Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-223932-p0001-2

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-223932-p0002-8

1764, 5.

41

DISSERTATIO IVRIDICA SOLLEMNIS
DE

PATRE DIVIDENTE INTER LIBEROS ET OFFICIA VNIVS EORVM SINGVLARIA VALIDE REMVNERANTE, BONIS LICET MATERNIS, E RESERVATO SVO ADSIGNATIS

QVAM

RECTORE MAGNIFICENTISSIMO
SERENISSIMO ET POTENTISSIMO PRINCIPE
AC DOMINO
DOMINO FRIDERICO II
HASSIAE LANDGRAVIO REGNANTE, PRINCIPE
HERSFELDIAE COMITE CATTIMELIBOCI DECIAE ZIEGENHAINAE
NIDDAE SCHAVMBVRGI ET HANOVIAE RELIQVA

IN VNIVERSITATE LITTERARIA MARBVRGENSI
AVCTORITATE ET CONSENSV
ILLVSTRIS IVRECONSVLTORVM ORDINIS
PRO GRADV DOCTORIS
RITE CONSEQVENDI
ACADEMIAE PROCERVM EXAMINI PVBLICO
DIE OCTOBR. CIↃIↃCCLXIIII.
SVBMITTIT
AVCTOR

THEOBALDVS SCHANTZ
MARBVRGENSIS.

MARBVRGI
EX OFFICINA TYPOGRAPHICA VNIVERS. ACAD. MVLLERIANA.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-223932-p0003-3

14

INTROITVS
QVODDAM CAPVT ΔΙΚΑΙΟΛΟΛΙΚΗΣ.

§. I

Iuſti ſcientiam vocant Graeci *δικαιολογικὴν*, diuiduntque illam in dicaeologicen, ſpeciatim dictam, dicaeodoticen et dicaeocriticen. Dicaeodotica vti vel amittens vel adquirens deprehenditur; ita haec verſatur aut circa naturalem adquiſitionem aut ciuilem. Ad ciuilem refero vel vſucapionem vel ſucceſſionem. Haec abit in ciuilem praetoriamue. Illam partiuntur in teſtamentariam ac legitimam. Teſtamentum conſpicimus nunc plenum ſeu SOLLEMNE, nunc minus ſollemne, quod l. 21 §. 1 C. de teſtamentis vocat IMPERFECTVM, id eſt, cui teſtes non ſubſcripſerunt, nec ſigillis illud firmauerunt.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-223932-p0005-5

§. II
HISTORIA LEGISLATIONIS DE PATRISFAMILIAS DIVISIONE INTER VIVOS AC POSTEA TESTAMENTI PARENTVM INTER LIBEROS. LIBERI CVM VIVO PATREFAMILIAS IN DOMINIO QVASI.

Auctor eſt IVLIVS PAVLLVS a), qui IMPP. SEVERI et CARACALLAE conſiliar. et IMP. ALEXANDRI praefectus praetorio erat, liberos cum patrefamilias in dominio quaſi fuiſſe: QVASI olim hi DOMINI eſſent, qui etiam viuo patre QVODDAMMODO DOMINI exiſtimantur. Factum ideo eſt, vt liberi habiti ſint heredes ſui. Hinc in XII tabb. lex I tab. V: SEI. PATERFAMILIAS. INTESTATO. MORITOR. QVOI. SOVOS. HERES. ESCIT. - - cet. b) Quapropter liberi hereditatem non adibant, ſed retinebant c), quorum antea fuerunt quodammodo domini, ac liberam illorum, mortuo patre, adipiſcebantur adminiſtrationem d). Inde ſui heredes vocabantur, ac ſi ſui ipſius forent heredes, puta filius, filia, nepotes, neptes, pronepotes, proneptes, ac deinde maſculino ſexu poſt filium deſcendentes, cuncti tamen in poteſtate defuncti conſtituti e).

a) in l. XI D. de lib. et poſtum. hered. inſtit.

b) inter LL. XII tabb. apud IO. NICOL. FVNCC. p. 226, 1744, 4t., IACOB GOTHOFREDVS in fontib. quatuor iuris ciuilis ita legit: AST S-INTETATO MORITVR, CVI SVS HERES NEC ESCIT cet. col. 95 operum iuridicorum minorum, curante CHRISTIANO HAINR. TROTZ, fol. mai. 1733, et T. III theſauri iuris EVER. OTTONIS tab. V, 1733, fol. mai.

c) l. XII §. vlt. D. de bon. libert.

d) dicta l. XII de liber. et poſtum, ANTON SCHVLTING iurisprud. anteiuſtin. p. 408, 1737, 4t maiori, GE. CHRIST. GEBAVER de patria poteſtate §. 10 diſſert. 1 p. 69 1750 4t.

e) GEBAVER de ſucceſſione

§. III
OPTIMVM PATRIS CONSILIVM CENSETVR PRO LIBERIS CAPTVM.

Viuus paterfamilias princeps, non vero liberorum dominus e), cui ſenium et prudentia adminiſtrandi bona conciliauit, qui optime norat liberorum ſuorum imaginem, mores et adfectus, diuidebat bona ſua inter liberos, inteſtatus deceſſurus.

§. IV
DIVIDERE SOLEBANT PATRES BONA SVA INTER LIBEROS. TESTAMENTVM PATERNVM INTER LIBEROS IGNOTVM VETVSTIS.

Auctor eſt vir immortalis et ICtus ſummus AEMILIVS PAPINIANVS, cui mortem attulit ſaeuities IMPERATORIS ANTONINI BASSIANI CARACALLAE A. C. CCXI, patrem inter liberos viuum diuiſiſſe bona ſua f). De parentum teſtamento inter liberos, eoque haud ſollemni, ſilent digeſtorum libri. Teſtamenta quidem patrisfamilias nemo ignorat. Loquuntur illa XII tabulae. PATERFAMILIAS· VTEI· LEGASIT· SVPER· PECVNIAI· TVTELAIVE· SOVAI· REI· ITA· IOVS· ESTOD· g). Subinde tamen legando paterfamilias bona diuidebat inter heredes. Docet hoc PAPINIANVS h): ſi paterfami-

inter ingenuos iure ſanguinis ab inteſtato ciuili, ſect. I p. 2 ſq. 1723, 4t.

e) prout ſibi perſuaſerunt CORNELIVS VAN BYNKERSHOEK et IO. GOTTLIB. HEINECCIVS, in viam ideo reducti A GEBAVERO in diſſertationib. de patria poteſtate.

f) l. 32 D. famil. erciſc. Erat PAPINIANVS SVB IMPERATORE SEPTIMIO SEVERO magiſter libellorum et praetorio praefectus.

g) l. 1 tab. V edente IO. NICOL. FVNCCIO p. 220, 1744, 4.

h) l. 13 D. de heredib. inſtit. § 1, 2, 4, 5, 6 et 7.

familias, inquit, ſingulis heredibus fundos LEGANDO, DIVISIONIS ARBITRIO fungi velit cet. Legitimo ac ſollemni modo teſtans paterfamilias hereditatem diuiſiſſe ac diſtribuiſſe legitur, teſte DOMITIO VLPIANO, TYRO, in SYRO PHOENICIA, oriundo, magiſtro ſcriniorum ſub IMPERATORE SEPTIMIO SEVERO A. C. CXCIII ac praefecto praetorio IMPER. ALEXANDRI SEVERI A. C. CCXXII i).

§. V

SOLLEMNI TESTAMENTO INTERDVM FIRMABANT DIVISIONEM.

Teſtem cieo Q. Ceruidium Scaeuolam, quia iura docuit Imperatorem Septimium Seuerum et Aem. Papinianum k).

§. VI

IMPERATOR DIOCLETIANVS PRIMVM IVBET, ARBITRVM SEQVI VOLVNTATEM PATRIS DIVISORIS.

CAIVS AVRELIVS VALERIVS DIOCLETIANVS DALMATA A. C. CCLXXXIIII ad Imperatoris faſtigium aſcendit atque A. C. CCLXXXVI, Caeſarem iam biennio ante adpellatum, Herculium, Pannonium, collegam Imperii adſumit, fuit, qui voluit, vt arbiter ſequatur voluntatem patris, ſi hic cogitatione futurae ſucceſſionis, officium arbitri praeueniendo, qualicunque INDICIO ſuam declarauerit voluntatem l).

§. VII

i) l. 13 D. de heredib. inſtit. § 1, 2, 4, 5, 6 et 7.

k) in l. 39 § 5 D. famil. erciſc.

l) l. 21 C. famil. erciſc.

§. VII
EXTENSVM ET FIRMATVM IT IMPER. CONSTANTINVS M. HANC DOCTRINAM.

CONSTANTINVS et MAXENTIVS A. C. CCCVI Auguſtorum inſignibus ſunt ornati. Periit tamen MAXENTIVS A. C. CCCXIII, quo exſtincto vſque ad A. C. CCCXXXV CONSTANTINVS cum LICINIO imperauit. Hoc autem interemto Conſtantinus I ſolus rerum eſt potitus ac fato functus A. C. CCCXXXVII, quum annum fere ſupra triceſimum imperauiſſet. Agebatur A. CCCXIII, poſtquam IMPER. CAESAR FLAVIVS VALERIVS MAXIMVS AVGVSTVS reſcripſit ad VERINVM vrbi praefectum. Proſtat haec conſtitutio in CODICE THEODOSIANO m). Mire interpolauit illam TRIBVNIANVS Pamphylius, magiſter officiorum, exquaeſtor atque exconſul, quod IACOBVS dolet GOTHOFREDVS, n) intexuitque repetitae praelectionis codici o).

§. VIII
EPITOME HVIVS CONSTITVTIONIS.

I Vult CONSTANTINVS MAGNVS, vt diuiſio a patre inter liberos ſuos facta, etiam teſtamento coepto, aut non perfecto p) valeat. Hoc dicebant, quod ſollemnibus carebat requiſitis. Sufficere, ait Conſtantinus I, minus ſollemnem patris vltimam voluntatem.

m) lib. II tit. 24 p. 222. T. I. edente IACOB GOTHOFREDO, 1736 fol.

n) 225 l. d.

o) lib. 3 tit. 36 l. 26, quae incipit: inter omnes.

p) IACOB. GOTHOFREDVS in commentar. ad cod. Theodoſian. haut fert vocem IMPERFECTO, ſed vult legi: NON PERFECTO.

II Attamen deſiderat heredes ſuos in vltima patris diſpoſitione.

III Nullos requirit teſtes Imperator, qui ſubſcribunt teſtamento aut illud ſignis firmant.

IV Iure inteſtati valet eiuſmodi paterna diſpoſitio. Firmat hanc theſin IMPERATOR THEODOSIVS II, qui patri Imperatori cum Arcadio anno CCCCVIII ſucceſſit q).

V Conſtituit CONSTANTINVS M., vt nulla attendatur inaequalitas, vtrum magna ſit? an modica?

VI Teſtamentum patris haud ſollemne valet, ſiue ſcriptum fuerit, ſiue nuncupatum. Egit de hoc capite ARNOLDVS VINNIVS r).

VII Diſertis verbis heredes SVOS exprimit, excluditque liberos naturales.

VIII Admittit IMPERATOR heredes liberos quoque legitimatos ac praetorii iuris heredes.

IX Num Imperator Conſtantinus I fuerit primus auctor huius legislationis? de hoc inter ſe diſcordes video ICtos, inprimis IACOBVM GOTHOFREDVM s), et ANTONIVM FABRVM t), quorum hic CONSTANTINVM I ius

q) Nou. 9 quam inſeruit Iuſtinianus l. 2 C. de teſtam.

r) ſelectar. iuris quaeſtionum lib. II cap. 18 p. 471-476, edit. Eſtorianae, 1755, 12. Erat P. P. Leidenſis, anno 1657 fato functus, ſequens HVGONIS DONELLI dogmata, GERHARTVMQVE TVNNINGIVM exſcripſiſſe perhibent Vinnium.

s) Profeſſorem iuris Geneuenſem a. 1619, deinde decurionem ibidem a 1629, ac tandem e duumuirorum numero, 1652.

t) Eques ac baro Perogii, gubernator prouinciarum Sabaudi-

ius plane nouum de hoc argumento propoſuiſſe negat; ille vero adfirmauit, nouamque legislationem Conſtantino tribuit. Ego interea ſileo huius Imperatoris titulos, nomina et epitheta, quae collegit Hubertus Goltzius u). Epitheta, quae Parentes filiis ſuis ac filiabus tribuebant, nec in diuiſionibus ſcriptis omittebant, idem tradidit y). Ceterum promulgata fuit haec Conſtitutio CRISPO II et CONSTANTINO II COSS. z)

§. IX

DIVISIO BONORVM MATRE IVBENTE, INTER LIBEROS FACTA, INQVE EA VOLVNTATE DECEDENTE, OMNINO VALET.

IMPERATOR CAESAR, FLAVIVS VALERIVS CONSTANTINVS MAXIMVS, PIVS, FELIX, AVGVSTVS, PATRE IMPER. CONSTANTIO CHLORO natus apud NAISSVM anno CCLXXII, nouam promulgauit CONSTANTINOPOLI conſtitutionem anno Imperii XXII, Coſſ. CONSTANTIO et MAXIMO a). Nulli quidem licebat viuen-

baudicarum cis Alpes atque ſupremi Senatus Camberiacenſis 1624, de erroribus pragmaticorum, XXXV errore VI.

u) col. 126-128 theſauri rei antiquariae huberrimi 1644 fol. et P. ANTON SCHOTT S. Ieſu p. 248 faſtorum magiſtratuum et triumphor. Romanor. cum figuris, Antuerpiae 1644 fol.

y) l. d. col. 177 ſq.

z) Flauius Iulius Criſpus filius erat Conſtantini I natu maximus, Caeſar a. CCCXVII. Polae interfectus a. CCCXXVI inſtinctu nouercae Flauiae Maximae Fauſtae. Alter Conſul erat Conſtantius, Imperatoris Conſtantini I frater conſanguineus, quem fratris filius Conſtantius occidi iuſſit a. CCCXXXXVII.

a) ANTON. PAGI criticae in annales CAESARIS BARONII p. 419 T. I, 1727 fol.

viuentis hereditatem diuidere. Non licet tamen illam diſtributionem reuocare liberis; quoniam viuentis atque volentis hereditas eſt b). Modo perſeuerauit in ea voluntate mater.

§. X

REPETITIO LEGIS CONSTANTINI I. TRIBVNINIANI EMBLEMA.

Imperator Iuſtinianus c) hanc in codice repetitae praelectionis immutatione quadam „ ſuam fecit iterauitque d). „ Defuncti, ait, diſpoſitio cuſtodiatur, etiamſi ſollemnitate „ haec conſtitutio fuerit deſtituta „.

§. XI

IMPP. THEODOSII II ET VALENTINIANI III NOVA HAC DE RE CONSTITVTIO.

Imp. Theodoſii I ex Arcadio nepos Theodoſius II Orientem ſuſcepit anno CCCCVIII, tutore Anthemio. Imperabat Romae Honorius, Theodoſii M. filius iunior. Quo decedente anno CCCCXXV ſucceſſorem Romani Imperii nanciſcitur Valentinianum III. Illi nomina e) haec: D. N. Flauius Theodoſius iunior, pius, felix, Auguſtus, natus X apr. anno CCCCI, diem obiit ſupremum die 29 Iulii a. CCCCL, imperauit annos XLVI m. VI. Valentiniani III tituli erant: D. N. Flauius Placidus Valentinianus III, pius, felix, Auguſtus. Natus Rauennae anno CCCCXVIIII,

b) Conſtantinus I in l. 2 C. Theod. de familia herciſcunda et Imp. Iuſtinianus in l. 30 de pactis.

c) eius titulos collegit P. ANDREAS SCHOTT p. 267, l. d. Adi pariter HVBERTVM GOLTZIVM l. d. col. 137 ſq.

d) l. 26 C. famil. erciſſ.

e) P. ANDR. SCHOTT p. 263, GOLTZIVS col. 134.

CCCCXVIIII, in campo Martio confoſſus periit a. CCCCLV f).

§ XII

ARGVMENTVM CONSTITVTIONIS THEODOSIANAE.

Seruauit illam IMP. IVSTINIANVS libro codicis VI titulo XXIII, vbi § 1 haec conſtituiſſe perhibet Impp. illos anno CCCCXXXVIIII: „ ex IMPERFECTO autem teſtamento, inquiunt, voluntatem tenere defuncti, niſi „ inter SOLOS LIBEROS (a PARENTIBVS VTRIVSQVE ſexus) habeatur, non volumus. Quam ex inſtituto exponere tentauit g) IOANNES DAVTH, Ochſenfurto Francus, Syndicus primo Brunſuigae, deinde anteceſſor Lipſienſis, tum Syndicus Magdeburgenſis, qui viuere deſiit a. cIↄIↄCXXI, natus annos LXXVII.

§ XIII

IVSTINIANEA NOVELLA CONSTITVTIO DE DIVISIONE PARENTVM INTER LIBEROS.

Anno Imperii IVSTINIANI X et Chriſti IↄXXXV prodiit nouella conſtitutio, quae eſt XVIII, agitque capite VII de parentum inter liberos diuiſione.

§ XIV

IMP. IVSTINIANI AVGVSTI CONSTITVTIO II DE VLTIMA PARENTVM VOLVNTATE INTER LIBEROS.

Agebatur annus IↄXLI, quum IMP. IVSTINIANVS de vltimis voluntatibus, inter liberos confectis, conſtitutionem

B

f) HVBERTVS GOLTZIVS l. d. col. 134.

g) in explicatione ad l. hac conſultiſſima C. de teſtam. p. 424-457 adiecta operi eius de teſtamentis 1611 fol.

nem nouellam CXVII promulgaret, conſule BELISARIO, ſiue, vt rectius legitur, BASILIO, h) anno regni Iuſtiniani XV. Acuta pragmaticorum natio ſibi perſuadet, Iuſtinianum eſſe primum, qui iuſſit, diem adiicere teſtamento paterno maternoue; quum tamen tantum dixiſſet: quando dies adſcribitur: illud fiat propria teſtantis inter liberos manu. Teſtamentum ſcriptum cunctum, cui tempus adpoſitum erat, a die atque conſule incipiebat. Vocabant: προγράφειν χρόνον, praeſcribere ſiue praemittere tempus. At male hoc interpretantur: SVBSCRIBERE. Actis publicis tempus praemiſſum fuit; i) actis vero priuatis tempus in fine videbis adiectum k).

§ XV

AVTH. QVOD SINE ET AVTH. HOC INTER.

Seruat codicis liber VI tit. XXIII l. 21 duas authenticas, quas dixi. Summa primae eſt: I vt teſtans inter liberos vel teſtamentum faciat holographum, vel illi ſubſcribat: II vt non ſcribatur notis: III adiiciatur tempus: IV vt

h) IO. ALB. FABRICIVS bibliothecae graecae Vol. XII p. 349, 1722, 4t.

i) l. 13 D. de accuſat.

k) DESIDER. HERALDVS penes Magnificum, dum viueret, Procancellarium IO. ERIDERIC. HOMBERGK ZV VACH in nouellar. verſione noua p. 720 nota 11, nou. CVII, 1717, 4t. Add. CLAVD. SALMASIVS in ſpecim. confutationis animaduerſionum DESID. HERALDI ſiue tractat. de ſubſcribendis et ſubſign. teſtam. p. 143, 1648, 8. Adnotatio diei praecepta legitur l. 4 C. de diuers. reſcript. Ratione teſtamentorum obſeruetur monitum VLPIANI l. 2 § 6 D. teſtam. quemadm. operiantur, CHRISTIANI HAINR. ECKHARTI introd. in rem diplomaticam p. 174, 1742, 4t. Idem ſentit Bonifacius VIII capit. 9 de reſcr. in VIto, VLRIC. THOMAS LAVTERBACH collegii theor. practici lib. I tit. 4 § 13 p. 76 T. I, 1726, 4t.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-223932-p0014-5

vt nomina contineat liberorum et portionem his adſignatam l).

§ XVI

QVID IMPERATORI IVSTINIANO VENIAT TEMPORIS ADNOTATIONE?

Graecos Romani imitabantur, ſicut nos ſequimur Gallorum inſtituta. Tempus ſcripturae cuiusdam nomine eius, qui archontis munere fungebatur, deſignabant Graeci m). Factum idem legimus Romae ratione conſulum, vt ab his nominarentur anni vſque ad annum CHRISTI IↃXLI ſiue vrbis conditae annum 1292, ex quo Imperatorum annis tempora fuere ſignata, IVSTINIANO ita iubente. Nec omittenda cenſeo, quae de C. IVLIO CAESARE ac OCTAVIANO CAESARE AVGVSTO memoriae prodidit hac de re C. SVETONIVS TRANQVILLVS n), QVINTVM ANTISTIVM LABEONEM, TREBATII diſcipulum ſileo o).

l) CHRISTOPH. PHILIPP RICHTER P. II expoſitionis authenticar. p. 95-101, 1661, 4. IO. BRVNNEMANN in commentar. ad codicem p. 704 ſq. 1738, fol., CONRAD. RITTERSHVSIVS expoſitione nouellarum Iuſtin. methodica p. 294 ſq. 1669, 4.

m) IO. ALB. FABRICIVS bibliographiae antiquariae p. 477, 1713, 4.

n) in vita IVLII CAESARIS cap. XX § 5 p. 56 et in OCTAVIO CAESARE AVGVSTO cap. I § 2 p. 397 T. I edente SAM. PITISCO 1690, 8. mai. Adi quoque CHRIST. HAINR. TROTZ de memoria propagata p. 220 ſq. Traiecti 1734 8 mai., et HERMANNVM HVGONEM de prima ſcribendi origine atque ibidem TROTZIVM 1738, 8. mai.

o) in l. 28 D. de probat.

§ XVII

PROHIBET IMPERATOR IVSTINIANVS NOTAS SIGLASQVE.

Scribendi compendiis vtebantur Graeci ac Romani. Notae generatim ſumtae, ſigna ſunt, quibus voces integrae compendiaria ratione exprimuntur. Sub notis veniunt quoque ſiglae. Strictiori ſenſu hae ſunt litterae ſingulares, quae voces integras denotant: notae autem ſymbola ſignificant, quae innuunt voces p). Notas TYRONIS ac SENECAE cum eruditis communicauit IANVS GRVTERVS q).

§ XVIII

EPISTOLA PARENTIS INTER LIBEROS EX TESTATI CAVSSA ITEM CODICILLI.

De his iuris idem eſſe, quod de teſtamento dixi, nemo non videt.

§ XVIIII

DIFFERENTIA TESTAMENTI PARENTVM INTER LIBEROS ET DIVISIONIS PARENTVM INTER NATOS NATASVE SVOS.

Diligentiam ſuam hoc in argumento commonſtrauit IOANNES DAVTH, oſtenditque veram differentiam r).

§ XX

p) CHRIST. HAINR. ECKHARD hermeneuticae iuris p. 34, 1750, 8. mai. E. gr. mille per ſiglam exprimitur M; per notam vero cIɔ.

q) Replent paginas CC. Adiectae ſunt operi eius, cui inſcriptum: inſcriptiones antiquae, fol. ac poſtea II tomis fol. mai., cura IO. GE. GRAEVII, 1707 fol.

r) in explicatione l. hac conſultiſſima C. de teſtam. num. 10 ſq. p. 430 ſq., quae adiecta eſt tractatui eius de teſtamentis.

§ XX
DEFINITIO DISPOSITIONIS PARENTVM INTER LIBEROS.

Eſt declaratio voluntatis ſemper reuocabilis parentis, de bonis ſuis, quae tempore mortis habuerit, a liberis ſuis vniuerſali ſucceſſionis iure adipiſcendis, ſalua tamen legitima portione. Parens mihi hic dicitur quiuis aſcendens, pater ſit ſiue mater, auus auiaue, proauus, proauiaque.

§ XXI

Prout teſtamentum eſt actus legitimus s), quo quis de bonis ſuis poſt mortem ſuam iure ſucceſſionis vniuerſali deuoluendis, diſponit; ſeu t) eſt vltima voluntas directam heredis inſtitutionem continens; ita illud voco vltimam voluntatem, liberorum gratia ex legum praeſcripto declara-

 tam,

s) ALB. DITER. TREKELL de origine teſtamentifactionis p. 191, 1737, 4t.

t) HERMANNVS VVLTEIVS commentar. ad Inſtit. p. 244, 1613, 4, optimus definitionum magiſter. LVDOVIC. AVGVSTVS WÜRFFEL § 524 iurisprud. ciuilis definitiuae p. 269, 1749, 8, eſt, deſignatio, ait, eorum, ad quos omnia iura et omnes obligationes noſtrae poſt mortem pertinere debeant, quaeque ab iis fieri volumus, teſtamentum dicitur. Viro acutiſſimo IO. ALTHVSIO p. 163 dicaeologicae num. 5, 1649, 4t, maiori, eſt actus de futura delatione et acceptatione bonorum ſuorum, ſiue eſt recte ac rite facta ſuprema conteſtatio de bonis et hereditate ſua, et de eo quod quis poſt mortem ſuam fieri cupit, morte teſtatoris et ſucceſſoris aditione confirmata. GOTLL. GERHART. TITIVS, qui definitionum artifex audit, lib. VII iuris priuati cap. II § 3 p. 861, 1724, 4, teſtamentum vocat vltimam voluntatem, ſollemniter declaratam, qua perſona habilis in euentum mortis, ſucceſſorem vniuerſalem deſignat, et alia legibus haud improbata, pro lubitu diſponit.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-223932-p0017-2

tam, vt parentis bona ſucceſſionis vniuerſalis iure deuoluantur. Legum praeſcriptum eſt adnotatio diei, menſis, annique. Compara tamen ea, quae § XVI monui. II denominationem liberorum cunctorum requirit. III cuncta non per ſigna, ſed litteris integris ſunt exprimenda.

§ XXII

DIVISIO TESTAMENTI PARENTALIS. u)

Obuenit vel ſcriptis vel nuncupatione ſola.

§ XXIII

QVID SCRIPTVM?

Hoc vocant, quando parens vltimam ſuam voluntatem de bonis ſuis, vniuerſali ſucceſſionis iure in liberos ſuos deuoluendis, declarat in ſcriptis.

§ XXIIII

REQVISITA.

Vt ſit holographum, vel parens ipſi ſaltim ſubſcripſerit, immo, ſi velit ille, liberi ſubſcribant huic parentali voluntati vltimae. Quo tamen euentu oriri pactum ſucceſſorium putant, quod vero ius ignorat Romanum. Et

u) Vton hac voce auctore PVBL. OVIDIO NASONE lib. IV triſtium, elegia X ℣. 87: ſama, PARENTALES, ſi vox mea contigit, vmbrae, T. III operum p. 530 cura B. CNIPPINGII, 1702, 8. mai. Adde IO. MATTHIAM GESNERVM T. III theſauri linguae Latinae, col. 693 fol. mai. T. III, 1749, ROBERTVM STEPHANVM theſauri linguae latinae T. III col. 415, 1741, fol. mai., COELIVM SECVNDVM IVRIONEM fori Romani T. III 1704 fol. p. 39. Vſus quoque hoc vocabulo CYPRIANVS reſte MATTHIA MARTINIO lexici philoloci h. v.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-223932-p0018-7

Et Coloniae vicinisque regionibus liberos ſubſcribere parentis teſtamento, experientia docemur. Adſint proenomina liberorum, atque vt, quum ipſe non ſcripſit vltimam voluntatem parens, addat: hanc ſuam inter liberos eſſe vltimam voluntatem, adiecto praenomine et cognomine. Immo quando plures ſint plagulae, cuiuis in fine primae, vel vtriusque faciei ſubſcribat, ac plagulas filo, quod vocant, die troſſel, conſuat.

§ XXV

PARENTVM EPITHETA LIBERIS DATA.

Pater materue filio elogium tribuebant: bono, aut dulciſſimo, amantiſſimo, piiſſimo, vel innocentiſſimo, vel rariſſimo, vel optimo, pientiſſimo, ſiue pietatis rariſſimae, ſeu piiſſimo, ſiue pio, vel ſanctiſſimo et pientiſſimo, vel ſuo piiſſimo et dulciſſimo x).

§ XXVI

EPITHETA FILIAE.

Dulciſſimam nominabat pater materue, addens nonnumquam: et forma ſingulari et moribus poſſimis doctrinaque, ſupra legitimam ſexus ſui aetatem, praeſtantiſſimam, vel pietatis rariſſimae, aut piiſſimae y).

§ XXVII

PARENTALE NVNCVPATIVVM.

Eſt vltima voluntas verbis ore prolatis, coram teſtibus duobus, exceptione omni maioribus, quid parens poſt

x) HVBERTVS GOLTZIVS, Herbipolita Veloianus, theſauri rei antiquariae col. 176, 1644 fol.

y) GOLTZIVS col. 176 ſq.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-223932-p0019-6

poſt mortem ſuam, de bonis ſuis, vniuerſali ſucceſſionis iure, ad liberos deuoluendis, fieri velit.

§ XXVIII
DIVISIO SEV DISPOSITIO PARENTIS INTER LIBEROS AB INTESTATO.

Eſt declaratio parentis, quid liberorum quilibet de bonis ſuis capiet. Nanciſcuntur bona liberi vel ſtatim, viuo adhuc parente, erga cenſum annuum, aut bonorum reſeruatum, aut vt parens in domo quadam adipiſcatur alimenta, donec viuat. Sic vir aliquis equeſter anno 1742 feodum ſuum filio hac lege refutabat, vt hic patri, Hamburgum migraturo, atque ibi commoraturo, quotannis exſolueret nummos vnciales ſexcentos. Cautus tamen ſit parens, inter viuos diuidens, ac ſimul bona ſua diſtribuens. Rariſſimum enim eſt epitaphium, quod Apuliſa mater moeſtiſſima plorans poſuit Geruntio filio: alumno· et· meae· ſenectutis· alendae· ſtudioſo. z)

§ XXVIIII
PARENTALES CODICILLI AB INTESTATO CONDITI.

Et hi requirunt duos teſtes, prout ea, quae de teſtamento parentali dixi, huc faciunt ac veniunt obſeruanda.

§ XXX
DIVISIO PARENTALIS SIMPLEX.

Nec annum, nec diem, nec menſem deſiderat. Neque vnciarum numerum expoſcit, obſeruante BENEDICTO CARPZOVIO. a)

z) penes IANVM GRVTERVM l. d. p. 658 num. 5.

a) iurisprudentiae forenſis P. III conſtit. IV def. 22 et 23, IO. CAROL. KOENIG de parentibus inter liberos diſponentibus cap. V § 6 p. 44, 1744, 4.

§ XXXI

REQVISITA SIMPLICIS DIVISIONIS PARENTALIS.

Sit haec viſio! Eques quidam pactis dotalibus filiae ſuae, iam in matrimonium circiter a. 1730 collacatae viro equeſtri, inſcripſerat haec: „ dieſer meiner älteſten toch-„ ter habe ich zwar 10, 000 Rthr. zum brautſchatze mit-„ gegeben; allein eine iede meiner zwo andrer iüngerer „ töchter ſoll nur 6000 Rthr. haben; ſintemal dieſe älteſte „ mir im witben-ſtande etliche und mehrere 1000 Rthr. „ erſparen helfen!„ Carebat haec ſcriptura die ac conſule. Praenomen atque cognomen fuerant omiſſa. De manu tamen ſcribentis nullum ſuppetebat dubium. Sigillo autem deſtituebatur haec diuiſio. Erant ICtorum Ordines, qui ſtabant pro hac diuiſione, patriis ac familiae moribus nixi. Vrgebat filia natu ſecunda, lautam opimamque nunc patri acceſſiſſe hereditatem agnati, ſeque laeſam putabat in legitima portione. Iudex tum primae tum ſecundae inſtantiae contra fratres ſecundum hanc filiam iuniorem iudicabat, iuſſitque, vtrumque fratrem filiae XX millia florenorum pendere, patris heredes.

§ XXXII

DEFINITIO DISPOSITIONIS QVAM PARENTES CONDVNT INTER LIBEROS.

Poſteaquam hoc argumentum ad chronologiae ſeriem enarraui, iam de ſignificatu ac diſpoſitionis huius natura diſpiciam. Notat vero animi ſententiam et declarationem, quae huius eſt loci. De ceteris ſignificationibus docuere IACOBVS GOTHOFREDVS b), IACOBVS GV-

THERIVS

b) gloſſarii nomici T. VI P. II codicis Theodoſiani, p. 88, 1745 fol.

THERIVS c), BARNABAS BRISSONIVS d), IO. MATTHIAS GESNER e), ROBERTVS STEPHANVS f), SAMVEL PITISCVS g), MARIVS NIZOLIVS h), COELIVS SECVNDVS CVRIO i) ac IOAN. KER k), denique IO. HIERON. HERMANN l).

§ XXXIII

DEFINITIO PARENTALIS DISPOSITIONIS.

Diſpoſitio parentum inter liberos eſt iuſta de eo ſententia, quod inter illos fieri velint m). Germanis dicitur der älterliche wille, die väterliche willensmeinung, die mütterliche geſinnung.

§ XXXIIII

DIVISIONES. DISPOSITIO DE ALIMENTIS.

Condunt illam parentes, vel inter viuos mortiſue cauſſa. Ad actus inter viuos refero vſus vitae neceſſarios patri aut matri, quibus alantur ac ſuſtineantur. Euenit hoc, diſponendo de alimentis, cuidam liberorum adſignandis, aut quum ſibi parentes illa reſeruant n).

§ XXXV

c) de officiis domus Auguſtae lib. III cap. 6 p. 555 - 561, 1672, 8.

d) de verbor. ſignific. p. 343, 1743, fol.

e) nouo theſauro linguae Latinae T. II col. 210, 1749 fol.

f) theſauri ling. Latinae T. II p. 122, 1740 fol.

g) lexici antiquitatum Romanar. T. I p. 677, 1713, fol.

h) theſauri Ciceroniani p. 415, 1588 fol.

i) fori Romani T. I p. 1038, 1604 fol.

k) ſelectar. de linguae Lat. obſeru., Londini 1719, 8, P. II h. v. et P. II.

l) concordantiae iuris, p. 283, 1745, 4.

m) HAINR. HAHN de diſpoſitionibus parentum inter liberos, Helmſtadii 1662, 4, §. 9.

n) Vario modo liberis, his euentis, proſpiciunt. Sunt enim ali-

§ XXXV

SECVNDVM PARENTALIS DISPOSITIONIS GENVS INTER VIVOS.

Fit quandoque, vt parens de liberorum ſponſalibus diſponat, aut diſſenſum commonſtret de aliqua perſona, in matrimonium non ducenda. Aut de dote diſponitur.

§ XXXVI

TERTIA VISIO.

Interdum de donatione, liberis facta, diſponunt parentes, v. g. filio in caſtra abituro donatur, aut de non conferendis ſtudiorum impenſis, aut de dotis datione, aut de remittendo vſufructu in bonis maternis, aut remunerat pater liberorum quemdam.

§ XXXVII

INSPECTIO QVARTA.

Mutuum, quod pater materue filio dedit, filiaeue ſuae.

aliquando ad ſucceſſionem inhabiles, de quibus EBERTHOLD. BECKMANN a. 1681, 4, Altdorfi, egit. Aut de partu quaeritur inceſtuoſo, teſte IO. HAINR. FELTZ, 1710, 4. Vel ſermo eſt de matre, alimoniam praeſtante, quod argumentum pertractauit CAR. GOTTL. KNORR, 1724, 4. Aut filio parens alimenta adſignat, teſte LÜDERO MENCKEN p. 140-146 diſſertationum, iunctim 1705 editarum, 4. Vel de alimentis filiae nobilis agitur, quod thema expoſuit IO. IOACH. SCHOEPFER 1685, 4, vel denique partus adeſt adulterinus, de quo egit ERNESTVS TENZEL Erfordiae, 1730, 4. Quae ad tuendum corpus formandumque ingenium faciunt, huc refero, artemque addiſcendam. Sumtus vero ſtudiorum in vniuerſitate quadam litteraria, in dubio hic haud veniunt, ſed interna externaque alimenta, vtpote cibaria, medicinae, veſtiaria, calceamenta, habitatio, ligna, impenſae funebres, famuli, HAINR. HAHN de alimentis § 3 et 4, 1652, 4.

ſuae. Hinc quaeſtio ſuboritur: num paternum ſubſidium maternumue naturam habeat mutui? nec ne? o)

§ XXXVIII

QVINTA DIVISIO.

Venio ad commodatum depoſitique contractum, de quo pater diſponit inter viuos, materue. Item contingit ratione emtionis venditionis: locationis operarum: mandati: legitimae paternae adminiſtrationis bonorum filii familias: transactionis de his: emancipationis liberorum: ſeparationis bonorum: prolium vnionis: iuris primogeniturae p).

§ XXXVIIII

DISPOSITIONES PARENTALES MORTIS CAVSSA.

Eſt teſtamentum minus ſollemne patris matriſue, inter liberos ſuos diſpoſiturorum, de eo, quod poſt mortem ſuam ratione liberorum velint fieri.

§ XXXX

DIVISIONES HVIVS TESTAMENTI.

Aut ſcribitur, aut nuncupari ſolet. Scribitur vel per alium vel ab ipſo parente.

o) Sunt complures, qui hoc ponunt in numero mutui, quos percenſet TOBIAS BARTH diſſenſu in praxi, centur. V diſſ. 487 § 1. Donationi illud accenſent alii, IO. BALTAS. L. B. DE WERNHER P. I obs. for. CLXVI. Adi quoque ANDR. FLOR. RIVINVM de ſubſidio paterno, 1730, 4, et Perill. IO. GE. ESTORIS rechtsgelahrheit der Teutſchen cura Ill, IO. ANDR. HOFFMANNI.

p) de liberorum venditione et oppignoratione videndi ſunt IO. PHILIPP. DATT de venditione liberorum, Vlmae 1705, 8, et GEORG. CHRISTIAN. GEBAVERI de patria poteſtate diſſ., HAHN de diſpoſitionib. parentum §. 42.

§ XXXXI

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-223932-p0024-0

§ XXXXI

QVINAM CONDANT ILLVD?

In aprico eſt, et patrem et matrem, vel cuiuscunque ſint gradus ſexusue adſcendentes.

§ XXXXII

LIBERI CAPIENTES EX ILLO.

Intelliguntur in poteſtate conſtituti vel emancipati nati legitimo modo vel legitimati, etiam nepotes neptesque.

§ XXXXIII

NVM NATVRALES?

De naturalibus liberis non eadem proſtat opinio ICtorum. Sunt, qui adfirmant, matrem illuſtrem plebeiamue inter liberos ſuos naturales aut ſpurios recte diſponere q). Mihi videntur rationes ita ſubducendae. Sub Imperatoribus Marco et Commodo, Vettio Rufo et Corn. Scipione Orphito Coſſ. anno Chriſti CLXXVII factum eſt SC. Orphitianum, quo liberi ad inteſtatarum matrum hereditates vocati ſunt r). Acceperunt ius ſuccedendi cum legitimi, tum naturales tum vulgo quaeſiti. Immo poſtea prodeſſe coepit hoc SC. nepotibus ac neptibus. Imp. Iuſtinianus negauit ſucceſſionem ſpurio, ex femina illuſtri nato s). Lex quidem hereditatem maternam ſpuriis tribuit t); natis vero ex illuſtri illam, vt dixi, denegat, niſi vim paſſa fuerit illuſtris mulier u). Iure Germanico nec

 inſignia

q) HAHN l. d. § 57.

r) FRIDER. PLATNER hiſtor. iuris ſcientiae § 851 ſq. p. 122, 1760, 8.

s) l. 5 C. ad SC. Orphitian.

t) l. 2 et 8 D. vnde cognati.

u) IO. FRIDER. GVIL. DE NEVMANN inſtitutiones iuris Principum priuati § 101 p. 133, 1747, 4.

inſignia nec dignitatem matris adipiſcuntur x). Plebeius partus ſpurius geradam capit iure Saxonico. Illuſtri matre natus nec hac potitur y).

§ XXXXIIII

RES DE QVIBVS DISPONITVR.

Sunt hae propriae parentibus non alienae; z) Ita tamen, vt diſtinguas: vtrum expreſſis verbis in re aliena heres fuerit inſtitutus, quae inſtitutio haud valet; an vero res aliena penes teſtatorem exſiſtat; ſiquidem hoc caſu licita eſt heredis inſtitutio a).

§ XXXXV

REQVISITA HVIVS DISPOSITIONIS.

Vt parens, qui litteras pingere callet, ipſe ſcribat teſtamentum ſuum minus ſollemne: II aut vt huic ſubſcribat, ſi alter hoc litteris mandauerit: III vt teſtator tempus adiiciat, quando teſtamentum ſuum condidit, nempe annum, menſem ac huius diem: IV vt nomina liberorum adſcribat teſtator aut propria aut ſcriptoris manu: V vt libeberos nominet heredes inſtituendo, aut vulgariter ſubſtituendo, aut pupillari vtendo ſubſtitutione: VI opus eſt titulo

x) Idem de patria poteſtate Principum p. 160 ſq. § 263, 1751, 4.

y) Idem de hereditatibus et ſucceſſionibus Principum § 401 p. 278, 1752, 4. LÜDER. tamen MENKEN patri denegat ius, illum codicillis poſſe ſpuriis aliquid largiri, p. 650 diſſert. iuridicar. 1705, 4.

z) VLR. THOMAS LAVTERBACH collegii theor. pract. π. lib. XXVIII tit. I § 40 p. 683 vol. II 1723, 4, MATTHAEVS WESENBEC ad D. lib. XXVIII tit. 5 § 5 p. 152 P. II, 1675 fol.

a) BARTHOLOM. LEONHART. SVENDENDOERFER ad AMADEI ECKOLDI compendiar. π. tractationem p. 702 § 25, 1694, 4.

tulo inſtitutionis vniuerſali, quum legatarii aut fideicommiſſarii nomina haud ſufficiunt b): VII vt extraneus admiſceri nequeat, veluti vxor c).

§ XXXXVI

INAEQVALIS INSTITVTIO.

Sat eſt, parentem liberos inſtituiſſe heredes; num aequaliter an vero inaequalibus portionibus? hoc perinde eſt. Dummodo, vnciae exprimat quantitatem teſtator parens: II hic duorum teſtium praeſentium haud negligat. Feminas teſtes hic admittunt et HAHNIVS et MENCKEN.

§ XXXXVII

PARENTALIS TESTAMENTI EFFECTA.

In numerum veri teſtamenti illud referre nos oportet d). Hinc tutor filiis ceteris recte datur: II liberi ſunt ſucceſſores teſtamentarii.

§ XXXXVIII

PRAECIPVA HVIVS TESTAMENTI.

Non opus eſt, vt roget teſtes parens teſtaturus. Mulier tamen teſtis eſſe nequit. Vno opus haud eſt contextu, nec

b) FRIDER. REINH. OTTO de teſtamento priuilegiato parentum ſcripto § 20 ſqq. 1680, 4, Argentorati, ERNEST. FRIDER. SCHROETER de teſtamento patris inter liberos cap. VI Ienae 1661, 4.

c) FERDIN. CHRISTOPH. HARPPRECHT de admixtione perſonae extraneae in diſpoſitione parentum inter liberos p. 1883-1924, Vol. I diſſertationum academicar. 1737, 4to mai., HAHN l. d. § 69, IO. FLORENS RIVINVS de teſtamento parentum inter liberos, coram duobus teſtibus condito, reſpectu extranei inualido § 19, 1726, 4.

d) SCHROETER d. l. cap. III, HAHN l. d. § 73 ſq.

nec teſtium ſignis nec ſubſcriptione. Clauſulam codicillarem illi ineſſe vulgo contendunt e).

§ XXXXVIIII

INFIRMATIO EIVS.

Oportet parentem aliud conficere teſtamentum, quo derogatum it ei teſtamento, quod inter liberos iam condiderat: II vt teſtamentum, quo derogatu eſt teſtamento, inter liberos iam facto, coram ſeptem teſtibus condatur f). Nec teſtamentum parentum inter liberos infringit teſtamentum prius ſollemniter confectum g); quamuis aliter ſentiat WOLFGANGVS ADAM. LAVTERBACH h), atque prius parentale e medio tolli per parentis poſterius contendat.

§ L

MINVS SOLLEMNIS MODVS TESTANDI INTER LIBEROS PER CODICILLOS HAVT SOLLEMNES.

Quum pater materue familias caret animo liberos ſuos heredes inſtituendi, vltimam voluntatem habemus, quam codicillos vocamus, eosque ex legis beneficio conditos.

§ LI

DEFINITIO ILLORVM.

Sunt vltima voluntas, qua parentum quidam absque heredis inſtitutione, inter liberos aliquid ſupremae voluntatis ergo diſponit i).

§ LII

e) SCHROETER l. d. cap. X.

f) SCHROETER cap. XI, l. d., HAHN § 78.

g) ANDR. FLORENS RIVINVS de teſtamento parentum priuilegiario, ſollemne prius conditum non infirmante § 13 p. 18, 1754. 4, HAHN l. d. § 79.

h) Notante RIVINO l. d. § 8 p. 14. Atque inciſio huc pertinent, item inductio pariter ac cancellatio.

i) Compara LÜDERVM MEN-

§ LII

DIVISIO CODICILLORVM PARENTALIVM.

Dantur ſcripti, nuncupatiui, cum teſtamento, vel ſine illo, expreſſi, taciti, quos aliqui minus bene vocant praeſumtos k).

§ LIII

PER FIDEICOMMISSVM LIBERIS RELINQVITVR HEREDITAS.

Hoc dogma ex iuris principiis cuique cognitum eſt ac perſpectum l).

§ LIIII

FORMA CODICILLORVM PANENTALIVM.

Parens codicillos condit coram teſtibus maſculis duobus. Caecus vero vtitur vel tabellione vel teſtibus tribus m).

§ LV

PARENTALIS DISPOSITIO IN EPISTOLA. HVIVS DIFFERENTIA A CODICILLIS.

Chartae plures, ſiue vt dicimus hodie, folia, per oras extremas inter ſe conglutinatae, ac deinde in cylindri

MENCKEN de codicillis parentum inter liberos, ex priuilegio conditis § 1 p. 641, inter diſſertat. eius iuridicas, 1705, 4.

k) MENCKEN l. d. § 5 p. 644.

l) MENCKEN l. d. § 20 p. 658.

m) Codicilli erant codices minuti et pugillares tabulae, cera illitae, quas ad vſum quotidianum ſecum circumferebant Romani, vt ea, quae ſubito veniebant in mentem, ſtilo impreſſo inſcribeeernt, et aliis mitteernt, praeſertim ad amicas, PAVLL. MANVTIVS ad lib. IV epiſtolar. 12 et lib, IX ep. vlt. ac PETR. BVRMANN. praeſ. ad Petronium p. 1 ſq. 1700, 4.

dri, conue aut columellae formam conuolutae, dicebantur *volumina:* codices autem ſeu caudices erant tabulae plures e materia quacunque, in qua ſcribi poſſet, aliae ſuper impoſitae aliis, non tamen ad aliarum oras adtextae n). Hinc volumina proſtabant ex ebore, charta, philira, tilla, corio, membrana. Tabulas minori forma compactas dicebant codicillos, quibus vtebantur feſtinantes, in itinere, conuiuiis, ſenatu, cet. Diplomata Principum, quibus deferebantur honores, codicilli erant. ICtis codicilli ſunt vltima voluntas minus ſollemnis. Forma illorum fuit epiſtolaris o), quadrata vel triangularis p) in formam Graeci Δ. Qui ſcribebant epiſtolas, vocabantur a codicillis q), et ab epiſtolis. Codicillum in ſingulari defendunt IACOB. FORNERIVS r) et MARQVARD. FREHER s). M. TVLLIVS CICERO praefert pluratiuum t).

§ LVI

EPISTOLA QVID?

Eſt ſcriptura ad abſentem emiſſa u), cera et lino ſubſignata, quam vulgo dicunt miſſiuam, de re, quam alter igno-

n) CAROL. ANDR. DVKER de latinitate ICtor. veterum p. 104, 1711, 8, CLAVD. SALMASIVS de modo vſurarum cap. X p. 405, 8.

o) CHRISTIAN. HAINR. TROTZ ad Hugonem de prima ſcribendi origine p. 375 ſq. 1738, 8 mai.

p) CHRIST. VLRIC. GRVPEN obſeruat. de forma conficiendi acta apud Romanos p. 168, 1753, 4.

q) IACOB. SPONIVS miſcellan. erud. antiquitatis p. 207.

r) ſelector. II cap. 9.

s) parergor. II cap. 25.

t) IO. AVGVST. ERNESTI in claue Ciceroniana 1739, 8 mai., IO. MATTHIAM GESNERVM T. I linguae Romanae theſauri col. 798.

u) GVIDO PANCIROLLVS variar. lectionum lib. I cap 29, emiſſam dici, non vero miſſam, contendit.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-223932-p0030-3

forſan ignorabat x). Scribebatur minoribus membranis ad paginas inſtar libelli memorialis y). Emittebantur per nuntios pedeſtres celerrimos z). Codicilli mittebantur ad praeſentes in loco a). Critici diſcrimen ignorant inter epiſtolam hominis vltimam atque codicillos. At differunt vtique. Teſtamentum per modum epiſtolarum condimus, quod non procedit in codicillis.

§ LVII

EPISTOLA HOMINIS VLTIMA.

Voco ſcripturam in forma litterarum ad aliquem directam, qua diſponens declarat, quid poſt obitum ſuum fieri velit.

§ LVIII

DIVISIO.

Eſt vel abſoluta, quae propria virtute valet; vel referens, quae ad aliam voluntatem ſe refert. Referens vero aut declarans eſt; aut explicans, quae indefinite generatim propoſita ſuis circumſcribit limitibus, ſeu, vt loquuntur, determinat: aut diſponens, quae noua a priori voluntate vltima continet. Abſoluta ſiue per ſe ſubſiſtens imitatur codicillos, et ab inteſtato quoque viget. Abſoluta vel aliquid diſponit, vel diuidit inter heredes ab inteſtato venientes: vel confirmat, quae inualide in alia voluntate erant relicta: vel confirmat et declarat ſimul. Datur

x) GESNER T. II col. 383. TROTZ ad Hugonem p. 111.

y) IO. MABILLON de re diplomatica lib. I cap. 9 § 4, IVST. FONTANINI antiquitatum Hortae p. 58 T. VIII theſauri Italici P. III p. 58 ſq.,

z) HERMANN. HVGO de prima ſcribendi origine cap. 14 p. 134 ſqq.

a) GESNER d. l. col. 383.

tur epiſtola directa aut fideicommiſſaria, aut priuilegio eſt munita aut non. Habemus clauſam epiſtolam vltimam, ſigillo roboratam, vel non ſignatam b). Ceterum ea, quae codicilli requirunt parentales, deſiderat epiſtola inter liberos parentalis.

§ LVIIII

SCHEDA PARENTALIS.

Grammaticis ſcheda eſt plagula chartae, ex ſcapo reuulſa, quibus committebant veteres, quidquid ſubito commentabantur, vt emendatum poſtea in mundiorem chartam ſcriberetur c). Si pater materue ſchedam ſcripſerunt, vel illi ſubſcripſere, tanquam teſtamentum valet d). Ea, cui liberi tantum ſua nomina deſiderunt, vim diuiſionis parentalis obtinet.

§ LX

DIVISIO PARENTVM INTER LIBEROS.

Aliud eſt teſtari inter partus ſuos, aliud bona ſua diuidere inter natos natasue ſuos. Sunt verba PETRI MÜLLERI e) et SAM. STRYKII f).

§ LXI

b) MELCHIOR DETHMAR GROLMANN de epiſtola hominis vltima cap. I, Gieſſae 1707, 4.

c) ERNESTI clauis Ciceron. Alios ſignificatus tradunt GRVPEN l. d. p. 16 et GESNER T. IV col. 325. Scheda vel ſchedula erant tabellae nudae ſiue pagella lignea ſiue aſſerculi lignei, HERMANN HVGO ſocietatis Ieſu, l. d. p. 81.

d) HAHN l. d. § 80, IO. AN-DR. RIVINVS de ſchedula, teſtamento adiecta § 8 p. 13 ſq. 1741, 4. SAMVEL STRYK de iure teſtandi inter liberos cap. III num. 57 ſq. pag. 490 T. II operum, 1743 fol.

e) ad Struuii ſynt. iur. ciuilis exerc. 32 § 20 (α) p. 678 T. II, 1738, 4 mai.

f) de iure teſtandi inter liberos cap. I num. 24, 1673, p. 482 T. II operum.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-223932-p0032-4

§ LXI

DIVISIO HAEC QVID?

Eſt actus, quo parens, inſtar legati, portiones liberis ſuis adſignat, quid ab inteſtato capere debeant quisque g).

§ LXII

QVOTVPLEX.

Nuda adparet vel non. Illa caret inſtitutionis titulo. Parentis ſubſcriptionem haud deſiderat praeciſe, dummodo hoc euentu adſit liberorum ſubſignatio. Eſt praeterea vel viuo parente facta, vel in mortis euentum concepta h). Illa tanquam pactum ſucceſſorium iure Germanico valet i). Immo praeſumitur in foro hoc adeſſe potius, quam vltima voluntas k). Porro diuiſio eſt vel aequalis vel inaequalis, ſalua tamen legitima portione l). Ad haec conſpicimus ſcriptam vel absque ſcriptura. Huic intereſſe debent duo teſtes m).

§ LXIII

PATER CAECVS MATERVE CAECA INTER LIBEROS SVOS TESTANTES.

Flauius Anicius Iuſtinus I primo ſubulcus, poſtea faber lignarius, deinde ab anno Chriſti 518 vſque 527 Imperator

g) GE. AD. STRVVE l. d. CHRISTIAN. WILDVOGEL de diuiſione parentum inter liberos § 3 p. 4, 1710, 4.

h) Hanc iuris ciuilis interpretes admittunt; illam vero non; quia eſt donatio inter viuos, inter patrem et filium haud ſubſiſtens, DE NEVMANN de pactis et contractib. Principum § 432 p. 272, 1752, 4.

i) ibidem § 145 p. 92.

k) IO. FRID. GVIL. DE NEVMANN de hereditatib. et ſucceſſionibus Principum p. 66, § 87, 1752, 4.

l) HAHN l. d. § 82, WILDVOGEL § 7 p. 9, MÜLLER p. 679.) ,)

m) MÜLLER p. 680.

perator Conſtantinopolitanus, conſtituit, vt caecus teſtans VIII teſtes adhibeat n). Inter liberos ſuos diſponens non eget iſtis ſollemnitatibus o). Certo tamen conſtare debet, caecum patrem huius vltimae voluntatis eſſe auctorem, ac cum ſententia ſua conſpirare cuncta, quae dictauit. Ad prius duo requiruntur teſtes p). Poſterius praelectionem deſiderat q).

§ LXIIII

PARENS HOMO PROPRIVS IN HASSIA INTER LIBEROS TESTANS.

Si rem metiamur ex iuris Romani praeceptis homo proprius vix teſtabitur, nedum inter liberos diſpoſuerit; ſed tantum, permittente domino, quaſi teſtabitur, et quaſi teſtamentum faciet, docente C. PLINIO CAECILIO SECVNDO r). Vulgo tamen homini proprio largiuntur teſtandi facultatem s). Proſtant tres hominum propriorum claſſes. Duriſſima conditio premit eos, quos Bohemia alit t). Medium

n) l. 8 C. qui teſtam. fac. poſſunt, idem repetiit Imper. Maximilianus I in der ordnung der notarien 1512 § 1 T. II der Reichsabſchiede von teſtamenten p. 159, 1747, fol.

o) HIERON. HERMANN concordant. iuris p. 175, 1745, 4.

p) Imp. Maximilianus I § 2 p. 160.

q) ibid. § 5, IVST. HENNING BOEHMER de teſtamento non praelecto § VII p. 10, 1699, 4, AVGVSTIN. DE LEYSER ſpecim. 367 med. 8 p. 732 ſq. T. VI, 1727, 4.

r) libr. VIII epiſtola XVI, Magnific. procancellar. IO. GE. ESTOR vol. II der neuen kleinen ſchriften p. 708 ſq. 1762, 8.

s) SAMVEL STRYK vſus moderni lib. I tit. 5 § 8 p. 83 ſq. Compara Magnif. ESTORIS rechtsgelahrheit der Teutſchen T. II p. 38 § 2951, 1758, 8 mai. Sic homines proprii Pomerani ius habent teſtandi, HERM. HAINR. ENGELBRECHT exercitat. in inſtitut. imperial. p. 21, 1739, 4.

t) Ill. IO. STEPH. PÜTTER p. 154

Medium gradum occupant homines proprii Mecklenburgici ac Weſtphalici u). Nec hi queunt teſtari. Melioris conditionis eſt infimus gradus, in quo poſiti ſunt Haſſiaci. Imperfecta tamen libertate vtuntur x). Interim poteſtas teſtandi infimae claſſi haud denegat vſus fori. Etenim non aduerſatur ſeruituti Germanicae, teſtari poſſe y). Quamuis, vt in Haſſia audiebant, affrancamenta accipiant, vulgo mannrecht, abſchied und losbrief z).

§ LXV

TESTAMENTVM PARENTIS, QVOD INTER LIBEROS CONDIT VERSANS IN SEDETIS. VBI SEDETI MENTIO RECVRRIT?

Flauius Leo II, Imperator Conſtantinopolitanus anno Chriſti CCCCLXXIIII atque Flauius Iulius Anthemius a Leone ad ſuſcipiendum imperium Romanum miſſus, anno Chriſti CCCCLXVII Imperator dictus, mentionem ſedeti ſtationisue iniecerunt a).

§ LXVI

p. 154 § 9 des handbuches beſondrer Teutſcher ſtaaten, T. I, 1758, 8. mai., ADAMI FRIDER. GLAFEY pragmat. geſchichte der krone Boehmen p. 772, 1729, 4 mai.

u) ERNEST. IOACH. DE WESTPHAL ſpecim. poſitionum iuris diſſonantis a iure Germanico et Mecklenburgico p. 25, 1726, 4, Magnif. procancell. ESTOR der kleinen ſchriften, quae Giſae lucem viderunt, p. 144, 1746, 8, edit. ſecundae, T. II.

x) BOEHMER exercitat. ad π. p. 810 ſqq. 1745, 4.

y) Idem de iure et ſtatu hominum proprior. ſect. II § 7 p. 778 l. dicto.

z) IO. RICHART. MALCOMESIVS, Cancellarius Giſenus, commentar. ad Weſenbecii paratitla p. 49 ſq. 1667, 4. Facultatem teſtandi ſiluit IO. GVIL. WALDSCHMIDT de hominibus propriis Haſſiacis, 1716, 4.

a) in l. 18 C. de epiſcopali audientia, et THEOPHILVS inſtitut. lib. II tit. XI p. 246, edente CAROLO HANNIB. FABROTTO, 1657, 4. mai.

§ LXVI

SEDETVM QVID?

Denotat illud ſtatiua, praeſidia, hibernaque, inprimis munimenta limitanea. Caſtra dicebantur ſedes, quae per tempus diuturnum durabant b) et quia diutius ibi ſubſiſtendum erat, ſtatiuae et ſtatiua dicebantur c). Alio ſignificatu ad modum aedificiorum caſtra exſtructa et focis firmata audiebant ſedes d). Videmus pariter munimenta, e caſtris ſubitariis formata, qualia in Belgio Heluetiaque Romani complura ponebant e). Praeſertim aduerſus Cattos der Polgraben exſtructa, quam foſſam anno cIↄIↄccxxvIII delineauit FRIDER. ZOLLMANNVS in tabula, quae Hanoicam exhibet prouinciam. Cunctas has ſignificationes intelligit THEOPHILVS. Quapropter NICOLAVS RIGALTIVS f) atque EMVNDVS MERILLIVS g) minus bene THEOPHILVM fuere interpretati nec recte illum reprehenderunt. Quid parentibus, inter liberos teſtaturis, militibusque obſeruandum veniat, Imper. Maximilianus I definiuit

b) IVSTVS LIPSIVS de militia Romana lib. V p. 239, 1675, 8 mai.

c) Roma illuſtrata, ex recenſione ANTONII THYSII p. 106, 1657, 12, GODESCALC. STEVVECHIVS ad FL. VEGETIVM de re militari p. 185, 1585, 4.

d) WOLFG. LAZIVS T. I operum p. 396, 1696, fol.

e) LAZIVS l. d.

f) Cuius litterae notar. iuris agrimenſorii exſtant Lutetiae 1614, 4.

g) Commentar. in Iuſtin. inſtitutiones, edente C. H. TROTZ 1739, 4t. mai. pag. 178. Non tantum in hoſtico et in acie, ſed etiam in caſtris totaque expeditione valebat nuda militis voluntas, EVERARD. OTTO comm. ad inſtitut. pag. 254, § 3 Traiecti 1729, 4. Adde IO. HAINR. DE BERGER philocaliam p. 191 ſqq. 1713, 4, et Magniſ. IO. GE. ESTORIS ſammlung militariſcher anmerkungen 1763, 8 mai.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-223932-p0036-7

uit h). Eadem miles diſponens curet, quae praecipit Imperator Maximilianus I.

§ LXVII

ET PAGANVS ET MILES DIVIDENTES IN LIBERORVM SVORVM GRATIAM.

Neque ſigillum, neque annum neque diem requiri in parentum diuiſione cenſet AVGVSTINVS A LEYSER i). Prouocat quidem ad IO. SCHILTERVM k). At fruſtra. Recurrit ſimul ad BENEDICTVM CARPZOVIVM, qui nullam deſiderat ſollemnitatem in diuiſione parentum inter liberos l). Certo conſtat, differentiam intercedere inter diuiſionem paternam maternamue ac teſtamentum inter liberos m). Nouella quidem CVII capite I deſiderat temporis adiectionem. Verum enim vero illa Nouella tantum agit de teſtamentis. Quapropter ad diuiſiones parentum nequit extendi. Nullam deſiderat ſollemnitatem in eiuſmodi diuiſione Imperator Conſtantinus I anno Chriſti CCCXXI n).

§ LXVIII

IVDAEVS IVDAEAVE TESTATORES INTER LIBEROS.

Maximo in contemtu Romae viuebant Iudaei o). Attamen Octauianus Auguſtus Herodis filios ſub tectum ſuum Romae

h) Ordnung der notarien 1512, tit. von teſtamenten § 2 pag. 160 T. II der Reichsabſchiede 1747 fol.

i) Vol. XI p. 210 ſqq. meditationum ad π.

k) praxeos iuris Rom. exercit. 38 § 130 T. II p. 493, 1713 fol.

l) iurisprud. forenſis P. III conſtit. IIII defin. 22.

m) GOSWIN AB ESBACH, ad CARPZOVIVM p. 389, 1703 fol.

n) l. 26 C. famil. erciſc.

o) V. A. IO. CONRAD. IHRINGK de ſtatu Iudaeor. publico

Romae recepit, vt ſecum ibi habitarent. Immo Imper. Flau. Veſpaſianus Ioſephum hiſtoricum magni faciebat. Poſteaquam Imperatores in Germaniam iſtos receperunt; iurium ciuium Germaniae ſunt potiti. Sic Imp. Ludouicus Bauarus in ciuium Romanorum numero quatuor Iudaeos Schweinsbergae poſuit p), qui hodienum hoc iure ibidem vtuntur. Interim iure teſtamenta faciendi fruuntur Iudaei q); ideo pariter inter liberos diſponunt ac diuidunt r).

§ LXVIIII

QVID CIRCA EOS IVRIS SIT, QVI RELIGIONEM COLVNT IN GERMANIA NON TOLERATAM?

In poenarum numero, quas ius eccleſiaſticum Romanorum PP. dictauit, haereticis, eſt priuatio facultatis teſtandi et aliquid e teſtamento capiendi s). Qui igitur nomen haud

co § 9 § 21 ſub praeſidio EVERARDI OTTONIS, Traiecti 1721, 4. Adde perbreuem enarrationem fatorum nationis Iudaicae, quam dedit perſonatus ROCHEZANG ab ISICERN P. II der beſchreibung des koenigreiches Boeheim p. 193 ſqq. 1746, 4, LVDOVIC. baronem HOLBERG T. II der Iüdiſchen geſchichte p. 663-669, 1747, 4.

p) IO. PHIL. KVCHENBECKERI analecta Haſſiaca P. I p. 91, 1728, 8.

q) Perill. IO. GE. ESTORIS rechtsgelahrheit der Teutſchen T. II p. 32, 1758, 8 mai. FRANCKENSTEIN de iurib. ſingularib. circa Iudaeos cap. II § 4 ſqq. p. 30 ſqq. Lipſiae 1722, 4.

r) IO. IODOC. BECK ICtus Altdorfinus vom rechte der Iüden p. 193, 1741, 4. Compara Perill. HAINR. CHRIST. L. B. DE SENCKENBERG de iure ac priuilegio dotis quod ad mulieres Iudaeas p. 69, 1729, 4.

s) cap. 13 X de haereticis § credentes 5, FRANCISCVS SCHMALTZGRVEBER iuris eccleſiaſtici lib. V tit. 7 p. 277 vol. VI, 1717, 4. Compara IVSTI MEIERI ICti Argentinenſis, anno 1622 fato functi, iuris publici quaeſtionem capitalem: ſintne Proteſtantes iure

Cae-

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-223932-p0038-8

haud dedit Euangelicae aut Romano-Catholicae religioni, inter liberos ſuos teſtari nequit. Huc refero fanaticos. Indicem illorem texuit claſſesque enumerauit CHRIST. GVIL. FRANCISC. WALCH t). Inprimis quaeſtio agebatur de Herrenhuthanis u) et iis, quorum acta vulgauit CHRISTIANVS THOMASIVS v).

§ LXX
VSVS EORVM, QVAE PERTRACTAVI, FORENSE SPECIMEN.

Urthel.

In appellations-ſachen angeblichen actors der vermeintlichen vormünderin Marien Eliſabeten witben F. einer N., namens ihrer dreien unmündigen kinder N N N., zu W., beklagtens und appellantens am einen, gegenanwaltes Iohann Philipp V., Iohann Hainrich B. und Caſpar Sch. daſelbſt, namens deren eheweiber, klägers und appel-

Caeſareo haeretici? 1623, 4, p. 343 ſqq., IOACH. HILDEBRAND de haereſi, 1747, 4, § 56, p. 72, inclutum IO. HERM. BENNER. de haeretico, iuſſu Paulli excludendo § 56 p. 67 ſq.

t) in compendio hiſtor. eccleſiaſt. recentiſſimae 1757, 8, 225 ſqq. AVG. BENED. CARPZOV de coercitione haereſium § 23, 1674, 4.

u) WALCH l. d. pag. 240, ſqq. et quae de iſtis memoriae prodidit ICtus Büdingenſis BRAVER in der hiſtoriſchen nachricht von den Maehriſchen brüdern zum Herrenhaage in der Graffſchaft Büdingen, 1751, 8.

v) in den philoſophiſchen haendeln T. III p. 208-624, 1725, 8.

appellatens am andern theile, den *aushalt* betreffend, erkennen N. N. auf erhobene appellation, deren rechtfertigung und fernern ſchriftwechſel, nach gehabtem rathe auswärtiger Rechtsgelährten für recht:

Daſs zuvörderſt der appellantiſche vermeintliche actor imgleichen der angebliche appellatiſche anwalt ihre perſonen beſſer, dann [A] in den anfugen und [B] der anlage beſchehen wollen, bevollmächtigen zu laſſen verbunden ſeind. Hiernächſt iſt die erhobene appellation in ihren formalien zu rechte beſtändig und anher erwachſen. Der materialien halber erſcheinet aus den acten, und der parteien einbringen allenthalben ſoviel, daſs wohl appelliret und übel geſprochen ſei. Derowegen der in frage gekommene lezte wille des Gerhart F. zu W., im belange der unbeweglichen aushalts-ſtücke, geſtallten ſachen nach, für hinfällig nicht zu achten ſtehet; iedoch, falls die klägere und appellanten beſcheinigen wollten, immaſsen in einer monathlichen oder 30 tägigen zerſtörlichen friſt, der beklagten und appellanten gegenbeſcheinigung und andere rechtliche nothdurft, in ebenmäſsiger friſt, vorbehältlich, zu thun ihnen hiermit nachgelaſſen wird; daſs über mütterliches vermögen teſtiret worden ſei; jene zwar ſolchen falles dieſe ſtücke, als mütterliches gut zu ſich nehmen mögen. Gleichwohl ſodann den beklagten und appellantiſchen unmündigen den werth dafür zu erſtatten verbunden ſeind. Geſtallt zu dem ende dreie unpartheiiſche der landwirthſchaft kundige und hierzu beſonders vereidete ſchätzer, davon die Fürſtliche Regirung einen, und iede partei einen, fürſchlagen, genommen werden, um den wahren preiſs ſothaner ſtücke zu erfinden. Uebrigens ſind die unkoſten, weiln die appellaten den beſcheid erſter inſtanz

für ſich haben, auch die ſache verwirret iſt, gegen einander aufzuheben. V. R. W.

I

Geſchichte dieſes rechts - handels.

Uebergibet am 14ten februar 1737 der bürger Gerhart F. zu W., einem flecken zwiſchen I. und B. S. gelegen, das gut an ſeine 4 kinder. Bedinget ſich jener einen *aushalt* in der beifüge A [1] aus.

Bleibet ſelbiger in der hofraide beim eidame B. Hält ihn dieſer, dem angeben nach, übel. Wendet der auszüger ſich zu ſeinem ſohne, Philipps W., in F. und deſſen eheweibe, der appellantin. Pflegen diſes und jener des auszügers in die 18 jahre. Stiftet der auszüger Gerhart F. am 4ten jänner 1762 eine gerichtliche letzte willens - verordnung, beſage der anlage [4].

II

Lauf dieſes rechtsſtreites.

Fodern beim Fürſtlichen ambte zu W. die klägere und appellaten den *aushalt* des verſtorbenen Gerhart F., welchen dieſer an der appellantin kinder verſchaffet hätte. Wendet dieſe die ſchutzrede des F. lezten willens ein. Erwidern die klägere und appellaten: es hätten die 4 kinder des F. am 15ten februar 1737 wegen der hofraide ſich vertheilet, inhalts der anlage [9]. Haben der über das mütterliche ſeiner kinder nicht gebahren mögen. Suchet die appellantin, vermittels des kaufbriefes [13], die klä-

gerer zu widerlegen. Fuſsen weiter die klägerer und appellaten darauf: der F. habe nur den niesbrauch an dieſem *aushalte* gehabt. Widerſpricht der gegentheil dieſer unterlage. Steifet ſich die appellantin auf die rechte w), vermeinen die klägern und appellaten: was maſsen der letzte wille des F. durch ungeſtümes anhalten erpreſſet worden ſei. Habe darneben der Gerhart F. funfzig fl., welche die verſtorbene mutter oder das eheweib des F. zu O. ererbet hätte; hinter ſich behalten. Wäre imgleichen vom F. ein anſehnliches von der errungenſchaft an ſich gezogen worden. Verlangen die appellaten ihre mütterliche *itimer*. Sei hierüber noch, vermittelſt der *übergabe* das eigenthum ſo wohl des übergebenen, als auch des ausbehaltes an die appellaten gedihen.

Fiel am 2ten märz 1762 der beſcheid des Fürſtlichen ambtes dahin aus:

> Daſs es bei des verſtorbenen F. diſpoſition: in ſo weit derſelbe über ſeine effecten und mobilien diſponiret, zu belaſſen ſei; ratione der aushaltſtücker aber, weiln defunctus, bewandten umſtänden nach, hierüber nicht diſponiren können, dieſe unter die 4 erben, als den Iohann Philipp V., Philipp W. F. witben kinder, Io. Hainrich B. und Caſpar Sch., in gleiche theile, nebſt den auf dem hauſe ſtehend gebliebenen funfzig fl. zu vertheilen ſei. Dahingegen die begräbniskoſten von den 4 erben gleichmäſsig zu tragen ſeind, [1] anlage B.

w) l. 20 § 3 D. famil. erciſc.

Lauten

Lauten die worte des ſtreitigen letzten willens alſo:

„ das bette, wie auch die kuh ſoll meines ſohns toch-
„ ter allein *erben*. Meinen wenigen hausrath, ſamt
„ den ſämtlichen *aeckern*, *wieſen* und *gaerten*, vvie
„ auch die darauf erzogene *früchte* und das *gefütter*
„ ſollen meines ſohnes Philipps W. nachgelaſſene 3
„ kinder *allein erben* cet., ausvveislich der neben-
„ anlage [4].

III

Die formalien.

Im belange der formalien der appellation; ſo haben diſe ihre richtigkeit. Wegen des gerichtsſtandes iſt etvvas nicht zu erinnern. Gebricht es aber von ſeiten der appellantin an ihrer bevormundung, damit ſich keine nichtigkeiten hervorthun, und vvenn ſchon eine mutter ihre kinder vertreten möchte; iedoch nur dieſes bis zur krigesbefeſtigung ſtatt fände. Ermangelt es auch an einem richtigen actorio. Iſt der klägere vollmacht nicht Reichsſatzungsmäſsig, und blos von den ehemännern ausgeſtellet. Gehet die ſache die ehevveiber an.

IIII

Was die klägere für eine action angeſtellet haben?

Greifen die töchter des F. nach der hereditatis petition. Häufen ſie darmit zugleich die rei vindication nebſt der Publiciana vvegen der übergabe aus einem erbfolgegedinge.

V Die

V

Die ſchutzreden der beklagten.

Diſe ſind allbereit angezogen vvorden, und beuchen auf dem lezten vvillen des F. und der darin enthaltenen vviedervergeltung, der pflegung halber.

VI

Ob die beſchvverden der appellantin den ſtich halten? oder nicht?

VII

Ob die klägerinnen ſolche entkräftet haben? Oder die erhobene action anſchlage? mithin nachſtehende entſcheidungsgrûnde vverden diſes veroffenbaren.

VIII

Kömmt inzvviſchen die ſache auf nachſtehende puncten an:

I Ob die bevollmächtigung beſtehe?

II Ob der F. den aushalts-brief [1], anlage 1, umzuſtoſſen vermocht habe?

III Ob von ihm ûber das mütterliche gebahret vvorden ſei?

IIII Ob der letzte wille des F. für erdrungen zu achten ſtehe?

V Ob der *ausbalt* ein bloſer niesbrauche ſei?

VI Ob er darüber gebahren mögen?

Ob nun vvohl, im belange des Iten punćts, es ſcheinen dürfte, vvelcher geſtallt an ſeiten der appellantin genug ſei, für ihre kinder, als mutter ihre rechts-nothdurft zu vvahren; darneben die appellaten für ihre ehevveiber den rechtshandel betreiben könnten x); bevorab der ehemann herr der brautgift ſei y); mithin für ſein beſtes handele z), auch, dafern es die paraphernalien betreffe, der ehemann vervveſer derſelben ſei a); zumal des ehemannes obligenheit erfodere, ſein ehevveib überall zu verthaidigen b). Iten punćtens zw.

Gleichvvie aber eine mutter ſo vvenig für eine vormünderin ihrer kinder gehalten vvird c), als vvenig man einen andern vormund ohne gerichtliche beſtätigung auch ſonder leiſtung des vormunds-eides gelten läſſet; zudem eine mutter dem Vellejaniſchen rathsſchluſſe, auf vorgehende verſtändigung, vvie auch der zvvoten ehe und entſch. gründe.

ent

x) l. 2 D. de iniuriis.

y) l. 9 C. de rei vindic.

z) l. 33 § 3 D. de procurator.

a) l. f. C. de pactis conu., IO. STRAVCH de iure maritor. in vxores resque vxorias, membro III § 2, Ienae 1671, 4.

b) l. 1 D. ſoluto matrim., IO. CHRISTIAN. KÖNIGK de officio mariti erga ſuam vxorem § 21, Leipzig 1693, 4.

c) arg. § vn. Inſtit. de legit. par. tutela.

entſagen muſſ; und da die Fürſtlichen und Gräflichen perſonen als vormünderinnen, dieſes bei dem Kaiſerlichen und Reichs-Kammer-Gerichte auch dem Kaiſerlichen Reichs-Hof-Rathe zu leiſten haben d), noch vveniger eine bürgers frau oder ein bauers vveib ſich dieſes entſchütten mag; hiernächſt, im betreffe der klägerer und appellaten, dieſe darthun müſſen, daſs die gegenvvärtigen ſtreitigen ſachen ihrer ehevveiber heirats-gut angehen, vvidrigen falles die ehevveiber den anvvalt ſelbſt bevollmächtigen müſſen; und geſezt! die ehemänner hätten ihren den vveibern die vervveſung der paraphernalien übertragen erhalten; dennoch ein vervvalter ohne von ſeinem conſtituenten gevvalt zu haben, keinen bevollmächtigten im gerichte beſtellen kann; gleichvvohl ohne feſtſtellung der bevollmächtigung der ganze proceſs nicht beſtehet;

Alſo iſt dieſes geſchäfte vor allen dingen zu berichtigen, um keine nichtigkeiten zu veranlaſſen.

IIten IIIten und IIIIten punctes ſchein- Wenn nun ſchon vveiter bekannt iſt, daſs pacten und gedinge ihre unabänderliche geſtallt behalten müſſen, und ſteif auch feſte zu halten ſeind; ob ſie gleich erbgedinge vvären e), inzvviſchen die parteien über das gegen-

d) Herr Io. Philipp von Fleckenbühl genannt Bürgel im Wezlariſchen practicanten ſ. 147 folg. 1757, 4t, auch bei dem Kaiſerlichen Reichs-Hof-Rathe üblich iſt, Io. Frider. Wilhelms von Neumann principia proceſſus iudicii Imper. aulici cap. X § 53 num. 4 ſ. 118, 1744, 8.

e) Io. Frider. Wilh. von Neumann de hereditatibus Principum § 86 ſ. 65 folg. 1752, 4t.

gegenvvärtig vorliegende geſchäfte des Gerharts F. ſtreiten; die hlägere und appellaten es für eine handelung unter den lebendigen, mithin als einer erbfolge geding angeſehen vviſſen vvollen; vvobei voraus zu ſetzen iſt, daſs gleich anfangs ſtehe: „ heute dato hat „ Gerhart F. ſein gut übergeben cet. „ und vvenn gleich die appellatin vorſpiegele: vvie bei allen gedingen die auslegung ſo zu machen ſei, daſs bei den pacten der dingende von ſeinem rechte am mindeſten etvvas nachgelaſſen habe f); einfolglich nicht zu vermuthen ſei, vvas maſsen der Gerhart F. ſeines eigenthums ſich begeben habe; vielmehr behannt vväre g), daſs, vvofern es eine theilung unter den kindern vväre; iedoch dem vater den rückfall des angeſchlagenen gutes und der hofraide gebühre; inzvviſchen die klägerer ervvidern könten: vvelcher geſtalt zvvar dem *aushalte* der F. den vorbehalt angehangen habe: „ daſs „ ſie jenen ihm bauen, begatten und bearbeiten ſoll- „ ten, „ auch, vvenn dieſes nicht beſchähe, der F. die condiction cauſſa data cet. für ſich redend hätte, und ſelbige anſtellen ſollen h), oder die vindicatio vtilis ihm zu ſtatten gekommen ſei i); inzvviſchen, vveiln er dieſes unterlaſſen, ſelbiger ſeinem rechte verziehen habe; geſtallt auch der *modus* unter den hand-

 lungen

f) Io. Frider. Wilh de Neumann de pactis et contractibus Principum § 255 ſ. 148, 1752, 4t.

g) Io. Hainr. Aedeler von Berger oecon. iuris lib. II tit. 4 § 6 nota 9 ſ. 359, 1741, 4t.

h) von Berger lib. III tit. I §. 10 num. 3 ſ. 568.

i) Iuſt. Meier colleg. iurid. Argentor. lib. XXXV tit. I § 47 ſ. 727, 1657, gr. 4t, T. II.

lungen der lebendigen plaz finde und ſeine vvirckung thue k), gleichvvohl da er alle dieſe rechtsmittel verabſäumet, er ſelbigen ſtillſchvveigend entſaget hätte; bevorab des mitklägers betragen die andren zvvo töchter nichts angehe; und deſſen verſehen ſie nicht treffe; überdem ein F. der lehre des Africanus l) ſich habe bedienen mögen, auch dem appellantiſchen einvvande: „ daſs nämlich ſeine 3 kinder durch ein 18 jäh„ riges ſtillſchvveigen den urſprung vvegen des verän„ derten aushaltes und des vvegzuges aus des hauſe zum „ Philipps Wendel F. gebilliget hätten m), dadurch begegnet vvird: daſs er ſie aus dem l. 11 ſi contendat cet. prouociren ſollen, damit ihm die ſchutzrede der nicht erfüllung nicht zu grunde gegangen vväre n), auſſer dem für die klägere ſtreite: daſs ein vater öfters die theilung unter den kindern, vermittelſt einer ſchenckung oder contracts oder contractus innominati, ſtifte o); ferner die appellantin dafür halten möchte, daſs der aushaltsbrief [1] ein letzten vvillens-geſchäfte ſei; mithin vom

k) Iulianus im l. 41 D. de contrah. emt., Amadeus Eckolt in compendiar. π. tractat. p. 812, § 6, 1694. 4t.

l) im l. 38 pr. D. de ſolut.

m) Frideric. Ulric. Peſtel de cauta adplicatione paroemiae: fidem frangenti, fides frangatur eidem § 4 p. 21, 1742, 4t.

n) Gabriel Schweder de exceptione non impleti contractus p. 366 vol. I diſputat. academ. 1731, gr. 4t.

o) Ferd. Chriſtoph Harpprecht de diuiſione bonorum inter liberos, a parente adhuc in viuis facta § 2 num. 12 ſ. 675 Vol. II diſſertat. academ. 1737, gr. 4t, wie auch num. 46 und 47.

vom Gerhart F. hätte vviderrufen vverden mögen p); zumal darin verſehen vväre:

> behält für ſich - - - äcker, vvieſen und garten, vvelche *nach ſeinem tode* von ſeinen kindern in *gleiche theile* ſollen getheilet vverden cet.

fürnämlich vveiln nach art des contractus vitalitii der aushalt vviderrufen vverden könne q).

und wahre gr. des IIten IIIten und IIIIten punctes

Nachdem aber die ſo genannte übergebung der ältern bald auf eine *widerrufliche* vveiſe, bald in der geſtallt einer ſchenckung, bald in einer ſchenckung mit anfügung eines unbeniemten contractes, bald vervvaltungsvveiſe beſchiehet r); mithin eine *widerrufliche* auch *unwiderrufliche übergabe* der ältern ſich darleget s); iedoch im zvveifel die erſte gattung der übergebung zu vermuthen ſeyn vvill t); vvozu die regel trit: des vaters vvillens-meinung gründet ſich auf das beſte ſeiner kinder u), nicht minder die ältern zur dank-

p) Io. Schilter in der praxi iuris Rom., exercitat. XXXVIII § 124 ſ. 49 Tom. II 1713 fol. Ulr. Thomas Lauterbach in colleg. theor. pract. π. lib. XXIX tit I § 37 ſ. 796.

q) arg. l. 1 C. de donat. quae ſub modo, Immanuel Weber de contractu vitalitio cap. III § 1 folgg. 1706, 4t. Wolfg. Adam Schöpf conſil. 79 num. 49 ſ. 723 Tom. IX conſilior. Tubingens.

r) Ferdin. Chriſtoph Harpprecht am a. o. de diuiſione bonor. § 13 ſ. 685 num. 127 folg.

s) Harpprecht num. 142 § 13 ſ. 686.

t) arg. l. 36 § 3 D. famil. erciſc., Harpprecht num. 301 ſ. 700 § 27.

u) Wolfg. Adam Schöpf conſil 79 num. 43 ſ. 722 Tomo IX conſilior. Tubing. 1750 fol.

dankbarkeit und belohnung ihrer kinder um ſo mehr gereizzet vverden, je bekannter es iſt: daſs ein vater ehender X kinder ernähren könne, als zehne kinder einen vater v)! abſonderlich da in den rechten dasjenige, vvas ein kind an den ältern auſser den gemeinen pflichten thut, eine vergeltung verdienet vv), ſo gar daſs bei einer theilung dieſe belohnung nicht eingevvorfen vvird x), darneben dasjenige, vvorüber der vater ſeinen letzten vvillen errichtete, ſein eigenthum zu ſeyn geglaubet vvird; in betracht die rechtliche vermuthung für den vater ſtreitet, daſs ihm das gegenvvärtige vermögen zugehört y), bis der gegener ein anderes beſcheiniget haben vvird z), ſodann die liebkoſungen im gefällig ſeyn, unter augen gehen, leiſten, vvas man an den augen abſehen kann, mit guten vvorten und geduld das mûrriſche vveſen krancker und alter leute ertragen, etvvas erlaubtes ſind a), auch, falls die klägere beibringen vvürden, daſs der Gerhart F. über

v) Io. Nicol Hert lib. I paroem. 75 ſ. 526 Tom. III Vol. I opuſc.

w) arg. l. 15 § 1 D. de manum. vindicta, Auguſtin von Leyſer ſpecim. 436 med. 3 ſ. 1243 Tomo VI, Samuel Stryk de benemeritis cap. I num. 49 folg. ſ. 166 Tomo IIII operum, 1743 fol.

x) Stryk am a. o. cap. IIII num. 16 folg. ſ. 180.

y) l. 51 D. et l. 6 C. de donat. inter vir. et vxor., Auguſtin von Leyſer ſpec. 318 med.

z) von Leyſer med. 2, tomo V 1727, 4t. Benedict Carpzov reſp. 85 lib. I. ſ. 362 folg.

a) Samuel Stryk de iure blanditiarum cap. IIII num. 1-8 ſ. 180 T. II operum 1743, fol.

F. über ihrer ehevveiber mütterliches teſtiret hätte; nichts deſto minder der vverth der appellantin kindern von jenen vergnüget vverden muſs; vvie beim Vten puncto dargethan iſt;

als erſcheinet daraus ſo viel: daſs der IIte punct zu bejahen, der IIIte zu beſcheinigen, und der IIIIte zu verneinen ſeind.

entſcheidung des Vten und VIten puncts.

Im belange des Vten auch VIten puncts, es zvvar an dem ſei, daſs dieſes Teutſche geſchäfte verſchiedene namen trage, und in Sachſen auch Ober-Heſſen der *auszug* genennet vverde, und der ihn hat, den namen des auszügers führe b), dargegen in Francken ſelbiger der beiſitz oder *winckel* heiſſe c); nicht minder zu Franckfurt am Maine unterm namen des *beiſeſſes* bekannt ſei d), imgleichen die Naſſau ihm den namen des *aushaltes* gebe; andervveit aber der *fürbehalt* genennet vverde e), anbei die begriffe davon ſehr unter-

unächte gr. wegen der IIIIten auch Vten frage.

b) Io. Hieron. Hermanns Teutſch-juriſtiſches lexicon th. II ſ. 149, 1741, fol., Io. Gottlob Klingners ſammlungen zum dorf- und land-rechte ſ. 152 folg. theil I 1749, 4t, Io. Gottfr. Schaumburgs einleitung zum Sächſiſchen rechte th. I exerc. X § 2 ſ. 287, Io. Geörgen Eſtors rechtsgelährheit der Teutſchen durch Io. Andr. Hoffmann § 4193 th. II, 1758, gr. 8.

c) Hainrich Hildebrand de manſione conſtituta et reſeruata vom ausgeſezeten und vorbehaltenen beiſitze oder winkel, Altdorf 1702, 4t.

d) Dr. Io. Philipp Orth in den anmerkungen über die Frankfurter reformation bande I ſ. 533 folg. 1731, 4t.

e) Michael Graſſ de reſeruato bonorum § 6 ſ. 8 § 11 ſ. 12, 1710, 4t.

unterſchieden vvären; angeſehen in der nur bemeldeten Frankfurtiſchen reformation er für einen niesbrauch geachtet f); in Sachſen hergegen ein reſeruat beniemet vverde g); bald man ihn allda für eine leibrente anſehe h), bald vvie ein cenſus reſeruatiuus betrachtet vverde i); indeſſen der *auszug* oder *ausbehalt* ein bloſes teutſches geſchäfte ſei, vvelches ſich vom Römiſchen niesbrauche gänzlich unterſcheidet k), auch unſchicklich aus dem titel de aſſignandis libertis hergeleitet vverde, vvie Io. Philippi l) thue;

Obvvohl hiernächſt ein ſchenckender keine gevvehr leiſte m);

und ächte gr. des IIIIten auch Vten puncts.

Allermaſſen aber es dahier nicht darauf ankömmt: mit vvas für augen man dieſen *aushalt* anſehen vvolle?

ſondern der F. ſeine pflege und vvartung an des ſohnes kindern belohnen vvollte; und vvenn auch ſchon die klägere beibringen, daſs ſein aushalt aus mütterlichen

f) Dr. Orth ſ. 532.

g) des Thomas Hayms lexicon iuris Saxonici ſ. 42, 1736, 12.

h) Lüder Menken im ſyſtem. iuris ciuilis ſ. 374 § 24, 1754 gr. 4t.

i) Hayme im proceſſu ſ. 1325, 1734, 4t.

k) Hildebrand am a. o. § 19 ſ. 41 folg.

l) in vſu practico inſtitut. lib. III tit. 8 ecloga 33 ſ. 603 folg. 1698, 4t.

m) l. 62 D. de aedilit. edicto, Io. Harpprecht im commentar. ad inſtitut. tit. de donat. num. 154 T. II operum ſ. 589, 1628, 4t.

chen vermögen ganz oder zum theile beſtehe; dennoch der appellantin kindern der werth erſtattet und vergütet werden muſs n); und allenfalls dieſes geſchäfte für ein bloſes vermächniſs zu achten ſtehet, anbenebſt, dafern der F. gewuſt hätte, daſs die auszugsſtücke entweder ſeine oder des verſtorbenen eheweibes ſachen wären; nichts deſto minder die klägere den werth des verſchaffeten den appellantiſchen unmündigen zu vergnügen haben o); hirüber noch, wenn gleich ein erbfolge-geding nicht wiederrufen werden mag p); iedoch da die klägere und appellaten ihre ſtillſchweigende einwilligung zur aufhebung deſſelben gegeben haben; in näherer erwägung, daſs, als der eheweiber vater durch das wegzihen zu erkennen gab, was maſsen er bei ſeinem tochtermanne übel behalten ſei; immittels ein iedes geding: wenn die ſachen in diſen umſtänden verbleiben werden, zu nehmen ſei; vvohlfolglich als der alte F. davon abging, und dabei die izzigen klägere es bevvenden lieſsen; mithin zu verſtehen gaben, daſs ſie mit der zerreiſung diſes gedinges zufriden vvären, dieſem nach ein vvirklicher diſtractus ſich äuſſerte; ſolchem zu folge der F. offene hände zu teſtiren überkam;

 ſo

n) arg. l. 27 D. de donat., l. 10 § f. D. mandati, Lüder Menken im ſyſtem. inris ciuilis lib. XXI tit. 2 § 5 ſ. 363.

o) Ulrich Thomas Lauterbach im colleg. theor. pract. π, lib. XXX tit. § 18 ſ. 869 folg. T. II, Io. Voet im commentar. ad π. lib. XXX § 26 ſ. 404 T. II.

p) von Neumann de hereditatibus et ſucceſſionibus Principum ſ. 65 § 86, 1752, 4.

q) beſage des Herm. O. A. R. Kopps de clauſula rebus ſicſtantibus.

entſcheid. des Vten und VIten punčts. ſo beſtehet der letzte vville vvenigſtens vvegen des vverthes des verſchaffeten aushaltes, vvird auch dieſer als eine nutznieſung nicht betrachtet; und iſt diſem nach, vvie im urthel enthalten, nicht unbillig erkannt vvorden. A. V. R. W.

Wie dem nach in dieſer ſache zu ſprechen ſei?

Solches erbricht ſich aus dem hirbei gehenden urtheile mit mehrerem.

ULB Halle 3
003 719 332

f

86.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-223932-p0055-3

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-223932-p0056-8

1764, 5.

41

DISSERTATIO IVRIDICA SOLLEMNIS

DE

PATRE DIVIDENTE INTER LIBEROS ET OFFICIA VNIVS EORVM SINGVLARIA VALIDE REMVNERANTE, BONIS LICET MATERNIS, E RESERVATO SVO ADSIGNATIS

QVAM

RECTORE MAGNIFICENTISSIMO

SERENISSIMO ET POTENTISSIMO PRINCIPE AC DOMINO

DOMINO FRIDERICO II

HASSIAE LANDGRAVIO REGNANTE, PRINCIPE HERSFELDIAE COMITE CATTIMELIBOCI DECIAE ZIEGENHAINAE NIDDAE SCHAVMBVRGI ET HANOVIAE RELIQVA

IN VNIVERSITATE LITTERARIA MARBVRGENSI

AVCTORITATE ET CONSENSV

ILLVSTRIS IVRECONSVLTORVM ORDINIS

PRO GRADV DOCTORIS

RITE CONSEQVENDI

ACADEMIAE PROCERVM EXAMINI PVBLICO

DIE OCTOBR. cIↄIↄccLXIIII.

SVBMITTIT

AVCTOR

THEOBALDVS SCHANTZ

MARBVRGENSIS.

MARBVRGI

EX OFFICINA TYPOGRAPHICA VNIVERS. ACAD. MULLERIANA.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt

urn:nbn:de:gbv:3:1-223932-p0057-4