps, in legitimorum liberorum numerum retuliſſet, ad legitimam ſucceſſionem admiſerunt. Diſertis enim verbis negant, et AVCTOR IVRIS FEVDALIS VETERIS, quisquis ille ſit, quem V. C. ZEPERNICKIVS primum typis excudendum curauit, [g]) et COMPILATOR IVRIS PROVINCIALIS ALEMANNICI, ius eſſe Pontifici vel Caeſari, ſpuriis iura legitimorum eum in finem tribuendi, vt legitimis heredibus hereditatem eripiant. Ille enim his verbis vtitur: *Weder der babiſt noch der keiſir die ne mugin von ir mutwillin von eime unechtin kinde einen echtin ſun nicht gemachin. wande ſe mit in die echtin ſune unde die erbin irs erbis roubitin.* [h]) Hic autem ſcribit: „*Ekind mag der unehelich man nimmer gewinnen, gewinnet ain man ainen ſun unehelichen, den mag der pabſt wol cze ainen Ekind machen und auch der kayſer nach ſeinem recht, als wir hernach wol ſagen. aber weder der pabſt noch der kayſer mügent im daz recht nimmer gegeben, daz ſy irer mang gut mügen geerben als ob ſy von irer muterleib Ekind wärn geweſen. aber gewinnet ſy Ekind die erbent ir mang wol, ob ſy tze Ekindern ſind gemacht als hievor geſprochen iſt*" [i]) et, „*Der pabſt und der Kayſer machent auch wol unehelichew chind cze ekinden nach irem rechten, ſy erbent aber irer freundt gut nicht, als es auch vor an dieſem puch iſt geſchriben.*" [k])

§. VII.

Haec cum ita ſint, in eo omnes fere conſentiunt iuris Germanici interpretes, maiorem eſſe vim ac poteſtatem eius legitimationis, quae per

. *Succeſſione legitimatorum per nuptias exule in feudis.*

g) CAROL. FRID. ZEPERNICKIVS in *Miſcellaneen zum Lehnrecht*, T. I.

h) *Buch von dem Lehnrecht* C. XXXII. apud ZEPERNICKIVM in *Miſcellaneen* T. I. p. 49.

i) IVS PROVINC. ALEMANN. C. 371. ex edit. BERGERI p. 71.

k) IVS PROV. ALEM. C. 373. ex edit. BERGERI, p. 248.

l) ANDR. GAILIVS in *Obſ. pract.* L. II. Obſ. 140. et 141. IO. HENR. BERGERVS in *Oec. Iur.* L. II. Tit. IV. Th. 37. GEORG. BEYERVS in *Delineat. iur. ciu. ſec. Inſtit.* L. III.

per ſubſequens matrimonium fit, quam illius, quae ex Reſcripto Principis originem trahit. [l]) Illa enim legitimatis, in omnibus negotiis, et in omni fere ſucceſſione, iura legitimorum tribuit, haec autem tum demum, ſi Princeps voluerit, nec ius tertii cuiusdam hoc impediat. Primarius enim finis legitimationis per Reſcriptum Pontificis, ex placitis iuris Canonici, quod hanc ipſam legitimationis ſpeciem in Germaniam introduxiſſe videtur, [m]) hic eſt, vt macula, quam ex illegitima coniunctione procreati, ex hac ipſa natiuitate traxiſſe videntur, eluatur, ipſisque aditus ad munera atque honores aperiatur. Arcebantur ſcilicet ſpurii et omnes, qui extra legitimum thorum procreati erant, ex recentioris iuris Canonici placitis, quod in hac re a veterum patrum diſciplina, qui vitia parentum filiis non obeſſe cenſebant, [n]) receſſerat, a dignitatibus eccleſiaſticis et actibus ſpiritualibus. [o]) Neceſſarium igitur erat, vt iidem, ſi ad dignitates promoueri cuperent, diſpenſationem a ſede Apoſtolica impetrarent, [p]) vel quod idem eſt, ad actus ſpirituales legitimarentur. [q]) Traxerat enim ius Canonicum, de quo Germani, inter quos REGINONEM PRVMIENSEM, et BVRCHARDVM WORMATIENSEM nominaſſe ſufficit, bene meruerant, aliquid ex moribus Germanorum, penes quos ſpuriorum et naturalium liberorum conditio, longe deterior erat, quam apud Romanos. Nam cum apud Quirites ſpurii honoribus quibusuis fungi poſſent, apud Germanos a muneribus et beneficiis repellebantur, immo ſeruilis conditionis et infames habebantur, [r]) indeque priuilegio opus erat, ſi iidem dignitates honoresque ambirent. Quod ſi hoc impetraſſent, in obeundis muneribus legitimi cenſebantur, et aequali, cum reliquis ciuibus, qui ex iuſto matrimonio orti erant, iure vtebantur. Haec igitur miſera hominum, ex illicita venere oriundorum conditio, legitimationem per Reſcriptum in Germaniam introduxit. Nam qui ec-

cleſiaſti-

L. III. p. 151. ERNEST. FRID. SCHRUETER in Diſſ. de *Legitimatione*. AVG. A LEYSER in *Med. ad Pand.* Spec. XIX. Med. 4.

m) CHR. THOMASIVS in Diſſ. *de Vſu practico doctrinae Inſtitut. de legitimatione.* C. 2. et IVST. HENN. BOEHMERVS in *Iure Eccleſ. Proteſt.* L. IV. Tit. XVII. §. 19.

n) C. 3. 4. 5. 6. *ſq. Diſtinct. LVI.*

o) C. 1. 15. *et* 18. *X. de filiis Presbyter.* cf. BOEHMERVS in *Iure Eccleſiaſt. Proteſt.* L. I. Tit. XVII.

p) C. 18. *X. de filiis Presbyter.*

q) C. 13. *X. qui filii ſint legitim.*

r) Ill. GEORG. STEPH. WIESANDIVS, in Prol. de *Conditione ſpuriorum recte aeſtimanda*, in Opuſc. p. 263. ſq.

cleſiaſtica munera ambibant, ad actus ſpirituales a ſummo Romanorum Pontifice legitimabantur,[s]) et qui reipublicae muneribus praefici cupiebant, a rege vel Imperatore ſacros codicillos impetrabant. Hunc enim et infami ea munera mandare potuiſſe, quae ex lege et conſuetudine, tantum a viris integrae famae et honeſtis natalibus oriundis obeuntur, eo minus dubium videtur, quo certius eſt, ex iuris beneficiarii diſciplina, iure carentes et in fornicatione natos, omneſque qui non ſunt ex homine militari, ex parte patris eorum et aui, iure caruiſſe beneficiali, nihilo ſecius tamen domino licuiſſe, vt vni iſtorum beneficia concederet.[t]) Ex hoc autem patet, legitimationem minus plenam, quae illegitimae natiuitatis maculam tantum tollit, iura vero ſucceſſionis non tribuit, prius apud Germanos receptam eſſe, quam plenam, quae ex lege IVSTINIANI nata, illegitimis, quos Princeps legitimos eſſe iuſſit, omnia ea iura impertitur, quibus vſi eſſent, ſi ab initio, id eſt, primo, quo nati ſunt, tempore, legitimi fuiſſent.[u]) Ius enim minus plene legitimandi, Pontifici ac Caeſari concedunt, IVRIS FEVDALIS VETERIS[x]) et IVRIS PROVINCIALIS ALEMANNICI[y]) AVCTORES, qui tamen diſertis verbis negant, per Reſcriptum legitimatos, iura eorum, qui ex lege et ordine cognationis ſucceſſuri ſunt, interuertere poſſe.

§. VIII.

s) *C. 13. X. qui filii ſint legitimi.* Sic CHRONICON MONTIS SERENI in IO. BVRCH. MENCKENII *Scriptor. Rer. German.* T. II. p. 217. refert, Pontificem INNOCENTIVM III. A. MCCI. TIDERICVM Merſeburgenſem, *qui pro eo, quod non erat de legitimo matrimonio natus, non videbatur ſine licentia ſummi Pontificis poſſe promoueri*, legitimaſſe, et vt conſecrationem ab Epiſcopo Hildesheimenſi acciperet, praecepiſſe.

t) AVCTOR VETVS DE BENEFICIIS C. 1. §. 4. BUCH VON DEM LEHNRECHT C. 1. apud ZEPERNICKIVM in *Miſcellan.* T. I. p. 2. IVS FEVDAL. SAX. C. 2.

u) *Nouell. LXXXIX. c. XI. in fine.*

x) BUCH VOM LEHNRECHT C. XXXI. in ZEPERNICKII *Miſcellaneen* T. I. p. 49.

y) IVS PROVINC. ALEMANN. C. 371. edit. BERGERO p. 71. et C. 373. p. 248.

z) CHR. THOMASIVS in Diſſert. laud. C. II. §. 2.

a) GEORG. BEYERVS in Progr. *de iure Perſonarum ex Iure Germ.* in *Opuſcul.* p. 323. IO. RVD. ENGAVIVS in *Elem. Iur. Germ.* L. I. §. 257.

b) *Der mehrgenannte — ſoll und mag auch Mann und Weibsperſonen, — ſo auſſerhalb der h. Ehe geboren, ſie ſeynd gleich von ledigen, einer oder zweyen ehlich verheyratketen, zu nahe geſippten, befreundten*

§. VIII.

Primarium autem finem legitimationis per Reſcriptum Principis, ex noſtris etiam moribus eum eſſe, vt illegitimae natiuitatis macula auferatur ab iis, qui, ex illegitima parentum coniunctione, notam quandam traxiſſe videntur, iam monuere THOMASIVS [z]) et alii, [a]) et luculenter id probant ea verba, quae in ſacris Codicillis occurrere ſolent, quibus vel Imperator, vel eiusdem Vicarii, Comitibus Sacri Palatii, ius legitimandi eos, qui ex illegitimis maris foeminaeque complexibus oriuntur, tribuunt. [b]) Indeque recte colligit THOMASIVS [c]) doctrinam de legitimatione, quae in foris noſtris obtinet, non ex regulis iuris Romani, quod minus plenam legitimationem ignorauit, et eos, qui per ſacrum Principis oraculum, iura legitimorum liberorum conſecuti ſunt, in nulla re a legitimis differre, immo aequalia, cum caeteris ab initio legitimis, iura habere iuſſit, [d]) ſed ex iuris Canonici placitis, quod multa a principiis iuris ciuilis ſecedentia tradidit, [e]) et ius legitimandi mirum in modum auxit, et augendo fere corrupit, [f]) aeſtimandam diiudicandamque eſſe.

§. IX.

Differt enim ius Canonicum, in pluribus rebus, quae ad doctrinam de legitimatione per Reſcriptum pertinent, a iure ciuili, nec eas

vbique

ten oder verſchwägerten Perſonen, oder aus andern in Rechten verbothenen Vermiſchungen — erzeuget, legitimiren und ehrlich machen, und mit denſelbigen ihrer unſchuldigen Macul und Vermailung oder unehelichen Geburth halber diſpenſiren, ſolche Macul und Vermailung gantz aufheben, vertilgen, abthun, und ſie in die Ehre und Würde des ehelichen Standes ſetzen und erheben, alſo daß denen, ſo wie obſtehet, von ihm geehligt und legitimirt werden, ſolche ihre uneheliche Geburth, weder inner noch auſſerhalb Gerichts, noch ſonſten, in keine andere Weiſe, zu einiger Unehr, Schmach oder Vorwerfung vorgehalten, noch ſie deren in einigen Handlungen oder Sachen, im geringſten nicht entgelten, ſondern an allen Orten und Enden für ehelich gehalten, geſprochen, erkennet, und zu allen Ehren, Würden, Geiſt- una Weltlichen, bürgerlichen und andern Aemtern, Ständen, Zünften und Handwerkern, wie andere, ſo von Vater und Mutter ehelich gebohren ſeyn, angenommen und zugelaſſen werden. Vide SAM. STRYCKII *Uſum modern. Pandect.* L. I. Tit. VI. §. 15.

c) CHR. THOMASIVS in Diſſ. laud. C. II.

d) *Nouell. LXXXIX. C. IX. et XI.*

e) IVST. HENN. BOEHMER. in *Iur. Eccl. Proteſt.* Lib. IV. Tit. XVII. §. 2.

f) IO STRAVCHIVS in Diſſ. *ad Cap. Per Venerabilem X. qui filii ſint legitimi* § 16. in *Diſſertt. Canon.* p. 91.

vbique regulas ſeruat, quas in hac ipſa, quae per ſacrum oraculum fit, legitimatione, praeſcripſit IVSTINIANVS. Hic enim, qui ſe legitimandi naturales modum, per Reſcriptum Principis, primum inueniſſe gloriatur, [g]) et cui hanc ipſam inuentionis laudem tribuendam cenſet HILLERVS [h]) in fauorem patris, qui filios naturales legitimos efficere cuperet, nec tamen eorum matrem matrimonio ſibi iungere poſſet, ſanciuit, vt precibus a patre Imperatori oblatis, liberi naturales legitimorum iura per ſacrum Principis oraculum conſequi poſſent, [i]) ſed cauit ſimul, vt haec natalium reſtitutio, in naturalibus tantum liberis locum haberet, id eſt, iis, qui ex concubina, inter quam et iuſtam vxorem, excepta dignitate nihil intererat, [k]) et in quam et adulterium committebatur, [l]) nati eſſent, non vero in iis, qui ex nefariis, vel inceſtis, vel damnatis complexibus, prodiiſſent [m]) et tum demum procederet, ſi quis nullos omnino legitimos, ſed naturales tantum liberos haberet, horum autem matrem, caſu aliquo impeditus, ducere non poſſet, [n]) denique iuſſit, vt naturales liberi non inuito patre, et non conſentiente, ſed vel ad preces eius Imperatori oblatas, vel ſi is in teſtamento ſcripſiſſet, ſe velle vt liberi legitimi eſſent, ſibique ſuccederent, legitimorum iura conſequerentur. [o]) At ex iuris Canonici placitis, per Reſcriptum, non naturales tantum liberi, iura legitimorum conſequuntur, ſed et adulterini, [p]) immo et ii, qui ex alio damnato legibusque prohibito coitu naſcuntur. Pontifices enim ſibi plenam, id eſt illimitatam, nullisque legibus vel vinculis adſtrictam poteſtatem, legitimandi ſumſerunt, et illegitimos, non conſentientibus patribus, ſaepius ad actus ſpirituales legitimos fecerunt, id eſt, ab ea macula liberauerunt, quam ex illegitima natiuitate traxiſſe videbantur. [q]) Ex iure Romano potior legitimationis cauſa, haec erat, vt pater patriam poteſtatem in liberos naturales adquireret, [r]) indeque Romanis legitimatio tantum plena cognita, quae legitimatis per Principis Reſcriptum,

g) in *Nouell. LXXIV. Cap. I.* et *Nouell. LXXXIX. C. 8.*

h) CHR. HENR. HILLERVS in Diſſert. *qua legitimatio per Reſcriptum Principis Iuſtiniano Imp. tanquam auctori atque inuentori vindicatur.*

i) *Nouell. LXXIV. Cap. II.*

k) *L. 13. §. 4. D. de Legat. III.*

l) *L. 13. D. ad Leg. Iuliam de Adulter.*

m) *Nouell. LXXXIX. C. IV.*

n) *Nouell. LXXIV. Cap. IV.* et *Nouell. LXXXIX. C. IX.*

ptum, omnia iura filiorum legitimorum tribuit, eosque, niſi ex teſtamento patris, accedente Principis conſenſu, legitimatio fiat, in patriam patris naturalis poteſtatem redigit. Ex iure autem canonico, legitimati per Pontificis Reſcriptum, non in omnibus rebus, ſed in certis tantum cauſis, praeſertim in muneribus eccleſiaſticis obeundis, iure legitimorum cenſebantur. Cum autem is, qui in ſpiritualibus diſpenſaretur, ob ſummam Pontificis auctoritatem, et in temporalibus diſpenſatus videretur, praeſertim in patrimonio beati Petri, in quo Papa et ſummi Pontificis auctoritatem exercebat, et ſummi Principis poteſtatem exequebatur:[s]) legitimatio, quae per Reſcriptum fit, in plenam et minus plenam diuidi coepit. Plena autem dicitur, quae legitimato, in omnibus negotiis, iura legitimi tribuit, minus plena, quae maculam tantum illegitimae natiuitatis tollit, et viam ad munera et honores aperit.

§. X.

Haec iuris Canonici placita, cum vſus fori ſequatur, et ex moribus noſtris, omnes liberi naturales, cuiuscunque generis ſint, licet ex coniunctione, quam leges vetant, oriantur, non naturales tantum, id eſt ex concubina nati, quos cum omnis extra nuptias concubitus, legibus vetitus ſit,[t]) vix habemus, per Principis Reſcriptum iura legitimorum conſequi poſſint, eaque ſaepius, non conſentiente patre, accipiant, denique iuris Iuſtinianei cautiones, ne ſcilicet per ſacrum oraculum legitimatio procederet, ſi mater liberorum commode duci poſſet, vel liberi ex iuſto matrimonio nati adeſſent, ſecure negligantur; recte docent ii, qui exiguum hodie iuris Iuſtinianei vſum in doctrina de legitimatione eſſe affirmant, praxinque fori ex principiis iuris Canonici et moribus Germanorum explicandum eſſe cenſent.[u])

§. XI.

o) *Nouell. LXXIV. Cap. II. et Nouell. LXXXIX. Cap. IX. et X.*

p) *C. 13. X. qui filii ſint legitimi.*

q) BOEHMERVS in *Iure eccleſ. Proteſt.* L. IV. Tit. XVII. §. 30. ſqq.

r) GEORG. BEYERVS in Prol. cit. p. 323.

s) *C. 13. X. qui filii ſint legitimi.*

t) ORDIN. POLITIAE AVGVST. de Ao. MDXXX. Tit. XXXI. et ORDIN. POLITIAE FRANCOFVRT. de Ao. MDLXXVII. Tit. XXVI.

u) THOMASIVS in *Diſſ. laud.* C. II. et

BOEH-

§. XI.

Quamuis autem Saeculo XIII. quo AVCTOREM IVRIS FEVDALIS veteris, et COMPILATOREM IVRIS PROVINCIALIS ALEMANNICI vixiſſe, plerique cenſent, Germani putarent, Principis Reſcripto iura eorum, qui ab inteſtato ſucceſſuri ſunt, interuerti non poſſe, iisdem tamen iam temporibus Germanorum reges, liberis illegitimis, et intuitu ſucceſſionis iura legitimorum tribuiſſe, ex GOLDASTO, et HISTORIA DE LANDGRAVIIS THVRINGIAE conſtat. GOLDASTVS enim nobis ſeruauit Reſcriptum CONRADI IV. in quo hic, legitimatis ab ipſo, ad patris preces *ex plenitudine poteſtatis* ius conceſſit, *vt tanquam legitimi et de legitimo thoro nati, in bonis paternis et maternis, quae feudalia non eſſent, ſuccederent, et ad omnes actus publicos et ciuiles honores, ſi ſe caſus ingeſſerit, admitterentur, et in omnibus aliis ſuam libere proſequi valerent actionem, obiectionem prolis illicitae in poſterum quieſcente, et lege aliqua non obſtante, et ea praecipue, quae legitimari ſpurios, niſi ex certa ſcientia non permittit.* x) In HISTORIA autem DE LANDGRAVIIS THVRINGIAE haec leguntur: *Anno MCCLXXXVII. adhuc durante diſcordia inter Albertum Landgrauium Thuringiae et filios ſuos, venit Rudolphus rex ad Thuringiam, et pacificauit eos. Tamen pace non obſtante, Albertus dolens de malis a filiis ſuis illatis, volens eos exhaereditare, vocauit filium ſuum Albertum, de concubina ſua, ſcilicet Kunne de Yſenberg, quem legitimari ſibi fecit, et dedit ei caſtra, Teneberg, Brandeberg, Braytenbach, Brandenſels, Wildencke, cum aduocatiis ad eadem caſtra pertinentibus. Et plura alia dediſſet ei in damnum filiorum ſuorum legitimorum, ſi domini terrarum non obſtitiſſent.* y)

§. XII.

Sed ſerius Germanis haec, quae per Reſcriptum Principis fit legitimatio, plena ſcilicet, quae non maculam tantum natiuitatis tollit, ſed illegitimis etiam iura ſucceſſionis tribuit, placuiſſe videtur. Nec hoc ipſum mirari debemus. Omnis enim vis huius legitimationis ex arbitrio

BOEHMER. in *Iure eccleſ. Proteſt.* L. IV. Tit. XVII. §. 29.

x) MELCH. GOLDASTVS in *Conſtitut. Imper.* T. III. p. 398.

y) *Hiſtoria Erphesfordenſis de Landgrauiis Thuringiae.* C. LXXIII. *in* IO. PISTORII *Scriptor. Rer. Germ.* T. I. p. 1334.

z) CHR. GOTTLOB BIENERVS *de Natura*

bitrio Principis pendet. Apud Germanos autem, libertatis ſuae paullo tenaciores, regum poteſtas nunquam infinita fuit, nec id, quod Principi placuit, legis vigorem habuit, recteque docet *V. Conſ.* BIENERVS,*) quantacunque imperent reges Germanorum poteſtate, legibus tamen nunquam ſolutos eſſe, ſed publico priuatoque iure teneri. Cum autem tandem Iura Romana, quibus Imperatores Romano Germanici, inde a FRIDERICI I. temporibus, quod illa Maieſtatis Caeſareae ſuſtentacula eſſe, et ex illis dominium totius orbis ſibi vindicari poſſe, viderent, impenſe fauebant,[a]) in fora Germaniae introducerentur, et Iureconſulti, principiis huius iuris imbuti, illud, quod Principi placuit, legis vigorem habere,[b]) ſaepius cenſerent, denique odium, quo Germani olim liberos, ex illegitima coniunctione natos, proſequebantur, quos iam ſaepius ex Principis vel Pontificis diſpenſatione, ſummis in vtraque republica honoribus auctos videbant, paullatim decreſceret: liberi etiam illegitimi, ſi a Principe ius ſuccedendi, diſertis verbis accepiſſent, ad parentum hereditatem admiſſi ſunt, dummodo ipſe pater id voluiſſet, et in hanc ipſam cauſam Principi preces obtuliſſet. Quamuis enim hac ipſa re, ius eorum, qui patri ab inteſtato ſucceſſuri erant, cognatorum, laedi videretur, hi ipſi tamen, cum in bonis eius, qui illegitimos filios procreauit, eo ipſo viuente, ius nullum haberent, ille autem de bonis acquiſitis libere diſponere, pactoque heredem ſibi querere poſſet,[c]) de iniuria illata ſibi conqueri non poterant. Iniquum enim non eſt, vt is hereditatem nanciſcatur, quem et defunctus ſibi heredem eſſe voluit, et quem Princeps, penes quem ius ferundarum legum eſt, hac ipſa hereditate non indignum cenſuit.

§. XIII.

At cum haec ratio non adſit, ſi quis illegitimus, non conſentiente patre, legitimi filii iura, per Reſcriptum Principis occupauerit, neminique inuito ſuus haeres adgnaſcatur;[d]) manifeſti iuris eſt, legitimatum

tura et indole dominii in territoriis Germaniae. C. I. §. 2.

a) V. SILBERRADII notas ad HEINECC. *Hiſt. iur.* L. II. C. III. p. 815.

b) *L. 1. pr. D. de Conſtit. princ.*

c) IO. GOTTL. HEINECCII *Elem. Iur. Germ.* L. II. Tit. VI. §. 150. ſq.

d) *§. 7. I. de Adopt.*

timatum per Principis Reſcriptum, niſi pater principi preces obtulerit, vel eundem filium ſibi legitimum eſſe voluerit, (quod voluiſſe videtur, ſi poſteaquam reſciuit, a Principe, filio legitimae natiuitatis iura tributa eſſe, hanc rem ſibi gratam ratamque eſſe declauerit, filiumque pro legitimo habuerit, [e]) ne ad patris quidem hereditatem adſpirare, nec iura eorum heredum, qui patri ab inteſtato ſucceſſuri ſunt, interuertere poſſe, et hunc ipſum legitimatum, legitimationem tantum minus plenam conſecutum eſſe, quae eidem ea quidem iura tribuit, quibus reliqui ciues, ex iuſtis nuptiis oriundi, vtuntur, non autem ſucceſſionis iura impertitur. [f]) Quare dubium non eſt, filium naturalem, qui poſt patris demum mortem, qui eundem naturalem eſſe voluit, Principem adit, ſuisque precibus efficit, vt legitimi filii iura conſequatur, diſſentientibus reliquis patris cognatis, ad quos, ſimulac is, de cuius hereditate queritur, moriatur, hereditas ex lege venit, nec ad iura ſibi tributa prouocare, nec vt iisdem praeferatur, petere poſſe. [g]) His enim ius quaeſitum, ipſis inuitis et non conſentientibus adimi, ſine iniuria non poteſt, [h]) nec principum moris eſt, beneficia in alterius iniuriam tribuere. [i])

§. XIV.

Patri igitur, ſi id velit, Principsque conſenſerit, liberos naturales, legitimos heredes, in iis bonis eſſe, in quibus patri libera diſpoſitio competit, ambigi non poteſt, praeſertim ſi nulli adſint liberi, ex iuſto matrimonio oriundi, qui alias ipſo iure heredes ſunt, immo viuo patre domini quodammodo eſſe videntur. [k]) Reliqui enim, qui ab inteſtato ſucceſſuri ſunt heredes, de iniuria ſibi illata queri non poſſunt, cum ex iure, quo vtimur, quiuis ſibi heredem, quem velit, ſcribere

e) SCHWEDERVS in *Diſſ. laud.* §. 27.

f) ANDR. GAILIVS in *Obſ. pract.* L. II. Obſ. 142. n. 6. HENR. HAHNIVS *ad Weſenbeccium* L. I. Tit. VI. p 74. BERGERVS in *Oec. Iur.* L. II. Tit. IV. Th. 37. SCHWEDERVS in Diſſert. cit. §. 27. IO. HENR. HARTLEBEN in Diſſ. *de Legitima liberorum* §. 12.

g) BENED. CARPZOVIVS in *Defin. for. P. II. Conſt. VI. Def.* 27. SAM. STRYCKIVS in Tr. *de Succeſſion. ab inteſt. Diſſ. I. C. II.* §. 75.

h) IO. VOETIVS in *Comment. ad Pand. Lib. XXV. Tit. VII. n.* 14. *et. Lib. XXXVIII. Tit. XVII. n.* 10.

i) *L.* 4. *C. de Emancip. lib.*

bere poſſit, dummodo iis, quibus legitima debetur, eandem non prorſus adimat, vel imminuat. At, an legitimati per Principis Reſcriptum, ſi adſint liberi ex iuſto matrimonio prognati, aequale cum his ius habeant, et cum iis ſimul ad paternam hereditatem admittantur? anceps omnino quaeſtio eſt. Haec, ſi leges Iuſtiniani tantum ſpectes, facile ſolui, ſed ſi ad mores noſtros, qui etiam iam extantibus legitimis, naturales ad legitimorum iura admittunt, et ad iuris veteris Germanici placita, quod Principis reſcripto, ius eorum, qui ex lege ſuccedunt, heredum, inuerti poſſe negat, reſpicias, in vtramque partem diſputari poteſt. Ex lege enim IVSTINIANI, [l]) naturales, ſi liberi ex iuſto matrimonio nati iam adſint, iura legitimorum, per Principis Reſcriptum, non conſequuntur, et hanc ipſam ob cauſam, legitimorum filiorum iura imminuere nequeunt, ſin autem naturales legitimorum iura iam conſecuti ſint, et poſtea, ex nouo, quod pater iniit matrimonio, legitimi liberi naſcantur, eorum ius horum natiuitate non imminuitur, ſed legitimi facti, cum iis, qui ex iuſtis nuptiis procreantur, paria iura habent. [m]) Nam nec anterioribus liberis fortuitus caſus aliquid derogare poterit, [n]) nec nouum eſt, vt, quae ſemel vtiliter conſtituta ſunt, durent, licet ille caſus extiterit, a quo initium capere non potuerunt. [o]) At cum ex moribus noſtris, extantibus licet liberis legitimis, naturales per Principis Reſcriptum, contra iuris Romani regulas, legitimi fiant, variae ſunt de hac ipſa quaeſtione virorum doctorum opiniones. Alii enim, quibus iniquum videtur, Principis facto, ius eorum, qui ab initio fuere legitimi, minui, negant, his legitimatis ius ſuccedendi in fraudem eorum, qui ex iuſto matrimonio orti ſunt, tribui poſſe, [p]) et haec ipſa ſententia priſcis Germanorum legibus optime conuenit. Sanciuerat enim ROTHARIS Rex Longobardorum,

k) *L.* 11. *D. de lib. et poſth.*

l) *Nouell. LXXIV. C. I.* et *Nouell. LXXXIX. C. IX. et. XI. ʃ.* 1.

m) ANDR. GAILIVS in *Obſ. pract. L. II. Obſ.* 142. *n.* 5. IO. HARPPRECHT in *Comment. ad pr. Inſt. de Heredit. quae ab inteſt. n.* 290. *ſqq.* SAM. STRYCKIVS in Diſſ. *de Succeſſ. ab inteſt. Diſſ. I. C. II. ʃ.* 72. IO. VOETIVS in Comm. *ad Pandect. Lib. XXV. Tit. VII. n.* 14. IO. BRVNNEMANN. ad *Tit. C. de Suis et legitim. lib.*

n) *L.* 11. *C. de natur. liber.*

o) *L.* 85. *pr. D. de Reg. Iur.*

p) GEORG. ADAM. STRVVIVS in Diſſ. *de Morte.* S. III §. 29. PETR. GVDELINVS *in iure nouiſſimo. L. I. C. XV.*

rum, [q]) *nulli ſit licentia, naturales ſuos filios aequales legitimis filiis aut conſimiles facere, niſi filii legitimi, poſt completam legitimam aetatem, patri conſenſerint.* Alii autem, qui Principis auctoritati quicquam detrahere nefas ducunt, et Principis voluntatem pro lege habent, legitimatis per Principis Reſcriptum, aequalia iura cum iis, qui ab initio legitimi fuere, tribuunt. [r]) Sed plerique, [s]) mediam ſententiam ſequuntur, et hanc ipſam legitimationem iis, qui eandem impetrauerunt, in fraudem liberorum legitimorum, ſucceſſionis iura tribuere negant, niſi Princeps, ſciens iam legitimos adeſſe, naturales diſertis verbis, ex plenitudine poteſtatis, legitimos eſſe iuſſerit, quam legitimationem, cum clauſula *Non obſtantibus legitimis* appellant. [t]) Reſcriptum enim, quo Princeps illegitimis legitimorum iura tribuit, vitio ſub et obreptionis laborare dicunt, ſi Princeps legitimos liberos iam adeſſe ignorauerit, [u]) cum Princeps in alterius iniuriam beneficia tribuere non ſoleat, [x]) eundem autem, ſi ſciuerit ex iuſto matrimonio liberos adeſſe, horum ius non ſuſtuliſſe, ſed ius quaerendum tantum reſtrixiſſe, liberisque naturalibus in iis tantum bonis, quae pater, cui voluiſſet, relinquere potuiſſet, ſucceſſionis iura tribuiſſe, ſatis ſubtiliter docent, [y]) ideoque in hac ipſa cauſa, filiis ab initio legitimis, eam hereditatis partem, quam leges liberis ſaluam eſſe iubent, integram deberi, in reliqua autem hereditate legitimatos cum iis, qui ex iuſtis nuptiis procreati ſunt, aequalia iura habere cenſent. [z]) Nec negari poteſt, hanc ipſam ſententiam moribus noſtris, qui patri, dummodo liberis iuſtis legitima ſalua ſit, liberam de bonis ſuis diſponendi poteſtatem concedunt, nec, vt reliquum patrimonium in eos, qui nullo cognationis vinculo ſibi iunguntur, transferat, vetant, bene conuenire. Indeque is fere Principis

q) LEX LONGOBARD. *Leg. Rotharis VIII. Tit. LVIII.* in BASIL. IO. HEROLDI *Origin. et Antiquit. Libr.* p. 174.

r) ERNST. FRID. SCHROETER in Diſſ. *de Legitimatione.* S. III. §. 12.

s) ANDR. GAILIVS in *Obſ. pract. L. II. Obſ.* 142. *n.* 7. *ſq.* SAM. STRYCKIVS in Diſſ. *de Succeſſ. ab inteſt. Diſſert. I. C. II.* §. 74. GEORG. BEYERVS in *Delineat. iur. ciu. ſec. Inſt. L. III. de Succ. ab inteſt. n.* 43.

t) SAM. STRYCKIVS in *Annott.* ad LAVTERBACHII *Compend. L. I. Tit. VI. p.* 44.

u) HENR. ZOESIVS in Comm. *ad Digeſta L. V. Tit. II. n.* 15.

x) *L. 4. C. de emanc. liber.*

cipis maieſtatem minuere videtur, qui ab hac communi ſententia recedere, et cum priſcis iuris feudalis veteris et Iuris prouincialis Alemannici auctoribus, ea iura legitimatis negare vellet, quae Princeps iisdem ex plenitudine poteſtatis liberaliter conceſſit, cum haud iniquum videatur, eum defuncto ſuccedere, quem et is, de cuius hereditate queritur, legitimum ſibi heredem eſſe voluit, et Princeps iuſſit.

§. XV.

Sed quamuis haec ratio, in definienda quaeſtione, quatenus legitimatus patri ſuccedat, locum habeat, eadem tamen adplicari nequit, ſi de eo diſputetur, an filius naturalis, qui patre id petente, a Principe iura legitimi conſecutus eſt, cognatis paternis ab inteſtato ſuccedere poſſit, ſi hi ipſi in eius legitimationem non conſenſerint, immo ſaepius eandem factam eſſe ignorauerint. Nam eos, qui patri cognatione iunguntur, voluiſſe, vt legitimatus ipſis legitimus heres ſit, ſtatui nullo modo poteſt. Mirum igitur non eſt, in dirimenda hac lite, Iuris interpretes varias ſententias ſequi, aliosque legitimatos ad collateralium ſucceſſionem vocare, alios autem eosdem ab hac ipſa prorſus repellere. Haec lis autem non eos ſolum exercuit, qui iura, quibus in Germania vtimur, tradiderunt, ſed eos etiam, qui omnem vim ac poteſtatem legitimationis, ex legibus Romanis definiuerunt. Horum enim plures, auctoritate forſan HARMENOPVLI,[a]) Graeci interpretis, qui tamen, cum Saeculo p. C. natum XIV. viueret, a Iuſtiniani temporibus nimis remotus videtur, moti, docent, legitimatum per Reſcriptum Principis, patri tantum legitimum fieri, non eis, qui patri cognationis vinculo iunguntur, denique vt firment hanc ſententiam ad *L. 9. C. de natural.*

y) ANDR. ALCIATVS in Comment. *ad L. Gallus 29. §. Et ſi quid tantum n.* 141. IO. HENR. BERGERVS in *Elect. Iur. crimin. p.* 358. et in *Reſolut. Legum obſtant.* L. I. Tit. VI. Qu. 8.

z) IO. HENR. BERGERVS in *Reſolut. Legum obſt.* L. I. Tit. VI. Qu. 8. CASP. THEOD. SVMMERMANN. in *Praxi Pandect.* L. I. Tit. VI. §. 58. GABR. SCHWEDER in Diſſ. *de iure liberorum inſcio vel non conſentiente patre legit.* §. 18. GEORG. ADAM. STRVVIVS in *Syntagm. Iur. ciu.* Exerc. III. §. 55.

a) Apud HARMENOPVLVM enim in *Promtuario Iuris Ciu.* L. VIII. Tit. VIII. n. 80. haec leguntur: Νοθος παις γενομενος γνησιος, μονȣ τȣ πατρος ἀυτȣ γινεται γνησιος. ὀυκετι δε και των κατιοντων, ἤ των ἀνιοντων,

tural. lib. et *Nouell. LXXXIX. C.* 4. prouocant, inter quos FRANC. HOTTOMANNVM, [b]) CONRADVM RITTERSHVSIVM, [c]) GERARDVM NOODTIVM, [d]) DIONYSIVM GOTHOFREDVM, [e]) et PETRVM GREGORIVM [f]) nominaſſe ſufficit. Et licet HOTTOMANNVM et RITTERSHVSIVM ex numero eorum, qui legitimatis per Reſcriptum Principis, ſucceſſionis iura, in hereditatibus eorum, quibus ex latere iunguntur, negant, eximere poſſes, hac excuſatione vtens, HOTTOMANNVM de omni legitimatione in genere agere, et in verbis, quibus vtitur, [g]) vim et poteſtatem, omni legitimationis generi communem explicare, ideoque ex his ipſis verbis, cum dubium non ſit, eum, qui per oblationem curiae, legitimus factus eſt, ſoli patri legitimum fieri, [h]) colligi non poſſe, HOTTOMANNVM legitimatis per ſubſequens matrimonium, et Principis Reſcriptum, iura ſucceſſionis, in hereditatem eorum, quibus ex latere iunguntur, negare, RITTERSHVSII autem verba, typographorum vitio corrupta eſſe, cum is ſibi alias ipſi non conſtaret, qui diſertis verbis *legitimatos per Reſcriptum Principis non tantum parentibus ſuis, ſed etiam aliis aſcendentibus et collateralibus ſuccedere* docuit: [i]) reliquorum tamen verba, niſi a iuſtae interpretationis regulis prorſus ſecedere velis, in aliam ſententiam trahi, nullo modo poſſunt. NOODTIVS [k]) enim ſcribit: *Legitimationum effectus non eſt idem omnium: nam ſi per oblationem Curiae, aut per Reſcriptum Principis contingat, habetur quidem legitimatus pro legitimo, ſed vni patri non aliis, L.* 9. *C. de nat. lib. Nou.* 74. *C.* 2. *et Nou.* 89. *C.* 9. *et* 19. GOTHOFREDVS [l]) autem haec notat: *Legitimati per Reſcriptum Principis, aut eum, cui Princeps*

ἀνιοντων, ἢ των ἐκ πλαγιȣ συγγενων τȣ πατρος ἀυτȣ, ὀυδε κληρονομει ἀυτοις, ὀυδε κληρονομειται ἐξ ἀυτων, χορις διαθηκης. i. e. Naturalis filius, qui fit legitimus, ſoli patri legitimus fit, non aſcendentibus, vel deſcendentibus, vel iis, qui ex latere patri iunguntur. nec ipſis ſuccedit, neque illi ei heredes ſunt, niſi ex teſtamento.

b) FRANC. HOTTOMANN. in Obſ. *de Spuriis et legitimis.* C. VI.

c) CONR. RITTERSHVSIVS in Comm. *ad Inſt.* L. I. Tit. X. §. vlt.

d) GER. NOODT. in Comment. *ad Digeſta* L. I. Tit. VI. in fine.

e) DIONYS. GODOFREDVS in *Notis* ad SCHNEIDEWINI Comment. in Inſtit. p. 391.

f) PETR. GREGORIVS in *Syntagm. Iuris vniuerſi,* Libr. XLV. C. VII. n. 7.

g) Apud HOTTOMANNVM *loc. cit.* haec leguntur: *Legitimatio tantum abeſt, vt ius agnationis integrum alicui praeſtet, vt ſoli patri legitimum faciat: ab aliis vero omnibus trium generum agnatis prorſus eum*

ceps eam poteſtatem fecit, patri tantum ſuccedunt, non aliis aſcendentibus, deſcendentibus aut cognatis patris: ſicuti nec illis tales perſonae ab inteſtato ſuccedunt. ſ. Filium Nou. 89. et GREGORIVS [m]) his verbis vtitur: *Legitimatis per Reſcriptum Principis eadem quoque iura dantur in bonis patris, ſi ſoli ſunt, et ſi cum conſenſu patris legitimati ſunt, cum teſtamento vel ab inteſtato decedente patre. ſ. illud tamen. Quib. mod. natur. effic. ſui. Minus autem conſequuntur in bonis proximorum patrum, quam legitimati per matrimonium: quia reſcripto legitimati non ſuccedunt ab inteſtato agnatis vel cognatis patris, vt alii ſ. Filium vero. Quibus modis natur. effic. ſui. Quia praeiudicium proximis fieri nequiuit, non vocatis nec conſentientibus. L. de vnoquoque. de re iud. L. iuris gentium ſ. ante omnia de Pactis Rubr. C. res inter alios acta etc. Nec Princeps Reſcriptum in alterius praeiudicium cenſetur indulſiſſe L. 2. ſ. Si quid a princ. Ne quid in loco publ.*

§. XVI.

At haec ipſa ſententia legibus IVSTINIANI non conuenit. Nam legitimatio, quae per oblationem Curiae fit, et priuata auctoritate peragitur, differt ab ea, quae ex ſacro Principis oraculo vim ſuam nanciſcitur, et ea, quae de ſucceſſione eorum, qui per oblationem Curiae, legitimorum filiorum iura conſecuti ſunt, ſanciuit IVSTINIANVS, [n]) *vt ſolummodo patri legitimi fierent ſucceſſores, nullum tamen haberent participium ad aſcendentes aut deſcendentes, aut ex latere agnatos vel cognatos patri*, perperam a NOODTIO, GOTHOFREDO, GREGORIO, aliisque

eum alienum relinquat. Nou. 89. *C.* 4. *Quin nec integrum quidem agnationis ius ei in parentis perſona tribuit, vt ſuitatem obtineat: quemadmodum olim factum eſſe, argumento eſt L. vlt. D. de adopt. Nam legitimationis ius omne hoc eſt: primum vt iuſtis liberis extantibus, legitimari nothus, niſi per coniugium, et decurionatum non poſſit: deinde vt legitimatus ſoli patri ab inteſtato haeres ſit: caeteris non ſit. Inſtitui tamen ab omnibus heres poſſit; ſed a patre non maiore ex parte, quam quae minima alicui adtributa eſt.*

h) *Nouell.* LXXXIX. *C.* 4.

i) CONR. RITTERSHVSIVS in *Iure Iuſtinianeo vel Nouell. methodica Expoſitione*, P. VII. C. VI. n. 5.

k) GERH. NOODTIVS in *Comm. ad Digeſta*, L. I. Tit. VI. in fine.

l) DION. GOTHOFREDVS ad SCHNEIDEWINI *Comm. in Inſt. p.* 391.

m) PETR. GREGORIVS in *Syntagm. Iur. vniuerſi, Lib. XLV. C.* 7. *p.* 913.

n) in *L.* 9. *C. de natur. lib.* et *Nouell.* LXXXIX. *C.* 4.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-186142-p0023-4

que [o]) adplicantur ad illos, qui per Principis Reſcriptum, et ſingulare eius beneficium inter legitimos filios relati ſunt. Diſertis enim verbis IVSTINIANVS iuſſit, *vt omnes, qui per modos ab ipſo inuentos* (inter quos refert, legitimationem per ſubſequens matrimonium et Principis Reſcriptum) *legitimum ius accepiſſent, haberent etiam ſucceſſiones, quas habent ii, qui ab initio legitimi ſunt,* [p]) et, *vt qui ab ipſo Imperatore, patre preces offerente, naturae atque antiquae ingenuitati et iuri legitimo reſtituti eſſent, nihil a legitimis filiis differrent;* [q]) denique generaliter definiuit: „*ſicut in caeteris ab initio legitimis, oportere etiam in his fieri ſucceſſiones.* [r]) Luculenter hoc docuit CVIACIVS, [s]) qui monuit, inter legitimationes, quae fiunt per ſubſequens matrimonium et Principis Reſcriptum, et eam, quae per oblationem Curiae fit, hanc eſſe differentiam, quod illis modis non ius ſuitatis tantum, ſed etiam ius agnationis, hoc modo tantum ius ſuitatis adquiratur, indeque legibus Romanis conuenit ſententia BALDVINI [t]) ſtatuentis, eos, qui ex Principis Reſcripto natalibus reſtituti ſunt, non ipſe modo patri, ſed et reliquis agnatis cognatisve legitimos fieri.

§. XVII.

Cum igitur leges Romanae ſatis clare doceant, eos, qui ex Principis beneficio, iura legitimorum conſecuti ſunt, in nulla re, ab iis, qui ex iuſto matrimonio oriuntur, differre, pauciores autem leges recentiores, quas Germanorum Principes populis ſuis dedere, legitimatorum conditionem accuratius definiant: [u]) plerique iuris Germanici, morumque, quibus vtimur, interpretes, legibus Iuſtiniani inhaerentes, in

o) V. C. NOA MEVRERO in Tract. *de Succeſſ. ab inteſt.* p. 18.

p) *Nouell. LXXXIX. C. VIII. pr.*

q) *Nouell. LXXXIX. C. IX. §. 1.*

r) *Nouell. LXXXIX. C. XI. §. 2.*

s) IAC. CVIACIVS in Notis ad Nou. LXXIV.

t) FRANC. BALDVINVS in *Comm. ad Inſt. Lib. III. Tit. I. p.* 409.

u) Secundum IVS PROVINCIALE WVRTENBERGICVM legitimatos per Reſcriptum, non niſi patri ſuccedere, et patrem ipſis vice verſa, absque vlteriori extenſione ad aſcendentes et deſcendentes, monuit WOLFFG. AD. LAVTERBACHIVS in *Collegio Pandect. L. I. Tit. VII. §.* 31.

x) II. Feud. XXVI. §. 10.

y) IO. BORCHOLTEN. in Tract. *de Gradibus* p. 204. ſqq.

z) VALENT. FÖRSTER. *de Succeſſionib. ab inteſt.* L. VIII. C. X. n. 8.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-186142-p0024-0

in omni ſucceſſione, ſi feudalem exceperis, in qua propter expreſſam iuris Longobardici diſpoſitionem, *Naturales filii, licet poſtea fiant legitimi, ad ſucceſſionem feudi, nec ſoli, nec cum aliis admittuntur,* [x]) iis, qui ad preces patris, per Principis Reſcriptum, iura legitimorum conſecuti ſunt, et ius ſuccedendi accepere, aequalia iura cum iis tribuunt, qui ex iuſto et legitimo matrimonio nati ſunt, eosque familiae agnationisque iura adipiſci, ideoque non patris tantum, ſed reliquorum etiam patris cognatorum, quibus ex latere iunguntur, ab inteſtato heredes eſſe cenſent. Hanc enim ſententiam amplectuntur, IO. BORCHOLTENIVS, [y]) VALENTINVS FOERSTERVS, [z]) BENEDICTVS CARPZOVIVS, [a]) DAVID. MEVIVS, [b]) LVDER. MENCKENIVS, [c]) GOTTLIEB GERHARDVS TITIVS, [d]) IO. PHILIPPI, [e]) Ill. IO. CHRISTOPH. KOCHIVS, [f]) et plures alii. [g])

§. XVIII.

Alii autem, qui vident, iuris Romani vſum in doctrina de legitimatione, vt ſupra [h]) docuimus, exiguum, legumque Romanarum auctoritatem, vt OBERTVS ait, [i]) magnam quidem, ſed non tantam eſſe, vt vſum vincant aut mores, denique vetera iura Germanica diſertis verbis, legitimatis per Principis Reſcriptum ius ſuccedendi negare, aliam ſententiam ſequuntur, et eos, qui per Principis Reſcriptum, iura legitimorum, immo ius ſuccedendi acceperunt, patri tantum, qui preces Principi obtulit, non reliquis patris cognatis, quibus ex latere iuncti videntur, legitimos fieri, nec ad collateralium hereditatem, niſi et hi in eorum legitimationem conſenſerint, adſpirare poſſe, docent. Hanc

a) BEN. CARPZOVIVS in *Defin. for.* P. II. Conſt. VI. Def. 16. n. 4.

b) DAV. MEVIVS in *Deciſionibus* P. IX. Obſ. 125 et 126.

c) LVD. MENCKEN *ad Pandect. de Succeſſ. iuris nouiſſ.* §. 18. p. 587.

d) GOTTL. GERH. TITIVS in *Obſ. Lauterbach.* Obſ. 979. et in *Iure priuato Rom. Germ.* L. VI. C. XIII. §. 6. Lib. VII. C. I. §. 20.

e) IO. PHILIPPI in *Vſu pract. Inſt.* L. I. Tit. X. Eccl. LXXII. n, 3.

f) IO. CHRISTOPH KOCH *Succeſſio ab inteſtato* §. 75.

g) V. C. GEORG. ADAM. STRVVIVS in *Syntagm. Iur. ciu.* Exerc. III. §. 55. SAM. STRYCKIVS in Diſſ. *de Succeſſione ab inteſtato.* Diſſ. III. C. I. §. 41. GABRIEL SCHWEDER, in Diſſ. laud. §. 25.

h) *§. X.*

i) *II. Feud. I. pr.*

Hanc enim ſententiam probant, IOANNES SCHNEIDEWINVS, [k]) PETRVS GVDELINVS, [l]) ANTONIVS MATHAEVS, [m]) DAVIDES MEVIVS, [n]) SIMON A GROENEWEGEN, [o]) IOANNES VOETIVS, [p]) GVILIELMVS LVDWELLVS, [q]) CONRADVS SCHLVTERVS, [r]) IO. BALTHASAR WERNHER, [s]) et AVGVSTINVS A LEYSER. [t])

§. XIX.

Quamuis autem, ſi a iure conſtituto receſſeris, nulla fere ſit, monente iam CICERONE, [u]) iuſtitia, et res ipſa in vtramque partem facile diſputari poſſit, praeſertim cum inter eruditos nondum conueniat, quanta ſit iurium eorum, quae medio aeuo Germani collegere, auctoritas, [x]) mihi tamen, qui leges Romanas in ſubſidium tantum a Germanis receptas eſſe video, vt ex iisdem lites, quae ex legibus patriis moribusque, vel earum analogia dirimi non poſſunt, decidantur, [y]) verior videtur eorum ſententia, qui analogiam iuris patrii, legibus Romanis praeferendam eſſe cenſent, ideoque docent, verba Reſcripti, quibus Princeps illegitimis filiis, ad patris preces, ius ſuccedendi conceſſit, ad ſolam patris hereditatem reſtringenda, non autem ad eorum hereditatem extendenda eſſe, qui in hanc ipſam legitimationem non conſenſere. Hanc enim, vt interpretationem ſequamur, plura argumenta ſuadent. Nam et manifeſti iuris eſt, priuilegia, quae in alterius odium detorqueri poſſunt, ſtrictius interpretanda eſſe, ne Principis beneficium tertio cuidam noceat, [z]) et id, quod contra iuris rationem receptum eſt,

k) IO. SCHNEIDEWINVS in *Comment. ad Inſtitut.* L. III. Tit. I. p. 391 et 418.

l) PET. GVDELINVS in *Comment. de iure nouiſſ.* L. I. C. 16. qui monet, ex moribus Belgii et Franciae reſcripto clauſulam addi, vt legitimatus queat patri, matri, aliisque ſuccedere, ita demum ſi proximi ex cognatione in id conſenſerint.

m) ANT. MATHAEVS in *Comment. ad Inſtit.* L. I. Tit. X. n. 12.

n) DAV. MEVIVS in *Comment. ad Ius Lubecenſ.* P. II. Art. X. n. 70.

o) SIM. A GROENEWEGEN ad *Auth. Praeterea C. de Natur. lib.*

p) IO. VOETIVS in *Comment. ad Pand.* Lib. XXV. Tit. VII. n. 15. et Libr. XXXVIII. Tit. XVII. n. 21.

q) GVIL. LVDWELL. in *Comment. ad Inſtit.* L. III. Tit. XIII. p. 376.

r) CONR. SCHLÜTER in Diſſ. *de Succeſſione ab inteſtato.* §. 18.

s) IO. BALTH. WERNHER in *Obſ. for.* P. VI. Obſ. 318. qui et adulterinos licet per Principis Reſcriptum legitimi facti ſint, collatera-

eſt, non producendum eſſe ad conſequentias.[a]) Negari autem non poteſt, reliquos cognatos damnum pati, ſi vna cum ipſis ad collateralium ſucceſſionem vocatur is, quem ſibi agnatum eſſe non cenſent, et quem ſaepius legitimi paterni nominis heredis iura occupaſſe, et ſub hoc ipſo titulo, ad eorum hereditatem adſpirare ignorant, et ex iis, quae et AVCTOR LIBRI FEVDALIS,[b]) quem ZEPERNICKIVS[c]) edidit, et IVRIS PROVINCIALIS ALEMANNICI COMPILATOR,[d]) de iure Principis, circa natalium reſtitutionem, tradidere, ſatis patet, hunc legitimandi modum, contra iuris Germanici rationem introductum eſſe. Nam et ALCIATVS,[e]) qui ſub initio Saeculi XVI. vixit, monet, *in plerisque locis per ſtatuta prouiſum eſſe, ne legitimatio, quoad ſucceſſionem alicuius valeat, niſi ille ex certa ſcientia conſenſerit.* Denique, ne verba Principalis Reſcripti ad ſucceſſionem eorum extendamus, qui in hanc legitimationem non conſenſere, nos impedit contemtus, quo Germani eos proſequuntur, quorum parentes coniugii vinculo ſibi iuncti non ſunt, et quos aequali cum reliquis ciuibus iure vti non credunt, et libertatis ſtudium, maioribus noſtris, ab antiquiſſimis inde temporibus, inſitum, penes quos Principes et Reges infinitam poteſtatem nunquam habuerunt, et non ex ipſorum arbitrio, ſed ex legibus ius reddiderunt, et metus, ne ſi latius haec priuilegia extendantur, ſaepius eueniat, vt, cum inuitis et ignorantibus cognatis legitimatio fiat, legitimati clanculum, ad eorum hereditatem, adrepant, qui, ſi naturales legitimorum iura accepiſſe reſciuiſſent, eosdem teſtamento facto, ab ipſa hereditate repuliſſent.

lateralibus maternis ſuccedere negat. P. V. Obſ. 15.

t) AVG. A LEYSER in *Medit. ad Pand.* Spec. XIX. Coroll. 3.

u) CICERO ad *Diuerſ.* IX. Ep. 16.

x) MICH. GRIEBNER in Diſſ. *de iure incerto ex dubia legum, quibus vtimur auctoritate oriundo.* §. 10. ſqq.

y) CASP. HENR. HORNII Diſſ. de *Praerogatiua morum Germaniae in Concurſu cum legibus receptis.*

z) *L. 2. ʃ. 10. et 16. D. Ne quid in loco publ. C. 8. de Reſcript. in 6to.*

a) *L. 14. D. de Legibus.*

b) Cap. XXXII.

c) in *Miſcellaneen zum Lehnrecht*, T. I. p. 1. ſqq.

d) IVS PROVINC. ALEM. C. 371. et 373. ex edit. BERGERI, p. 71. et 248.

e) ANDR. ALCIATVS in Comment. ad *L. Gallus ʃ. Et ſi quid tantum in Operib.* T. I. p. 614.

§. XX.

His moti argumentis, IVRECONSVLTI WITTEBERGENSES, ad interrogationem *Georgii Kurtzrum, Iur. Pract. Querfurtenſis,* eam, cui per Principale Reſcriptum ius ſuccedendi tributum erat, patruo, qui ex alio fratre legitimos nepotes reliquerat, ab inteſtato heredem eſſe, negauerunt, et Menſe Februar. MDCCLXXXVIII. in hunc modum reſponderunt.

„Ob nun zwar nach den Begriffen des römiſchen Rechts, nach welchem die Legitimation eine Handlung iſt, durch welche auſser der „Ehe erzeugte natürliche Kinder, die Rechte der ehelich gebohrnen „rechtmäſsigen Kinder erhalten, zwiſchen legitimis und legitimatis, „kein Unterſchied ſtatt findet, als daſs letztere dasjenige allererſt werden, was die erſtern ſeit ihrer Geburt geweſen ſind, dieſe Begriffe „auch bey der Legitimation, welche aus landesherrlicher Macht geſchieht, um ſo mehr anzuwenden ſeyn möchten, je mehr von dieſen „legitimatis

in Nouell. 89. *C.* 9.

„der Ausdruck

nihil a legitimis filiis differentes

„vorkömmt, überhaupt auch der Unterſchied, zwiſchen rechtmäſsigen „und ehelich gebohrnen Kindern, und denen, welche auſser der Ehe „erzeuget ſind, bloſs von den Geſetzen und den bürgerlichen Begriffen herrühret, mithin, daſs der Geſetz-Geber ſolchen Unterſchied, „welchen die Geſetze gemacht haben, hinwiederum aufheben könne, „nicht bezweifelt werden dürfte,

Forſter de Hereditatibus, quae ab inteſtato deferuntur, L. VI. C. 37. *et* 38.

Wernher in Obſ. for. P. V. Obſ. 15.

Georg. Henr. Ayrer Diſſ. de Reſcripto legitimationis Principis pleniſſimum effectum tribuente, legitimi licet liberi extent. Gott. 1748.

„ſolchemnach aber, daſs auf dieſe Art legitimirte Kinder, nicht allein ihren Vater, ſondern auch deſſen Seitenverwandte, eben ſo gut, als ehe-

„lich

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-186142-p0028-2

„lich gebohrne, beerben, um ſo mehr zu behaupten iſt, je mehr die „ausdrücklichen Worte der angezogenen

Nouell. 89. C. 11. nihil de ſucceſſione ſuper talibus eſt dicendum. Nam ſicut in caeteris ab initio legitimis, oportet etiam in his fieri ſucceſſionem,

„welche ihnen bey der Succeſſion, die Rechte der ehelich gebohrnen „zugeſtehen, dieſes beweiſen, und je weniger denen, durch nachhero „vollzogene Ehe legitimirten Kindern, die Erbfolge, auch in der Sei- „tenlinie bezweifelt wird, die Legitimation aber, welche aus landes- „herrlicher Macht geſchiehet, mit der, welche durch nachher erfolgte „Ehe bewürket wird, weil beyde nur durch die Geſetze ihre Rechts- „beſtaendigkeit erhalten, einerley Würkung haben möchte, dahero „auch die bewaehrteſten Rechtslehrer, daſs diejenigen Kinder, ſo durch „landesherrliche Macht legitimiret werden, mit denen, deren Legiti- „mation, durch nachhero zwiſchen beyden Eltern vollzogene Ehe, be- „würket wird, einerley Rechte haben, behaupten,

Borcholten de Gradibus Cap. de Succeſſ. lib. per Reſcr. Princ. legitimat. p. 204. ſq.
Meuius in Decìſ. P. IX. Dec. 125.
Forſter loc. laud.
Carpzov. in Defin. forenſ. P. II. Conſt. 6. Def. 16.
Philippi in Vſu practic. Inſtit. Eccl. 72.
Rittershuſius ad Inſt. Tit. de Legitim. agnat. ſucceſſ. §. 2.
Titius in iure priu. Lib. VI. C. 13. §. 6.
Struuius in Exerc. ad Pandect. Exerc. III. §. 55.
Mencken ad Pand. de Succeſſ. iuris nouiſſ. §. 18.
Puffendorff in Obſeru. Iuris vniuerſi T. I. Obſ. 241.
Koch, Succeſſ. ab inteſtato §. 69. et 92.

„hiernaechſt die Geſetze, welche bey der Legitimation, die Einwilli- „gung des Vaters, deſſen nothwendige Erben die für rechtmaeſsig ge- „achteten Kinder ſodann werden, damit ſelbigem nicht wider ſeinen „Willen ein nothwendiger Erbe aufgedrungen werde,

Arg. §. 5. I. de Adoption.

 auch

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-186142-p0029-1

„auch der Kinder ſelbſt, damit ihnen nicht die Freyheit, deren ſie bis-
„her genoſſen, entzogen, und ſie, wider ihren Willen, eines andern
„Bothmaeſsigkeit unterworfen werden,

L. II. D. de his, qui ſui vel alieni iuris.

„erfordern,

Nouell. 89. *C.* 11.

„die Einwilligung der Seitenverwandten, mit welchen legitimatus ſo-
„dann auch in bürgerlicher Verwandtſchaft zu ſtehen anfaengt, nicht
„verlangen, weil letzterer nicht der erſten nothwendiger Erbe wird,
„wie denn nach ausdrücklicher Vorſchrift der Geſetze

L. 7. *et L.* 23. *D. de Adoptionibus.*

„dieſe Einwilligung der Seitenverwandten, bey der Adoption, nicht
„nöthig iſt, dahero denn eben dieſe Diſpoſition auch bey den Legiti-
„mationen Platz greifen könnte,

Brunnemann. ad L. 7. *D. de Adoptionibus.*

„und zwar um ſo mehr, je mehr unter denen vorher unehelichen Kin-
„dern, und denen Verwandten ihres Vaters, bereits vor der Legitima-
„tion eine natürliche Verwandtſchaft obwaltet, folglich ſelbige, nach
„der Legitimation, mit ihren geſetzmaeſsigen Verwandten, da dop-
„pelte Bande

arg. Authent. Itaque C. Commun.

„eine noch ſtaerkere Verbindung, und ein mehreres Recht auf die
„Erbſchaft bewürken, noch genauer als Adoptati verbunden ſind,
„hieraus aber gefolgert werden könnte, daſs die Meynung derjenigen
„Rechtslehrer, welche, daſs auch die Einwilligung der Seitenverwand-
„ten, bey der von dem Vater geſuchten vollhommenen Legitimation,
„ſeiner unehelichen Kinder, wenn dadurch die Erbfolge derſelben, auch
„in Anſehung der väterlichen Seitenverwandten, begründet werden
„ſoll, erfordert werde, behaupten, denen Römiſchen Geſetzen, aus
„welchen doch die aus landesherrlicher Macht vollzogene Legitima-
„tion hauptſächlich herrühret, nicht gemäſs ſey, beſonders da Sei-
„tenverwandten, wenn jemand ſeine unehelichen Kinder vollkom-
„men, auch zur Erbfolge, legitimiren läſſet, um deshalb, weil erſtere
„vor dem Tode des natürlichen Vaters, kein Recht auf ſeine Erb-
„ſchaft,

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-186142-p0030-3

„ſchaſt, als welche er durch einen letzten Willen auf fremde Perſo-
„nen transferiren kann, haben

L. 1. D. de heredit. vel act. vend.
arg. L. 94. D. de acquir. vel amitt. hered.

„ſolches zu hindern eben ſo wenig, als ſich durch eine rechtmäſsige
„Heyrath nothwendige Erben zu verſchaffen, berechtiget ſind,

Borcholten de Gradibus l. c.
Forſter de Hered. quae ab inteſt. deſ. l. c.
Gudelinus de iure nouiſſimo L. I. C. 15.
Harprecht ad princ. Inſtit. de hereditat. quae ab inteſtato deferuntur. n. 304.

„hieraus aber, daſs auch nach neuern Rechten, weil dieſerhalb nichts
„beſonders angeordnet worden, die Einwilligung der Seitenverwand-
„ten, bey der von dem Vater ſelbſt geſuchten Legitimation, nicht
„nöthig ſey, ſondern durch die vollkommen erfolgte Legitimation, de-
„nen Legitimatis, auch die Erbfolge in Anſehung der Seitenverwand-
„ten, auch ohne deren ausdrückliche Bewilligung, wie mehrere
„Rechtslehrer

Borcholten de Gradibus, p. 204. ſq.
Forſter de Heredit. quae ab inteſt. deferuntur, L. VI. C. 37.
Rittershuſius in Iure Iuſtinianeo P. VII. C. 6.
Idem ad Inſt. Tit. de legit. agn. ſucceſſ. §. 2.
Struuius in Syntagm. Iuris Exerc. III. §. 55.
Mencken ad Pandectas de Succeſſ. iuris nouiſſ. §. 18.
Puſſendorff in Obſ. Iur. vniu. T. I. Obſ. 241.

„behaupten, um ſo viel mehr bewürket werden müſſe, weil den Sei-
„tenverwandten dadurch kein nothwendiger Erbe aufgedrungen wird,
„ſondern ſelbige die legitimatos, wenn ſie ihnen die Erbfolge nicht
„gönnen, durch einen zu Recht beſtändigen letzten Willen von ſel-
„biger auszuſchlieſsen berechtigt ſind, aus dieſen allen aber daſs *Sejus*
„dadurch, daſs er von der *Chriſtianae* Legitimation Wiſſenſchaft ge-
„habt, ſelbige aber, durch Errichtung eines Teſtaments, von ſei-
„ner Erbfolge nicht ausgeſchloſſen, darinnen, daſs ſelbige ihn nun-

„mehro,

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-186142-p0031-9

„mehro, als eine geſetzmäſsige Anverwandte mit beerben ſolle, ſtill-„ſchweigend conſentiret habe, geſolgert werden möchte: Dennoch „aber und dieweil, nur die aus einer rechtmäſsigen Ehe erzeugten Kin-„der, als legitimi angeſehen werden,

L. 6. D. de his, qui ſui vel alien. iuris.

„mithin unter ſelbigen und den legitimatis, da letztere nicht vom er-„ſten Anfange ihrer Geburth an, für rechtmäſsig geachtet worden ſind, „auch mit einem andern Namen beleget werden, allerdings ein Unter-„ſchied ſtatt findet, eine verſchiedene Benennung aber bereits, daſs „ſolche Sachen, nicht in allen Fällen eine und dieſelbe Würkung ha-„ben, zu erkennen giebt,

arg. L. 7. C. de Codicillis.
et L. 4. de feriis.

„in mehrern Fällen auch diejenige, welche durch landesherrliche Be-„gnadigung denen, welche nach allgemeinen Geſetzen einig Vorzü-„ge genieſsen, gleich geachtet werden, nicht in allen Stücken gleich-„kommen, wie denn die, ſo veniam aetatis erlanget haben, denen „Majorennen

ſec. L. vlt. C. de his, qui veniam aetatis.

„nicht durchgängig gleich geachtet werden, und mit ihnen gleiche „Rechte genieſsen, aus dieſen Gründen auch mehrere Rechtslehrer, „daſs die durch landesherrliche Macht erfolgte Legitimation, mit der-„jenigen, die durch nachero erfolgte Ehe bewürket wird, nicht ei-„nerley Würkung hervorbringe, behaupten

Carpzou. in Defin. for. P. II. Conſt. 6. Def. 16.
ab Eyben de Regalibus priuatorum C. 8.
Richter ad Authent. Praeterea C. de Natur. lib.
Meuius ad Ius Lubecenſe P. II. Tit. 11. Art. 9. n. 64.
Leyſer in Medit. ad Pand. Sp. 19. M. 4.

„hiernächſt die, in Römiſchen Geſeten, vorgetragene Folgen der Le-„gitimation, per Reſcriptum Principis, in unſern gegenwärtigen Zeiten „keine vollkommene Anwendung leiden,

Beyer

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-186142-p0032-4

Beyer in Progr. de Iure Perſonarum ex iure Germanico, in Eius Diſſertt. et Opuſculis, p. 321.

„weil nach römiſchen Geſetzen der Concubinat, aus welchem filii „naturales erzeuget wurden, kein Verbrechen, vielmehr eine natürli„che Ehe, welcher nur die bürgerlichen Vorzüge einer geſetzmäſsi„gen Ehe ermangelten, war, und nur filii naturales der Legitimation „fähig waren, andere aus einem verbothenen Beyſchlaf erzeugte Kin„der aber, welche ſpurii oder auch vulgo concepti genannt wurden, „und zu welchen alle diejenigen, ſo keinen gewiſſen Vater hatten, oder „ſelbigen den Rechten nach nicht haben durften, gehöreten,

L. 23. D. de Statu hom.

„auf dieſe Art nicht legitimiret werden konnten, inmaſsen in der

Nouell. 89. *C.* 11.

„alle diejenigen, welche nicht zu den naturalibus gehören, von der „Legitimation ausgeſchloſſen wurden, nach dieſen Grundſätzen aber, „da nach unſern gegenwärtigen Rechten der Concubinat, und jeder „auſser der Ehe erfolgte Beyſchlaf, für widerrechtlich und ſtrafbar ge„achtet wird, keine liberi naturales nach römiſchen Begriffen ſtatt „finden, mithin alle auſser der Ehe erzeugte Kinder, der Legitimation „unfähig ſeyn würden,

Boehmer in Diſſ. de Legitimatione ex damnato coitu natorum, ſ. 4. *et* 15.

Thomaſius in Diſſ. de Vſu practico Doctrinae de Legitimat. C. II.

„folglich die Frage von der Erbfolge der legitimirten Kinder nach „teutſchen Rechten und Gewohnheiten beurtheilet werden muſs;

Thomaſius in Diſſ. C. I. C. II. ſ. 1.

„nach ſelbigen aber, die auſser der Ehe erzeugten Kinder für anrüch„tig gehalten wurden,

Landrecht L. I. Art. 37. *et L. III. Art.* 45.

cf. Wieſandii Progr. de Conditione ſpurior. recte aeſtimanda in Opuſculis p. 270 *ſqq.*

„und von Ehrenſtellen auch geiſtlichen Aemtern ausgeſchloſſen wa-
„ren, auch zur Erbfolge in denen Lehnen nicht gelaſſen wurden

II. Feudor. 26. §. Naturales.

„dieſerhalb aber, wenn ſie zu Ehren gelangen wollten, einer Legiti-
„mation, um andern unbeſcholtenen Leuten gleich geachtet zu wer-
„den, nöthig hatten, dieſe Legitimation aber, und Wiederherſtellung
„ihrer Ehre, nach Canoniſchen Rechten, welche auch in dieſem Pun-
„cte den Römiſchen Geſetzen vorgezogen werden,

Thomaſius in Diſſ. cit. C. II. §. 1.

„entweder durch nachgehends zwiſchen den Eltern vollzogene Ehe,
„oder Päbſtliche und landesherrliche Reſcripte erhielten,

Tit. X. qui filii ſint legitimi.

„ſolchemnach aber die Hauptabſicht, der bey Uns üblichen Legiti-
„mation, darinnen, daſs den auſser der Ehe erzeugten Kindern, der ih-
„nen von der unehelichen Geburt anklebende Schimpf benommen
„werde, beſtehet, folglich von dem Endzweck der Römiſchen Legiti-
„mation, durch welche, der Vater die väterliche Gewalt über ſeine
„auſser der Ehe erzeugte Kinder zu erhalten ſuchte, abweichet

Schilter in Exerc. ad Pandect. Exerc. XXXVI. §. 132.

„aus dieſer Urſache auch die Legitimation bey uns von den Kindern,
„ohne des Vaters Einwilligung, welche jedoch nach Römiſchen Geſe-
„tzen ſchlechterdings erforderlich war, geſucht werden kann, und
„dahero in legitimationem ſimplicem et plenam, welchen Unterſchied
„die Römer nicht kannten, eingetheilet wird, ſodann auch der Lan-
„desherr ſolche Perſonen, deren Eltern rechtmäſsige Kinder haben,
„oder auch durch eine zu vollziehende Ehe die Legitimation der un-
„ehelichen bewürken können, überhaupt auch ſolche, welche nach
„Römiſchen Rechten der Legitimation unfähig ſind, legitimiren kann,
„aus dieſen Gründen aber ſattſam erhellet, daſs dasjenige, was in den
„Römiſchen Geſetzen, von der durch landesherrliche Macht bewürk-
„ten Legitimation angeordnet iſt, auf den heutigen Gerichtsgebrauch
„nicht durchgängige Anwendung leide,

Thomaſius l. c.
Boehmer. Diſſ. cit.
Schroeter Diſſ. de Legitimatione Sect. III. §. 5. et 6.

„daher denn mehrere bewährte Rechtslehrer denen durch ein Reſcript „legitimirten Kinder, nur in dem Falle, wenn keine rechtmäſsige „Kinder vorhanden ſind,

arg. Nouell. 89. C. 9.
arg. Authent. Praeterea C. de Natur. lib.
Schneidewin ad Inſt. Tit. de heredit. quae ab int. p. 391.
Gailius in Obſ. L. II. Obſ. 142.

„oder wenn der Landesherr, daſs ſie mit letztern zugleich zugelaſſen „werden ſollen, ausdrücklich anordnet,

Gail. loc. cit.
Richter ad Auth. Praeterea C. de Natur. lib.
Harprecht ad Tit. Inſt. de heredit. quae ab inteſt. n. 281.

„die Succeſſion in dem väterlichen Vermögen zugeſtehen, und ſelbi„ge von der Erbfolge bey den väterlichen Seitenverwandten, wenn „rechtmäſsige Erben vorhanden ſind, gänzlich ausſchlieſsen,

Schneidewin l. c. et p. 418.
Richter ad Auth. Praeterea C. de natur. lib. p. 688.
Idem ad Auth. Poſt fratres C. de legit. hered. p. 229.
Hartleben de legitimat. liberor. illegitim. §. 23.
Io. Hieronym. Herrmanns Unterricht von der Erbfolge ab inteſt. L. III. Cap. V.

„und wenigſtens ſelbige nur in dem Falle, wenn die Seitenverwand„ten in die Legitimation, und darinnen, daſs Legitimati auch ihnen „ſuccediren ſollen, ausdrücklich gewilliget haben, zur Erbfolge „zu laſſen,

Gudelinus de Iure nouiſſimo L. I. C. 15.
Groenewegen de Legibus abrogatis ad Auth. Praeterea C. de Natur. liber.
Mathaeus ad Inſtit. L. I. Tit. 10. §. 13.

 Meuius

Meuius ad Ius Lubec. P. II. Tit. 11. Art. 9. n. 70.
Wernher. in Obſeru. for. P. VI. Obſ. 318.
Leyſer in Medit. ad Pand. Spec. 19. Coroll. 3.
M. G. Wernher. in lectiſſ. Comment. ad Pand. L. I. Tit. 6. §. 17.

„dieſe Meynung auch um ſo viel billiger iſt, je weniger einem dritten, durch ein von dem Landesherrn ertheiltes Privilegium, dasjenige Recht, was er nach allgemeiner Vorſchrift der Geſetze zu hoffen „hat, entzogen werden darf,

arg. L. 2. 4. et 5. D. de Natural. reſtitut.

„im gegenwärtigen Falle aber, durch die Legitimation der unehelichen „Kinder, denen übrigen Inteſtaterben, ein Theil der Erbſchaft, welchen ſie, wenn die Legitimation nicht erfolgt wäre, den Geſetzen „nach erhalten haben würden, entzogen, oder wenigſtens gemindert „werden würde, und mit der Analogie der Rechte um ſo mehr übereinkömmt, je gewiſſer es iſt, daſs durch die willkührliche Handlung „eines dritten, einem andern ein geſetzmäſsiger Erbe, wider ſeinen „Willen, nicht aufgedrungen werden kann, da ſelbſt nach Römiſchen „Rechten, die per Oblationem Curiae erfolgte Legitimation, die Kinder nur zur Erbſchaft des Vaters, nicht aber anderer mit demſelben „verwandten Perſonen berechtigte,

Nouell. 89. C. 4.

„auch die von einer auswärtigen Perſon, an Kindesſtatt aufgenommene Kinder, zwar ihren Vater, welcher ſelbige zu ſeinen Erben erwählet hatte, nicht aber des letztern übrige Seitenverwandte beerbten,

L. 10. ſ. 1. C. de Adoption.

„dahero denn, daſs nach eben dieſen Grundſätzen, das Recht derer „durch landesherrliche Begnadigung vollkommen legitimirten Perſonen, gleichfalls nur auf die Erbſchaft des Vaters, welcher durch deren Legitimation darinnen, daſs ſie ihn dermaleinſt beerben ſollen, „gewilliget hat, eingeſchränkt werden könne, um ſo weniger zweifelhaft ſcheinet, je mehr überhaupt landesherrliche Begnadigungen, „wenn deren Worte nicht deutlich und beſtimmt abgefaſſet ſind, der-

„geſtalt

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-186142-p0036-6

„geſtalt erkläret werden müſſen, daſs ſelbige ſo wenig als möglich, „dem Rechte eines dritten nachtheilig fallen,

L. 4. C. de Emancip.
L. 10. C. de Teſtament.

„aus dieſem Grunde aber die Legitimation *zu Erbſchaften*, nur auf „das Vermögen derjenigen Perſonen, welche um dieſe Legitimation „anſuchen, weil andern wider ihren Willen ein Erbe nicht aufgedrun- „gen werden kann, reſtringiret werden muſs, folglich im vorliegen- „den Falle, da in der Legitimationsurkunde, daſs *Chriſtiana* auch zu „den Erbſchaften der Seitenverwandten ihres Vaters legitimiret ſeyn „ſolle, ausdrücklich nicht beſtimmt iſt, nicht behauptet werden mag, „daſs ſelbige von dem Landesherrn auch zur Erbfolge in der Seitenli- „nie legitimiret worden ſey, weil durch ſolche Erklärung, den übri- „gen Inteſtaterben, ein ihnen nach den Geſetzen zukommendes Recht „entzogen, oder wenigſtens gemindert werden würde, hiernächſt die „Seitenverwandten des Vaters, weil ſelbige, wie aus denen in der Spe- „cie facti angeführten Umſtänden erhellet, bey der Legitimation der „*Chriſtianae* nicht concurriret haben, dadurch ſo wenig, als daſs ſie ſelbige „zur Erbfolge, bey dem Vermögen ihres leiblichen Vaters, auf deſſen „Anſuchen ſie legitimiret, und dadurch, indem ſie auch zu Erbſchaften „legitimiret worden, deſſen nothwendige Erbin worden iſt, zugelaſſen, „zu erkennen gegeben, daſs ſie die Legitimation in der Maaſse, daſs „die legitimata auch ſie dermaleinſt beerben ſolle, für geſchehen geach- „tet, und die *Chriſtianam* für ihre Inteſtaterbin nicht gehalten haben, „vielmehr *Sejus*, wenn er zu mehrerenmalen die Worte:

„Das Hemde iſt mir näher, wie der Rock, meine beyden Schweſter- „kinder, *Titius* und *Sylla*, nehmlich ſind meine Erben,

„gebraucht hat, dadurch deutlich, daſs er *Chriſtianam* für ſeine recht- „mäſsige Inteſtaterbin nicht gehalten habe, mithin, daſs er ſelbige, „wenn er, daſs ſie für eine Perſon, die nach ſeinem Tode, auf ſeinen „Nachlaſs, einige Anſprüche zu machen berechtigt ſey, gehalten wer- „den könne, geglaubt hätte, durch einen letzten Willen, von ſeiner „Erbſchaft ausgeſchloſſen haben würde, nicht undeutlich zu erkennen „gegeben hat, und niemand diejenigen, welche ohnedem auf ſeinen

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-186142-p0037-2

„Nachlaſs ab inteſtato keine Anſprüche zu machen berechtigt ſind, „durch ein Teſtament von ſelbigem ausdrücklich auszuſchlieſsen, nö- „thig hat:

„So möchte der Umſtand, daſs *Sejus* von der Legitimation der „*Chriſtianae* Wiſſenſchaft gehabt, ihr auch die Erbſchaft ſei- „nes Bruders, als deſſen legitimirten Tochter, überlaſſen, „dennoch aber ſelbige durch ein Teſtament, von ſeiner eige- „nen Erbſchaft nicht ausgeſchloſſen hat, für eine ſtillſchwei- „gende Einwilligung, daſs ſie ihn mit beerben ſolle, nicht ge- „achtet werden."

Eandem ſententiam ſecuti ſunt SCABINI WITTEBERGENSES Menſe Martio Anno MDCCLXXXVIII, et iterum IVRECONSVLTI WITTEBERGENSES Menſe Februario MDCCXCI.

§. XXI.

Sed haec ipſa interpretatio demum locum habet, ſi verba Reſcripti dubia videantur. Nam ſi diſertis verbis Princeps iuſſerit, vt Legitimatus, etiam in collateralium ſucceſſione, legitimi heredis iura habe- ret, de poteſtate Principis ipſius diſpiciendum eſſet, quam litem noſtram, cum ex forma reipublicae definienda ſit, non facimus.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-186142-p0038-7

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-186142-p0039-7

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-186142-p0040-8

II k 666

8 K 224, 31

DISSERTATIO
DE
DVBIO LEGITIMATORVM PER RESCRIPTVM PRINCIPIS IVRE IN GERMANIA

QVAM

PRAESIDE

GOTTLIEB WERNSDORFFIO

PHILOS. ET IVRIVM DOCTORE, INSTIT. PROF. PVBL. ORD. CVRIAE PROVINCIALIS SCABINATVS ATQVE FACVLTATIS IVRID. ASSESSORE

DIE XXVI. MARTII A. R. S. CIƆIƆCCLXXXXI

H. L. Q. C.

DEFENDET

FRIDERICVS GVILIELMVS PETZSCH

MVTSCHENA - MISNICVS.

VITEBERGAE

LITERIS CAROLI CHRISTIANI DÜRRII.

BIBLIOTHECA PONICKAVIANA

UNIVERSITÄTS-BIBLIOTHEK HALLE (SAALE)

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-186142-p0041-4