

RESPONSUM
ACULTATIS JURID. TUBINGENSIS,

in Causa

N S R R R

Adam Fridrich Christians/
Freyherrn von Künsberg/

Impetranten ;

vi.

Wider

Weyland Herrn

Christoph Joachims von Künsberg
hinterlassene Frauen Neptes, in Actis
benannt / Impetrantinnen.

Puncto

Perpetuæ Reluicionis des Freyherrlich Künsbergischen
Stamm-Guths Schneisdorff/

& prætenſæ violentæ ejus Occupationis.





RESPONSUM, IN CAUSA PERPETUÆ RELU- TIONIS

Des Rüksbergischen Stamm-Guths Schmeisdorff / & præ-
tenſa violentæ ejus Occupationis.

S U M M A R I A.

DE Remedio Legis, Si quis in tantam. 7. Cod. unde vi, & moderno
ejus Uſu penitior diſpectio.

Receſſetur Facti Species à num. 1. uſque ad num. 51.

*Ad excludendum dictæ L. Remedium non ſufficit Poſſeſſio-
nem per Notarium publicum fuiſſe a præbenſam. num. 56.*

*Ut Poſſeſſio violentè occupata dicatur, ſufficit, ut quis alterius, præ-
ſumptivè inviti, & ſi præſens fuiſſet, reluclaturi, poſſeſſionem de factò in-
vaſerit. num. 58.*

Hæres in Delictis non repræſentat defunctum. num. 59.

Ubi Noxia, ibi Pœna ſubſiſtere debet. num. 62.

*Pœna Legis 7. Cod. unde vi, non incurritur ipſo jure, & proinde nec
ſola declaratoria Sententia ſufficit, ſed condemnatoria neceſſaria eſt. num. 63.*

*Ubi Pœna Amiſſionis per Legem imponitur, illa, regulariter, per Sen-
tentiam Judicis imponi intelligitur. num. 65.*

*Quoties Pœna Actori applicanda, Actio vel Imploratio Judicis ſemper
debet præcedere. num. 66.*

*In Pœnis, quæ ipſo jure committuntur, illarum Executio ab ipſa Lege
fieri intelligitur, ut dehinc illæ etiam ab Heredibus delinquentis exigi valeant.
num. 67.*

Illustratur hoc exemplo Legis 41. Cod. de transaction. num. 68.

*Ubi Lis cum defuncto Delinquente conteſtata, ibi etiam merè pœna-
les & mixtæ Actiones adverſus illius Hæredes tranſeunt; cum eodem effe-
ctu, qui etiam adverſus ipſum defunctum locum habiturus foret, exceptâ In-
famîâ. num. 69.*

Applicantur hæc Remedio Legis 7. Cod. unde vi. num. 71.

*Violentam alicujus Prædii vel Pagi invaſionem nec Avita Pacta & Testa-
menta, nec à Cæſare impetratum Mandatum S. Cl. de poſſeſſione reſtituendâ,
à pœna dictæ Legis VII. liberant. num. 72. & ſeq.*

*Verba dictæ L. VII. Cod. unde vi, videlicet hæc: Ante judicialis arbitrii
adventum, quidnam ſignificent? num. 75.*

*Qui obtentum Mandatum, vel Sententiam Judicis ipſe exequitur, vel
Poſſeſſori, privata hujusmodi Executioni reſiſtenti, vim facit, pro Invaſore
violento habetur. num. 77. & ſq.*

*Violenter eiectus ſi Dejectorem rursùs incontinenti ex prædio deſiciat,
nec pœnæ Legis VII. Cod. unde vi, nec alii, eapropter, obnoxius eſt. num. 80.*

*Talis incontinenti facta Re-expulſio rectè dicitur illa, quæ poſt unicum
Diem intermedium ſubſecuta. num. 82.*

Termini, Incontinenti, quæ ſignificatus? num. 84.

*Qui poſſeſſionem, vi ſibi ereptam, in ipſo congreſſu, vel in ipſo con-
ſiſtù, per vim recuperat, in priſtinum ſtatum potius reverti, quàm vi pollice-
re intelligi debet. num. 85.*

*Violenter dejectus Amicos conquirens, vel Superioris Clientelam implo-
rans, ut ipſum adjuvent in recuperanda poſſeſſione, pariſter incontinenti hæc
recuperâſſe dicendus venit. num. 87.*

A

Pro-

Producitur authentica, ex Jure Canonico, & Constb. Imperii pragmaticis, horum Jurium confirmatio. num. 88. & sq.

Tota hac Q. An Dejector violentus rursus incontinenti dicatur expulsus? prudentis Judicis arbitrio relinquenda. num. 90.

Nobilis Castrum, quò ipse violenter ejectus, post aliquot menses demùm recuperans, illud incontinenti dicitur recuperasse. num. 91.

Insignis ad talem Recuperationem Apparatus requiritur. num. 92.

Dejectus dejectorem rursus incontinenti, licet coadunatis hominibus expellens, nullius quidem Spolii reatum incurrit; verumtamen ob ipsam hanc suam Avrodicten, præterquam, quòd ipse amissam possessionem nã recuperaverit, etiam Pœnam, quam, in casu non facta Reexpulsionis, exigere potuisset, hac ex causa amittit. num. 95.

Ubi deficit Præsuppositum dispositionis, deficit etiam Dispositio. num. 98.

Rem statim recuperans male dicitur spoliatus. num. 99.

Utrum, Possessione incontinenti recuperatã, Delictum Violentiaè nihilominus consummatum appellari mereatur? num. 100.

Utrum Pœna L. VII. Cod. unde vi in tali casu locum obtineat, vel alia minor? num. 101.

Lex VII. loquitur de Occupatore, qui cum effectu rem occupatam penes se habet. num. 102.

Vi sibi ereptam possessionem Ipse statim recuperans à dispositione dictæ L. VII. recessisse videtur. num. 104.

Violentus dejector, statim rursus dejectus, ad Sumptus quidem huic secundo dejectori, & ad aliquam Pœnam Magistratus tenetur; verùm Pœna sapeatitæ Legis VII. remittitur. num. 10.

Violenta Re-expulsio quando incontinenti dicatur facta? ex textibus ostenditur, & complurium DD. pronuntiatis. num. 107. & sq.

Violenter dejectus si omnia quantocyus in pristinum statum Ipse restituat, & posthabitis omnibus Juris Remediis, sibi ipsi jus dicat, omnem sibi competentem, tum Rei, tum Pœnæ persecutoriam Actionem, eapropter amittit. num. 110.

Injurias sibi illatas retorquens tum recantatoriam, tum æstimatoriam Actionem amittit. num. 111.

Etiã ille, qui suum violentum dejectorem iterum vi dejecit, licet incontinenti, sibi ipse Jus dicat, & eatenus jus dicentis auctoritatem negligit, sic, ut hoc ipso Remediis Juris, propter vim expulsivam aliis competentibus, renuntiasse videatur. num. 112.

Ad Remedium Legis 7. Cod. unde vi, in ipsa hac L. expressè requiritur, ut Occupator habeat facultatem violenter invasam possessionem restituendi. num. 113.

Injuria, per talem Possessionis, mox recuperatæ, invasionem, expulsio illata ad effectum perducta dici non potest. num. 114.

In civilibus pœnis Delictum non planè ad effectum perductum ad Jurium delinquentis Amissionem sufficiens dici nequit. num. 115.

Violenter erepta Possessione suã propriã manu illicò restitutus, nec ad momentum, suam possessionem amississe videtur. num. 116.

Ante Expulsionem inchoata Præscriptio per illam nullatenus per illam interrupta intelligitur. num. 117.

Glossæ auctoritatem depradicat Gæddæus. num. 119.

Collaudantur complures celeberrimi Doctores, pro ipsa sententiã, quòd, si violentus dejector incontinenti rursus fuerit dejectus, Pœna dictæ Legis VII. nullum locum obtineat, constanter pugnantes. num. 120. & seqq.

Præcipuè Balthasar, & Rath, duo Bavarie Jurisconsulti, hanc doctrinam communiter approbatam restant. num. 125. & seqq.

In Legis pœnalis interpretatione, si quid dubii incidat, semper mitior sententia præferri debet. num. 123.

Violenter dejectus si per suos Agnatos, ab ipso de hoc nullatenus rogatos, sua possessioni incontinenti restituatur, an, ob factum hoc Tertii, Remedium Legis VII. Cod. unde vi amississe dicendus sit? num. 129. & seq.

Nec Factum Fratris Fratri nocere debet. num. 124.

Curatoris, vel Tutoris violenta Dejectionio Pupillos & Adultos pœnæ dictæ Legis VII. Cod. unde vi haudquaquam subjicit. num. 136.

Non veri Tutores & Curatores, imò etiam Pro-tutores, vel Pro-curatores minorenes Cognatos suos multo minùs hujus pœnæ reos reddere possunt. num. 137.

Etiã Fœminæ, & Minorenes pœna dictæ Legis VII. reâ fieri possunt. num. 139. & seqq.

Etiã ille, qui alterius violentam Dejectionem curat, procurat, mandat, ratificat, violentæ dejectionis reatum incurrit. num. 143. & seqq.

Etiã in maleficiis Ratificatio comparatur Mandato. num. 149.

Factâ violentâ Expulsione hoc saltem quaritur, an ob illum conventus se, quacunque ratione, ejus fecerit participem? num. 150.

Ratificatio talis Expulsionis non expresso tantùm & formali consensu; verùm etiam tacito, dum omnem ex illa percipit utilitatem, fieri potest. num. 151.

Modò talis expulsio ipsius Ratificantis nomine facta fuerit. num. 152.

Si possessor Spoliatus, demùm ex intervallo, violentum Dejectorem rursus ejiciat, tunc etiam ipse pœnali sanctioni Legis VII. subjacet. num. 155. & seqq.

Ad fundandum Remedium sæpè dictæ L. VII. vel Dolus, vel ad minimum Culpa lata requiritur. num. 157.

Non habens animum spoliandi, tametsi spoliat; si tamen ad hoc justâ causâ moveatur, non incurrit pœnam Legis, si quis in tantam. num. 159.

In justâ postius credulitate, quòd Possessio sit vacua, ab ipsâ pœna immunitus est. num. 160.

Adduntur Circumstantiæ & Rationes, per quas, in substrato, Animus spoliandi exclusus videtur. num. 161. cum seqq.

Pecunia debet Oblatio realis, & judicialis, seu in loco iudicii facta, judicantur ad paria. num. 165.

Ad Fideicommissum Familiæ vocatus, si omnia sint liquida, etiam privata autoritate ejus possessionem apprehendere potest. num. 166.

Adduntur plures aliæ magni ponderis Rationes, hanc, de quâ hic Q. Occupationem à Dolo & Culpa lata liberantes. num. 167. & seqq.

Certus non debet certiorari. num. 172.

Quousque Credulitas Occupatoris, per Aliorum relationem, quòd possessio non amplius vacua sit, suâ operatione destitui valeat? num. 170. & seqq.

Præmissis si aliæ gravissimæ Circumstantiæ, quales hic afferuntur, talem Relationem reddant inverisimilem. num. 173. & seqq.

Etiã Temeritas, & temerariâ Credulitas à Dolo excusat. num. 178.

Multoque magis rationalis & justâ Credulitas, ex præsumptionibus, rationibus, argumentis, & inductivis, ad aliquid credendum etiam Prudentes, pro arbitrio Judicis commovere valentibus, à Dolo liberat. num. 180.

Injusta Credulitas excusat à Dolo, & justâ credulitas etiam à Culpa. n. 182.

Falsa relatio illorum, qui dicunt, Possessionem non esse vacuam, de illius Fallitæ optimè informatum, in sua, de cætero justissimâ, Credulitate, quòd Possessio verè adhuc vacua sit, adhuc magis confirmat. num. 183. & seqq.

Mendax in uno, in omnibus, quæ profert, se reddis suspectum. num. 187.

Mei-lacium Veritati haudquaquam præferendum. num. 188.

Mendax etiam Juris præsumptionem sibi habet adversam. num. 189.

4 *Resp. in causa perpetua Relution. des Stamm-Guths S.*

Adducuntur adhuc aliae, dictam Credulitatem justificantes Rationes, num. 190. & sqq.

Protutor quis rectè & propriè dicendus? num. 195.

Tutores & Curatores, Minorum nomine possessionem omnium rerum apprehendere possunt, vel hanc apprehensionem aliis mandare. num. 196.

Etiã sui Hæredes rerum hereditariarum possessionem apprehendere tenentur. num. 197.

Et, nisi contrarium adferatur Statutum, hac ipsa Apprehensio Hodiernum necessaria est. num. 198.

Neque illa ab Hæredis Cognatis, Affinibus, vel Amicis, ip[s]us nomine, sine mandato fieri potest. num. 199.

Defuncto possessore ne quidem Servi ab illo relictis Ipsius possessionem continentur. num. 200.

Usucapio, vivente adhuc Dominò inchoata, per tempora Hereditatis jacentis, à Servis illius continuari, & ex causa Peculii etiã de novo Possessio ab illis acquiri potest. num. 201.

Demortuò possessore nec ipsius Coloni, vel Conductores ab ip[s]o habitam possessionem, nomine Hæredis, continuare queunt. num. 202.

Hæredes mei rem à meip[s]o alteri locatam, & quoad vixero, per Colonom possessam, non aliter possident, quàm si ipsi illius possessionem adipiscantur. num. 204.

Lex 30. §. 5. ff. de acquir. vel amitt. possess. dilucidè explicatur. num. 204. & seqq.

An & quare diversum in Usucapione locum obtineat? num. 208.

Qui, tempore possessionis proprio ausu apprehensam, in justa fuit credulitate, quòd illa sit vacua, per supervenientem contrariã veritatẽ certam scientiam, ex hac antecedanea suã credulitate, Retrò neutiquàm punitur. num. 210.

Ad momentum illud temporis, quò quis aliquid fecit, & non ad sequutum, quò demùm veriora ei innoverunt, ip[s]us Credulitas precisè referri debet. num. 211.

Temporum diversitas etiã diversitatem Factorum inducit, sive de criminali, sive civili Causa quæstio sit. num. 212.

Dispositio Legis VII. Cod. unde vi, nec Hodiè ubique ab aula recessit. num. 214.

Facultas Juridica Tubingensis juxta illam frequenter pronunciat. n. 215.

Adducuntur hanc in rem duæ Imperiales Constitutiones, & tam recentiora, quàm vetera Præjudicia Camera Imperii, tum & plurium Doctorum auctoritates. num. 216. & sqq.

Diversissima tamen Testimonia DDrum de omnimoda hujus Legis abrogatione, & moderno ejus Usu, concurrentibus adhuc aliis Pænæ Remissionem suadentibus Rationibus, etiã ipsa haud parum pro illa contribuunt. num. 222.

Recententur complura celeberrima Collegia, & primi subtelii Jurisconsulti, de totali illius desuetudine testantes. num. 223.

Adferuntur imprimis notabiles Loci ex novissimis Votis Cameralibus Dn. Thulemarii, consilii Georgii Everhardi, & alius. num. 223. & sq.

A pœnis Legis 41. Cod. de transact. etiã quævis injusta & levis Causa, Imprudentia, & Credulitas excusat. num. 229.

Juratam Transactionem, sub obtentu enormis Læisionis, non implens, hac sola de causa, quòd DDres diversas super hac Q. An Transactio ex capite Læisionis enormis rescindi valeat? sententias fovcant, à penali dicta Legis sanctione absolvitur. num. 230.

Concurrentibus ponderosis, æquitatis juridicæ plenissimis Rationibus, Rigor Legis VII. Cod. unde vi. præprimis adversus Invaloris Hæredes, justissime remittitur. num. 232. & sqq.

Justa

- Iusta causa litigandi *etiam* Sumptuum Litis compensationem inducit. *num.* 234.
- Ignorantia Juris, *regulariter*, poenam Legis VII, sanctionem *haudquamquam* excludit. *num.* 235.
- Violentia expuliva *non sãm* Legi positivæ, *quam* naturali contrariatur. *num.* 236.
- Hujus Legis ignorantia *excusat neminem.* *num.* 237.
- Ibi* verò non de Juris constituti ignorantia; *sed* de ejus Observantia & Usû quæritur, *de quo* DDres *valde* *varie* *sestantur*, *ibi* talis Ignorantia *haud* *improbabilis.* *num.* 239.
- Sententia contra Minorem in indefensum *lata regulariter non subsistit.* *num.* 240.
- In causis momentaneæ possessionis Minor legitimam in judicio standi perfonam habet. *num.* 241.
- An Minor, sine curatore, *in istis causis, duraxat* agere, *an* verò *etiam* litem possit excipere? *num.* 242. & seq.
- Hodiè Minores, *nequidem* in possessoris judiciis, *legitimam* sine curatore *vel* *tutore* *hãvã* *personam* *habent*, *nisi* veniã *etatis* à Principe obtentã. *n.* 247.
- Sequitur Quæstio Secunda *in hoc* *Responsõ* *enucleanda.* *num.* 249.
- Bona vinculo Fideicommissi Familix devincta dicuntur Stamm-Guth. *num.* 250.
- Pagus, *de quo* *in* *proposito* *Dr. disersõ* *opponitur* *denen* *Lehen* *und* *Stamm-Guthern.* *num.* 251. *seq.*
- In dubio non præsumitur Fideicommissum, *vel* *illius* *Constitutio.* *n.* 255.
- Omnia Bona, *in* *ambiguo*, *libera* præsumuntur. *num.* 256.
- Per Fideicommissum *libera* alienandi, disponendi, & testandi facultas *addimitur.* *num.* 257.
- In *ambiguo* Fideicommissum non extare, pronuncjandum. *num.* 258.
- Fideicommissa, *sãnquam* onerosa, *reputantur* odiosa. *num.* 259.
- Fideicommissa Familix, *ceu* favorabilia, *facilius* præsumuntur. *num.* 260.
- Et ita* *in* *universum* *sunt* *interpretanda*, *us* *potius* *valeant*, *quam* *percant.* *n.* 261.
- Non* *tamen* *temere*, *etiam* *pro* *talis* *Fideicommissi* *inductione*, *præsumptio* *ca-pienda.* *num.* 263.
- In genere Fideicommissum præsumere Juris rationi & æquitati non congruum censetur. *num.* 264.
- Fideicommissum *vel* *ex* *verbis* *expressis*, *vel* *conjecturis* & *presumptionibus* *probari* *oportet.* *num.* 265.
- Nihil* *hãc* *tenus* *refert*, *seu* *de* *testamentario*, *seu* *conventionali* *Fideicommissõ* *quæritur.* *num.* 267.
- Pactum Familix non observatum *nullam* *meretur* *considerationem.* *n.* 269. & seq.
- Æquã* *ac* *Statutum*, *utentium* *moribus* *non* *comprobatum.* *num.* 271.
- Quis* *prior* *defuncti* *voluntatem* *violavit*, & *contra* *illius* *prohibitionem*, Bona Fideicommissaria alienavit, aliud Prædium, *ejusdem* *fideicommissi* *nexu* *devinctum*, ab alio Agnato postea alienatum prætereundum æquit. *num.* 272. & seq.
- Incessum Legis auxilium *invocat*, *qui* *contra* *Legem* *peccat.* *num.* 276.
- Per absurdum *censetur*, *us* *Partem* *ab* *alio* *alienatam*, *sãnquam* *Fideicommissi* *nexu* *devinctam*, vindicare *mibi* *liceat*, *quis* *meam* *partem* *prius* *alienavi.* *num.* 278. & seq.
- Vtrum* *Liberis*, *suis* *Patris* *hereditibus* *effectis*, *ab* *illo* *facta* *Alienatio* *etiam* *præditi* *feudalis*, *vel* *fideicommissarii*, *obesse* *possit?* *num.* 280. & seq.
- Adducuntur *complura* *avita* *Pacta* & *Testamenta*, *in* *quibus* *de* *Bonis* *quæstionis* *cavetur*, *quòd* *unius* *Possessori* *perpetua* *etiam* *alterius* *Reluctio* *competere* *debeat.* *num.* 284.
- Ex* *sola* *Testatoris*, *vel* *Paciscentium* *dispositione*, *quòd* *Bona* *non* *debeant*

à se invicem dividi, *constitutio Fideicommissi agnatiui vel Familiae non semper concluditur.* num. 289.

Diverſum dicendum ſi expreſſè adjectum ſit, quòd ad conſervandum Splendorem Familiae, vel ad avertendam Familiae Ruinam nulla ſalis Diviſio, vel Alienatio fieri debeas. num. 290.

Recenſentur plures aliae æquipollentes loquendi Formulæ, quibus Fideicommiſſum Familiae inducitur. num. 292. & ſeqq.

Ad ſuſſummandum ſale Fideicommiſſum ſufficit, Diſpoſitionem, vel Conventio- nem à Prohibitione Alienationis non incepiſſe; ſed propterea, ut Bona in Familia perpetim conſerventur, illorum Alienationem prohiberi. num. 297.

Applicantur hæc iura Caſui propoſito. num. 298. & ſeq.

Confefſio Partis adverſæ etiam Familiae Fideicommiſſum pleniffimè probat. num. 308. & ſq.

Et dicitur Tenor diverſorum Pactorum & Teſtamentorum de Bonis qua- ſivitis alijs, niſi diſponentium. num. 302. & ſeqq. uſque ad num. 313. ſeqq.

Lices omnia Bona alicujus illuſtris vel nobilis Familiae nexu Fideicommiſſi perpetui devincta ſint; tamen inde non ſequitur, quòd alia ſpecialia, de certo illius Familiae Pago, Diſpoſitio vel Conventio ſi abrogata. num. 313.

Sicut Legi generali, ſive antiquiori, ſive poſteriori, per Legem ſpecielem, lices anteriorem; ita etiam generali, ſive latius patenti Familiae Pacto, per aliud ſpecialius, antiquius lices, Pactum, m. l. 100. magis per plura hujusmodi ſpecialia Pacta derogatur haud dubiè. num. 314.

Mutatio Pactorum, in dubio, neutiquam præſumitur. num. 318.

Mutare eſt Accidens; quatin dubio notoriè non præſumuntur. num. 320.

Hæc Regula etiam in illis procedit, quæ ex intervallo, quantumvis longio- riſunt. num. 321.

Ad hoc, ut Pacta legitime inita dicantur mutata, expreſſa voluntatis decla- ratio requiritur. num. 322.

Correctio alicujus Conventionis, vel Diſpoſitionis non de facili præſumen- da. num. 323.

Ad novum Pactum nova etiam Conventio & Tractatio requiritur. n. 324.

Renovatio contractus ſemper facta præſumitur eam iisdem qualitatibus & conditionibus, quibus primordialis Contractus fuiſſe iuritur. num. 326.

Fideicommiſſum ſemel inductum præſumitur durare. num. 327.

In Fideicommiſſis agnatiuiſi ſeu Familiae benigna & lata interpretatio fieri debet. num. 328.

Talia Fideicommiſſa excellenter favorabilia à DDibus appellantur. n. 329.

Eorundem Destructio reputatur odiola. num. 330.

Fideicommiſſi Familiae, de quibus Dr. Duratio ex Literis aliorum Agnato- rum probatur pleniffimè. num. 331.

Vocabulum, Stamms Guthl non ſaltem Bona nexu Fideicommiſſi familiae devincta; ſed & hæreditaria & avira Bona devotat. num. 332.

Alte väterliche Stamms Guthl etiam illa dici poſſunt, qua à Fideicom- miſſi agnatiuiſi vinculo immunita ſunt. num. 337.

Bona Fideicommiſſi familiaris nexu devincta nihilominus Poſſeſſoris pro- priasunt. num. 339.

Respondetur ad reliquas Dubitanti Rationes. num. 340.

Quæſtio Tertia & Quarta, hiſ reſolvenda. num. 345. & ſq.

Filius, idemq. Patris ſui Hæres, an Prædii ab illo violentè inſaſi Reli- uctionem, per ipſam hæc Invaſionem amiſſam, tamen poſſit prætereſtere? n. 347.

Filius, Patris ſui hæres, etiam in Fideicommiſſis, illius factum prætereſtere ſen- ſur. num. 348.

Nec novum Feudis, etiam ex pacto & providentia. num. 349.

Utrum Filius Prædium, cujus Reliuctionem Pater, per illius violentam in- vaſionem, amiſſit, lices Patris ſui hæres ſit, ſicq. illud, ut Filius, reluere nequeat;
nihilò

Resp. in causa perpetua Reluition. des Stamm-Guths S. 7

nihilominus tanquam proximus in Familia Agnatus, & alterius Prædii, cum quo hoc ipsum relubile Prædium, in perpetuum & semper, in commodum Familiae, unitum esse debes, relucere valeat? num. 352.

Utrum Prædium feudale, vel fideicommissi familiaris nexu devinctum, à Patre venditum, à Filio illius retrahi valeat? num. 354.

Inter Retractum propriè sic dictum, & Jus perpetuæ Reluitionis ingens est differentia. num. 355.

Retractus in Jure feudali concessus Vasalli, qui Feudum alienavit, Filio & Hæredi non videtur competere. num. 361.

Filius Patris Allodium, unâ cum Feudis, agnoscere tenetur. num. 362.

Jus Protimifeos & Retractus feudalis nullibi Filio; sed ubivis tantum Agnatis conceditur. num. 364.

Agnatus defuncti Vasalli Hæreditatem invitus adire haudquaquam cogitur. num. 365.

Si etiam Filii ad Retractum feudalem admitterentur, sunt ad idem Jus Agnatis via planè præclusa foret. num. 366.

Expenditur Textus II. Feud. 26. num. 367.

Utrum Filius Prædium à Patre venditum, jure sanguinis, seu retractus gentilitii, retrahere valeat? num. 368.

Alii distinguunt inter Filium sui Patris hæreditatem adentem, & ab illa abstinentem. num. 369.

Alii inter Suos & emancipatos Filios distinguunt. num. 370.

Alii Filium, demùm post obitum Patris, ad retractum hunc admittunt. num. 371.

Jus feudale ad Retractum omnes proximiores Agnatos admittit. num. 372.

Filius proximus sui Patris Agnatus est. num. 374.

Nec in successione quisquam Patri proximior, quàm Filius, est. num. 375.

Quæ Lex feudalis in genere proximis Agnatis concedit, & doctrinâ alii interpretatio ad Fideicommissa agnatica porrexit, etiam Filiis, non quâ salibus, sed quâ proximis Agnatis, derogari non debent. num. 376.

Homio Libus non infrequens, ut quis duplicem, diversâ respectu, personam sustineat. num. 377.

Si Filius Annum, bonorum possessioni, ex capite unâ Liberi petende præscribitur, clabi patitur; nihilominus adhuc ex capite, unâ Legitimi seu Agnati, per C. dies; & etiam hoc præterclabi patitur, intra alios C. dies, tanquam Cognatus, eandem præterclabi non prohibetur. num. 378.

Hujus triplicis bonorum possessionis Necessitas etiam Hodie attenditur. num. 379.

Utrum idem dicendum sit de Hæritate ex Juris Civilis dispositione Filio delata, id est, ut ille, per totum Tricennium, jure Filiationis, & per aliud Tricennium, jure Agnationis, & per tertium Tricennium, jure Cognationis, ad eandem aspirare queat? num. 380.

Affirmativa istius Q. decisio ex inveterato errore invaluit; sed ubivis locorum recepta dicitur. num. 381.

Filia nobili, vel illistri, qua, dote acceptâ, sui Patris successioni renunciavit, vivente adhuc ejus Patre defunctâ, ipsius Liberi, hoc non assensu, quod ipsa pro se & suis hæreditibus renunciavit, nihilominus ad Avi successione, ex propriâ personâ, adspiciant justissimè. num. 383. & seq.

Pro his omnibus vult facit Lex 59. §. 1. ad SCtm. Trebell. num. 385.

Filii talem Retractum exercentes nullam penitus suo Patri injuriam inferunt. num. 385.

Filius Patris sui factum impugnare non potest, ut Filius & Hæres; bene tamen ut Agnatus, idemque proximus. num. 387.

Filius jus retractus, depositâ hac ipsâ qualitate & nomine, jure Agnationis proprio emerget. num. 389.

§ Resp. in causa perpetua Relution. des Stamm. Guths &c.

Filius ab ipsa Lege, Civili & Canonica, in masculinam Agnatorum, & quidem primo loco & proprie refertur. num. 390.

Facile fieri potest, ut Filius vel nolit, vel pecuniae penuria retrahere nequeat. num. 391.

De Revocatione Feudi, qua, jure devolutae successione, & quidem gratia, Agnatis conceditur. num. 392.

Quod Tit. II. Feud. 26. §. Titius, ad illam Feudi revocationem, qua fit jure Retractus, haudquaquam pertineat, per Consuetudinem in Foro receptam, jam pridem invaluit. num. 393.

Adduntur complurium DDrum decisa, haec similiter confirmantia. num. 394. & seqq.

Applicantur haec omnia Casui proposito. num. 398. & seqq.

Jus Retractus proprie & strictè sic dictum praevincit Emptionem, vel alium Titulum ei aequipollentem. num. 403.

Jus Retractus & perpetuae Relutionis in multis coincidit, sic, ut etiam Jura de Retractu loquentia huic alteri Juri regulariter applicabilia sint. num. 405.

Relutio perpetua in omnibus Alienationibus à Testatore, vel gentilitii Pauci Conditoris, nominatim prohibitis, locum forsitur. num. 406.

Omnes tamen Testatores, tamen Pauci fideicommissarii Conditores rei suae, quam volunt, legem dicere possunt. num. 407.

Possessor praedii fideicommissarii nec contrahendo, quocumque Titulo, sine Contractu fiat Alienatio, nec delinquendo, Agnatis praedijudicare potest. num. 408.

Etiam Delicta Voluntariam alienationem involvere censentur. n. 410.

Delicta à Fideicommissi possessore commissa magis sunt odiosa, quam Vendi- ditio, vel alii, ab illo, cum Tertio celebrati Contractus. num. 411.

Durum est, quoniam, ob delictum alienum, damnum sentire. n. 412.

Hec sententia, quod Filius, quamvis Haeres sui Patris; tamen factum illius, quoad Bona feudalia, & agnativum Fideicommissi nexu devincta, non implere te- neatur, à compluribus magni nominis DDibus approbatur. num. 414.

Quinta Quaestio in proposito discutienda. num. 415.

Jus Retractus linearis, itemque perpetuae Relutionis, jure Sanguinis com- petens, non est cessibile. num. 418.

Ista Jura hoc sine sunt introducenda, ut Bona, per illa, in Familia conserven- tur. num. 420.

Haec Ratio in Extraneis nequis verificari. num. 421.

Cessio non potest fieri in eum, qui non habet Qualitatem ipsius Cedentis. num. 422.

Quoties Jus retrahendi, reluendi, redimendi, Persona competis, non ex Pacto, vel Contractu, & sic Jure Communi; sed de Jure speciali, Consuetudine provinciae, vel singulari, etiam contra alicujus Familiae, Statuto, tunc illud haudquaquam cessibile est. num. 423.

Jura personalia non sunt cessibilia. num. 424.

Jus reluendi sequenti Agnato (An & Remotiori?) remissivè annexitur.) efficaciter ceditur. num. 425.

Applicantur haec Jura de Cessione Juris reluendi loquentia Casui proposito. num. 426. & seqq.

Verus debitor, naturaliter & civiliter obligatus, per Sententiam Judicis absolutiorum, vires licet Judicati naturam, à nexu naturalis suae obligationis non liberatur. num. 431.

Jura Sanguinis nullo Jure Civili perimi possunt. num. 431.

FACTI

FACTI SPECIES.



S hat Hans Fri-
derich von Künßberg/
damahliger Besizer
beider Rütter • Güt-
her Wöhrenstein /
und Schmeißdorff /
in seinem Anno 1571.
den 12. Junii auffge-
richteten letzten Wil-

len/unter andern / auf denen darinnen ange-
führten Ursachen/disponiret/ daß der Lebens-
Erb/ die hinterlassene Eigens-Güter/ von
den Eigens-Erben abzulösen befügt seyn/ und
solches für und für bey dem Geschlecht von
Künßberg/ so weit und viel seine / und von
ihm herrührende eigene Güther belanget /
allso gehalten werden solle/ nach mehrerem
Inhalt deren in vol. Actor. I. sub num. 1.
besündlichen Supplication pro Mandato, und
in specie deren Beplage sub lit. A.

Nach anleitung gemeldter Disposition ha-
ben die Gebrüder von Künßberg / bey der
Anno 1574. den 30. Julii, vorgekommenen
Theilung/ recediret/ daß aus denen/ daselbst
ebenmäßig exprimirten/ Ursachen/ die Agna-
ti oder Lebens-Erben/ die von einem / ohne
männliche Leibs/Lebens-Erben abgeforder-
ten/ Agnato, hinterlassene Eigenthums-Gü-
there von denen Eigens-Erben/ in gewisse
maas zu zulösen macht haben sollen/ aber
mahls nach mehrerem inhalt der Beplage
sub lit. B. bey erstgedachter Supplication be-
sündlich. Deßgleich hat Georg von Künß-
berg/ als ebenmäßiger Besizer der beyden
Rütter-Güther Wöhrenstein und Schmeiß-
dorff/ in seinem Anno 1618. den 24. Janua-
rii, auffgerichteten Testament / verordnet/
daß beyde erkaufte Rütter-Güther/ als
lang sein Geschlecht/ Schild und Helm wäh-
ren / und als lang Emer Wöhrenstein innen
haben werde bestimmen unzertheilt bleiben
sollen/ Wie solches sein Vorfahrer und
Vetter Hans Friderich von Künßberg/
(Anno 1571.) wohlbedacht / laut Beplage
sub lit. C. in vorsehendem Vol. A& I. der
Supplication sub num. 1. begefügt.

Früher ist in dem Anno 1620 den 22. Ja-
nuarii, Georgens von Künßberg Verlassen-
schaft halber/ zwischen denen von Künßber/
desselben Erben/ hin auffgerichteten Reced.
nicht nur der Innhalt vormahliger dispo-
sitionen widerhollet / und/ daß dieselbe in
diesen und andern Punkten in schuldige ob-
acht/ aus denen darinnen besündlichen moti-
ven und angegebenen Ursachen/ genommen
und observirt zu werden sollen/ verglichen wor-
den/ beyzug Beplag sub lit. D. bey obgedach-
ter Supplication besündlich / sondern es ha-
ben auch Sie Erbnehmer/ bey d er vernach

vorgewonnenen Theilung / solche Verglei-
chung d ermassen ad effectum gebracht / daß
dem Einen Theilnehmer Hans Heinrich von
Künßberg zu Wöhrenstein und Schmeiß-
dorff gleichfalls beykommen wiederlich über-
lassen worden/ und bis zu seinem Tod ver-
bliben ist. Da aber in Anno 1644. erstbe-
sagter Hans Heinrich von Künßberg
zu Wöhrenstein und Schmeißdorff / dies
zeitliche gelegen/ und hinter sich Hans Hein-
rich verlaßten / So seynd zwar die Gebrüder
bey der Anno 1647. zwischen Ihnen gehaltenen
Theilung/ wegen des damahligen
großen Kriegs-Schwalls / und abgehenden
schwebren Schuldentlasts / so dann wegen
der Gebrüder starker Anzahl / und damit
Sie bey so bewandten umständen nur auf-
einander kommen / und Einen die Last nicht
allzuschwer gefallen / bezogen werden
Schmeißdorff von Wöhrenstein zu separi-
ren/ auch verschiedenes von dem einen zu zie-
hen / und zu Verhärkung der übrigen ge-
ringern Last zu schlagen / so dann das Guth
Schmeißdorff selbst dem jüngsten Bru-
der Christoph zu Wöhrenstein / das
Rütter-Guth Wöhrenstein aber dem Ältes-
ten Bruder Georg Christophen von Künß-
berg/ durch das unpartheyische Loos zu thei-
len / und so mittelst eine Interims Separation
vornehmen / Es sey hierbey / nebst dem
daß der Realte Altväterlich Anno 1574.
auffrichtet/ Erbvergleich und pactum gen-
tilitium in allen seinen Contentis und heil-
samlich versehenen Clausulis ohnewerbrüchig
gehalten/ und deme in allem nachgelebet wer-
den solle / die austrückliche Vorsehung und
reservation auch abermahlige Verzeihung
per Recessum geschähen / daß / da über kurz
oder lang der Brüder einer oder der anderer
auch derselben Agnaten und Lebens- folg re-
ohne ehliche lebendige männliche Leibs-
Erben mit tod abgehen würde/ auf solchen Fall
die eigenthümliche Güther von den Stämm-
und Leben-Güthern keines wegs abge-
sondert / oder vertheilt / sondern derselben
nachgelassenen Töchtern/ Schwestern / oder
Eigens-Erben umb solche eigentümliche
Güter/ Abichtung und Erstattung mit Geld/
nemlich von einem Bruder für ein / oder
jährlicher Nutzung 20. fl. aber von eine Tochter
25. fl. geschähen/ auch die Töchter/ Schwes-
tern/ oder andere Eigens-Erben/ ohne ei-
wiges widersprechen / sich damit füttern und
vergütigen zu lassen/ schuldig seyn sollen / wie
aus der Beplage sub lit. E. in Vol. Actor.
1. & supplicatione sub N. 1. zu erschn.

Anno 1664. ist gemelter Christoph Goa-
chim von Künßberg zu Schmeißdorff ohne
männliche Leibs-Lebens-Erben verstorben.

- mit Hinterlassung seiner Wittib und einigen Töchter: da dann der Älteste Bruder und Besizer des Guts Wöhrnstein / droben gedachter Georg Christoph von Künzberg / vorgezeichnete dispositionen und Recessen gemäß / das Gut Schmelsdorf von seines Bruders Wittib und Tochter an sich lösen wollen:
- 11 Weil sie aber solche Ablösung in der güthe nicht gestattet / Er auch sonst mit Processen verwickelt war / hat Er den hinlänglichen Ernst nicht anwenden können; sondern nach seinem tod / solche Ablösung / seinem Sohn
- 12 Christian Ernst Freyherm von Künzberg / überlassen müssen; welcher dann Ao. 1691. bey dem höchstprelswürdigen Kayserlichen Reichs / Hoff Rath Supplicationem pro Mandato de non impediendo. sed permitiendo. secundum pacta familiaria fieri relictiōnem bonorum alodialium zvitorum, S. C. wider die Künzbergische Wittib und Tochter aller unterthänigst überreichen lassen / und unter dem 18. Maji, 1691. erhalten.
- 13 Hiernieder ist sub present. 8. Julii 1692. expiando darauß sub present. 6. Martii 1693. repliando gehandelt / die Repliez denen Imperatoren communiciret / und / da im mittelst die Künzbergische Wittib gestorben /
- 14 der Proceß wider die Künzbergis. Tochter / welche anfangs an den von Streitberg / hernach an den von Schaumberg verchlichtet war / fortgesetzt worden; wie alles vorstehende mit mehrerem ex Vol. A. 8. 1. zu sehen
- 15 Am 18. Augusti, 1693. hat Künzbergischer Anwald / wegen gegentheiliger verübter Atentaten und Thätigkeiten / umb ein
- 16 allergnädigstes Dehortatorium / hergegen Schaumbergischer Anwald aller unterthänigst angefordert / eine Commission ad transsumendum der Künzbergischen Documenten /
- 17 ertheilen; Worein gewilligt und so wohl die gebettene Dehortatoria / als das Commissions Reletrid sub eodem aufsefertigt worden; Laut N. 2. in Vol. A. 8. II.
- 18 Es hat aber Schaumberg. Anwald mit Inintuation des Commissions-Relcripti so lang cunctiret / bis seine Principalin die Frau von Schaumberg / weiland Christoph Joachims von Künzberg Tochter / kurz nach ihrem Eheherm in Martio 1694. zu Schney verstorben.
- 19 Weil nun dieselbe auß erster / nemlich Streitbergischer / Dred / und anderer / nemlich Schaumbergischer Ehe / eine Tochter hinterlassen / welche lämptlich zu Schney und nicht zu Schmelsdorf waren / hat Herr Imperator, Christian Ernst Freyherm von Künzberg / in ansehen der erwehnten pa-
- rum familie, und des darauff emanirten aller gnädigsten Kayserlichen Mandati / auch zu Abschneidung derer ex A. 8. zur gnüge befannden / vom Gegentheil in intimatum gemachter / unverantwortlicher subterfugiorum, und weil er geglaubt / daß allerdings vacua possessio sey / in deme der in pacto be dingene Reunions- Casus, durch 2 hienung des Künzbergischen so gar Weiblichen Stamm- und Nahmens / so viel Schmelsdorf betrifft / sich überflüssig ergeben / und man daher nicht irrtlich habe / frembde Geschlechter / als Streit- und Schaumbergisch / dergleichen nimmehro die Schmelsdorfsche Hinterlassene / auff der Schney sich aufhaltende Töchter waren / in die possession gelangen / und sich hierdurch so folglich das Relutions- Werk schwerer machen zu lassen / das Gut Schmelsdorf / doch ohne Gewalt / prezente Noario & testibus, am 30. Martii, 1694. cum oblatione, daß in pacto vorgeschribene Relutionis quantum so balden / nach gezogenem calculo, zuerlegen / apprehendiret / woraus er aber auff ansuchen des Gegentheils / durch des Herren Bischoffs zu Bamberg Hoch / Fürstliche Gnade manu militari, ohne allergnädigsten Kayserlichen Befehl / so fort am Heil. Oftertag / den 1. April. früh zwischen 2. und 3. Uhr / wider getrieben worden; wie num. 1. und dessen Beilage sub signo O. in Vol. A. 8. II. klärlich anzeigt.
- Und ob zwar hiernider an des Herrn Bischoffs zu Bamberg Hoch / Fürstl. Gnaden / untern 3. Junii, 1684. ein Kayserl. allergnädigstes Dehortatorium, und an die vor / in vom Gegentheil selbst ausgebetene / obbelagte Commission, ein besonderes Reletrid, mit weiterer Verordnung / zur Fortsetzung / auff disseitige Anzeige / in oberwehntem Vol. A. 8. num. 15. & 16. ergangen / und beyde behörig insinuiret worden; So seynd doch die Streit- und Schaumbergische Töchter in der possession verblieben / und sich die Inerretung solcher allergnädigsten Commission gar mercklich verzogen / eines theils / weil dem Ritter-Orth Odenwald / bey welchem damahls das Directorium war / viele Verhinderungen vorgefallen / andern theils / weil die Streit- und Schaumbergisch. Töchter zum theil minorenes waren / mit deren Bevormundung viele wie es schwebt / cessiffentliche / und zur Vergahferung der Unkosten abzielende Anstöße gemacht worden; wovon Vol. II. der Manual- Acten mehrere nachricht gibt.
- Endlichen / als alle diese hinderungen bey, seit beschafft waren / und die Commission in puncto transsumendorum Documentorum, eaque occasione ad tentandam amicabilem Compositionem, ihren fortgang nehmen wollen; haben die Streit- und Schaumberg

bergische Herrn Vormünder/ unter dem
 20 Verwand / daß der apprehension halber
 die actio perimiret sey/ Selbige depreciet,
 hingegen zum Kayserlichen Reichs-Hoff-
 Rath allerunterthänigste Anzeig / und allso
 21 intrahirte rechtmäßige Bitte pro declaratio-
 ne in poenam Legis, Si quis in totam. 7. Cod.
 unde vi, am 27. Martii, 1699. überreicht:
 22 Werauff in Schrifften verfahren/ am 16.
 Jan. 1702. dupliciret/ und am 2. Apr. 1704.
 submitiret/ zugleich auch von Künßbergi-
 schem Anwalt die obgedachte vermahlte
 allergnädigst angeordnete Commission fort-
 stellen zu lassen/ angelacht worden.

30 Weil aber Gegentheil die beständig ab-
 gebetten/ herentgegen eine ganz andere Com-
 mission, auff beyde Creysz- aufschreib- und
 Hüften in Franckent in puncto diversorum
 Gravaminum, außgedrucket hernach we-
 gen des einen subdelegirten Herrn Commis-
 sari Person / neue hinterung eingelegt;
 31 So ist Künßbergischer seits umt inrotula-
 tion der Acten und Decision der Hauptsach-
 sowohls als auch umb suspension der erster
 mehnten Commission, angeruffen worden.

Inmittelt/ und Anno 1705. den 4. Octo-
 bris, ist Impetrant, Herr Christian Ernst/
 Freyherr von Künßberg / zu Wehrstein/
 mit hinterlassung seiner Frauen Wittib/
 einzigem Sohns / Adam Friderich Chri-
 stians Freyherrns von Künßberg / und ei-
 nigen Tochter/ Seel. verstorben/ auch nach
 diesen die am 7. Augusti, & 17. Septemb. de-
 creirte inrotation, m. Novembr. 1705.
 erst vollstreckt / und so dann am 31. Mäji.
 1707. ex officio amicable compositio er-
 kannt werden.

32 Wie aber Gegentheil hierauff auff die
 Legitimation, und besonders auff die Bevor-
 mundung des minorennen Sohns angetra-
 gen/ und man damit / wider alle bemühung/
 nicht auffkommen/ noch auch diser Sohn zu
 dato mit einem Curatore versehen werden
 können; Ist am 18. Martii, 1710. gleich
 33 wohl der Sentenz in sine Vol. Actor. III.
 num. 59. publiciret/ solcher auch den 27.
 Mäji ejusdem der Künßbergischen Frau
 Wittib insinuiret / und daraus / wie der seel.
 verstorbene Freyherr von Künßberg / wegen
 seiner verwickelten / und in denen Rechten
 verbotenen Invasion, seines auff dem Gueh
 Schmeißdorff gehalten Anspruchs verlu-
 stet erkannt / waargenommen worden; alles
 nach mehrerem Inhalt Vol. III. Actor.

34 Nachdem nun besagter Herr Adam Fri-
 derich Christian / Freyherr von Künßberg /
 durch solche Sentenz, salvo ubique Illust-
 r. Dn. Judicantium honore, sich sehr gravirt
 außseyt erachtet / dahero das remedium Sup-

plicationis, dessen fatalis er albereit salvirt /
 zu ergreifen gesonnen/ oder/ wo ditzem remedio
 nicht allerdings zu vertrauen seyn solte. als
 35 jetziger Possessor des Guths Wehrstein/
 vel saltem, ut Agnatus, per modum interven-
 tionis, das Jus relutionis zu suchen/ gedent-
 chet/ da zumahl/ was das remedium supplica-
 tionis belanget / derselbe/ sich/ der Ursachen
 halber/ fundirt zuseyn/ erachtet:

(1.) Weilen dessen Herr Vater seel. als
 36 angeschuldigter Occupator, hac in creditur
 böß gestanden/ daß morte der einigen Künß-
 bergischen Frauen Tochter zu Schmeiß-
 dorff / da bevorab dero Minderjährige und
 unbewormundete Fräulein Tochter; von
 Streit- und Schaumberg / damahls nicht
 einmahl zu Schmeißdorff; sondern zur
 Schney sich befunden / die possessio, racione
 der Künßbergischen Descendenten/ zu erwehntem
 Schmeißdorff vacua gewesen sey / so
 folglich Er auch/ ob jus Relutionis familie
 competens, & Mandato Calestro S. C. mu-
 nitum, nicht so wohl causam coloratam oc-
 cupandi gehabt/ als vielmehr

(2.) Die gerechtfame des Herrn Occu-
 37 patoris so manifest geschienen/ daß / wie schon
 erwehnt/ bereits Obrigkeitliche Bevord-
 mungen/ und Justus, zu deren Handhabung/
 emanirt / welchenfalls nicht einmahl Re-
 titutio erkannt zu werden pflegt/ umb so mehr

(3.) Davor gehalten worden daß die da-
 38 mahlige Streit- und Schaumberg. Fräulein
 Relution/ in denen Altväterlichen Künß-
 bergischen Güthern des Ritter- Guths
 Schmeißdorff keine veram possessionem,
 qua deficiente nec Spolium committitur;
 sed detentionem duntaxat, usque ad relutio-
 nem gehabt / wohlwissende / daß Schmeiß-
 dorff ein jun Künßbergischen Stock- und
 Stamm gehöriges Ritter-Guth sey; necht
 diesen

(4.) Wann ja der wohlseel. Herr Chri-
 39 stian Ernst Freyherr von Künßberg etwas/
 wie doch nicht geglaubt wird/ zur Ungebühr
 gehandelt haben solte / racione derrer Streit-
 und Schaumbergischen Fräulein Tochteres
 eo ipso, da Sie sich nicht in continenz; son-
 dern ex intervallo remissis, aliquot dieum
 spatio intercedente. hinwider/ und zwar auch
 eigenthätig/ in die Possesß gesetzet / per pro-
 prium istud recuperationis factum, die ver-
 40 würckte Poena Legis 7. Cod. unde vi, et lo-
 schen/ und damit vitium spoli prius allis
 purgret worden/ daß ad illam poenam in sen-
 tentionando nicht zu reflectiren, noch ipsi
 Parti Imperatore pro sua injuria, mit weiterer
 Bestrafung des ersten Herrn Occupatoris,
 zu defenzen gewest / in mehrerer betra-
 gung.

- 41 (r.) Als der adeliche Spoliator, & de-
jiciens noch darzu/pendente lite & processu,
verstorben / und die Frauen Impetratinen
sich längstens vorhero wider/ Adenckündiger
maßen / eigenmächtig geholfen / und in die
Postel geschwungen/ dem jetzigen unschuldigen
Filio, & Possessori des Künßbergischen
Lehen und Allerbätterlichen Guths Wöhren-
stein / Herrn Adam Friderich Christian /
Freyhern von Künßberg/ durch die widrig
aufgefallene Sentenz, das ex pactis familiae
competirende Reluitions recht desto minder
zubehöret / ist / jeneniger sonsten einem
heredi & successori eine poena ex actione spolia
auferlegt werden kan; obwohlen zuweisen
heres in tantum teneatur, in quantum perve-
nit, & si a defuncto est contestata, gegen-
wärtig jedoch die actio spolia von keinem
andern nexu, dann ipsa rei restitutione
überstehen/ noch sich ad amissionem rei
vel juris proprii contra heredem spolia
factum non approbantem, & ratificam
extendiren lässet; da besonders / nach der
diseitigen Meinung theils kein factum illi-
citurum invasionis süngevaltet / welches der
Filius, licet heres, recuperatä jamjam ab
ejus Patre adhucdum vivente, per dejectas
personas, possessione, & quidem æque illicite
invasionis, ex intervallo susceptä Modö, zu
entgelten; anders theils in facto etiam in-
vasionis und speciatim quoad conditionem
ex L. 7. Cod. unde vi. ejusque poenam, die
qualitas heredis in keine consideratione kommen
kan/ noch mag:
- 44 Im übrigen auch/ wie schon erinnert / der
jetzige Filius & Possessor von Wöhrenstein/
Herr Adam Friderich Christian Freyherr von
Künßberg / dafür hält / daß aus denen alt-
bätterlichen dispositionibus, und von zeit zu
zeiten erneuerten pactis Familiae, er sich des
juris præcipue reluitions, proprio Jure, ad
instar Agnatorum, gar wohl prevaliren könn-
ne/ cum nec ipse spoliaverit, nec ex Parentis
persona & jure agat, nec quicquam ex spolio
possideat, nec dolo fecerit, quo min⁹ possideat,
quainimö ipse potius dejectæ personæ,
eodem invasionis facto ex intervallo suscepto,
possessionem amissam recuperaverint:
Als wird ein wohl überlegtes Collegial-
isches Responsum Juris, cum rationibus, über
nachgesetzte Fragen aufgedeytet:

I.

- 46 Ob nach Anleitung der 4 Acten, und
jeho in etwas angeführten Ursachen/
das ergriffene Remedium Supplicatio-
nis fiat habe / und gegründet/ auch
die Hoffnung von einer Reformato-
ria zu machen sey?

II.

- 47 Ob das / durch die Dispositiones
& Pacta gentilitia, von Anno 1571.

1574. 1618. 1620. 1647. und so weit
in Actis Vol. I. & II. item in sup-
plicatione pro mandato, fol. A. A. L.
beseheintiger und deductiver massen /
der perpetu rlichen Reluition unter-
worfen; an sich zwar nur eigenthums-
liches Guth Schmeißdorff mit einem
nexu fidei commissario eigentich und
dergestalt beghaffet / daß der jetzige
Herr Possessor zu Wöhrenstein/ ex be-
neficio primi Ordinatoris, adeoque
jure proprio, ungehindert der / am
höchstpreisllichen Kayserlichen Reichs-
Hoff * Rath aufgefallenen widrigen
Sentenz, sothaner Reluitiona sich als
tenfalls anzumassen?

III.

Wann beide vorsehende Fragen 48
oder nur die andere affirmativè zu
beantworten; ob erwöhnter jetzige
Herr Besizer von Wöhrenstein/ nicht
mit dem beneficio Supplicationis pro
reformatoria, zu mehrerer præcau-
tion und Sicherheit/ quasi per inter-
ventionem, das jus reluendi ex pro-
pria persona competens, alternativè
& in eventum annehmen/ auch aus
höchstpreisllichen Reichs * Hoff * Rath
mit eigentlicher Beziehung auff dies
in causa principali reluitions be-
reits ventilirte Acta, dahin das peti-
tum einrichten solte?

IV.

Ob mehrer mentionirtem Herrn 49
Adam Friderich Christian/ Freyherrn
von Künßberg/ der zwar seines Seel.
Herrn Vatters angeschuldigten In-
vasiona sich nicht theilhaftig gemacht
dannoch die qualitas heredis in diser
Sache / und bey dem ergriffenen Re-
medio Supplicationis, nicht entgegen
siehet

V.

Was sonst etwann/ nach denen in 50
Actis vorkommenden Umständen /
zu des jetzigen Herrn Possessoris zu
Wöhrenstein/ Nutzen / und Erlan-
gung seiner Intention, noch beyzu-
bringen/ oder allenfalls/ vor ein behöf-
tiges Mittel und expedias Vmge-
vorzuschlagen wärg?

I. N. D. N. J. G.

I. N. D. N. J. C.

11 **B**er nächstzuermittelte Facti Speciem
 um / und derselben annehrete Fünff
 Quaestiones als Wir Decanus und
 andere Doctores der Juristen Facultät / bey
 der Fürstlich-Bürttemberg. Universität Zü-
 bingen / unsere wohl überlegte Collegialische
 Gedanken zu communiciren ersüchet wor-
 den / hätten wir zwar wohl wünschen mögen/
 daß / nach dem diese Sache an dem höchsten
 Judicio des Heil. Reichs ihre judicariam de-
 terminationem bereits erlanget / wir damit
 gänzlich hätten mögen verschont bleiben / in-
 dem man nicht allezeit / ob wir schon plena
 Acta in handen bekommen / so gründt und ei-
 gentlich einsehen kan / was ein solche hoch-
 leuchtete Curiam hinweg / die an Selbiger
 52 verurtheilte Streit- und Rechts-händel auf die
 se oder jene weis zu determiniren. Nachdeme
 Wir aber uns dessen versichert halten / daß /
 indeme besonders auch der jüngste Reichs-
 53 Abschied bey Collegis Juridicis unparthei-
 sische Responsa eingehohlen / und an beyden
 höchsten Reichs-Tribunalen / zu so mehrerer
 der Partheyen Jurium erläuterung / an den-
 selben suproducciren expressé erlaubt / uns die-
 ses / wann wir / nach obhabenden schweben
 Plichten / einem jeden / der solch unser offi-
 cium implorat / mit gewissenhafter Mitthei-
 lung unserer rechtlichen gedanken / nach un-
 serer besten verständnis / an hand geben /
 nicht ungleich werde vernemchet werden / so
 haben wir auch an die Acta / mit sorgfältiger
 derselben durchles- und erwägung / die hand
 zulegen / und in unserm defreygen versamm-
 leten Collegio uns darüber zu besprechen kein
 umgang nehmen sollen. So viel nun
 allerseverderst die

Erste Frag concernirt:

54 **Ob / nach anleitung deren vorhan-**
 denen Actorum, und obangeführter Ur-
 sachen / das ergriffene Remedium Sup-
 plicationis statt habe / und gegründet /
 auch die hoffnung von einer Reforma-
 toria zumachen sey?

So anmorthen wir / talivā quam isti augustis-
 sime Curiae debemus, summā veneratione,
 hierauf fürzlich also / daß / wann diese Sa-
 che so / wie die Partheyen / in denen bißhero
 verhandelten Actis / solche Selbstinstrukt /
 zu unserer unpartheiischen decision aufgestellt
 worden wäre / wir den wohlseeligen Geyherem
 von Künßberg von der laici rigorosa pena
 Legis, Si quis in tantam. 7. Cod. unde vi. zu
 absolviren uns obligirt gehalten hätten:
 Dicht / war / fürs Erste / ex hac ratione, aß
 55 ob die von Ihme / presente jurato Notario &
 Teitibus, bemerkte Dejectio der Frey-
 herrlichen Streit- und Schaumburgischen

Gräulein Töchtere / hac ipsa de causā, weilen
 Er einen solchen publicam Tabellonem
 darbey adhibirt / à vitio Violentia (si & ca-
 56 tera forent paria) freygespröchen werden
 könnte; wohlbetrachtet / daß doch nicht allein
 des wohlseeligen Herrn Occupatoris herbey-
 gebrachte diener Armat darbey und zugegen
 gewesen; sondern auch / nach dem Inhalt
 des von diesem Notario auffgerichteten Instru-
 57 ments / auch einige von seinen Unterthanen
 zu Wöhrnstein sich unter der hand / auch in
 armis herzugeßlagen; und darneben ad hoc,
 ut Possessio dicatur violentor occupata, vor-
 gungsam gehalten wirdt / ut aliquis alienus,
 praesumptivè inviti, & si praesens fuisset, re-
 58 lutatori possessionem de facto invaserit;
 ut in puncto definimus David Mevius, par-
 te 4. Decis. 219. num. 2. & 3. B. Collega noiter,
 Dn. D. Bardili, in peculiari Explicat. Legis,
 Si quis in tantam. 7. Cod. unde vi. lib. 21.

So hätte uns auch gleichermassen /
 fürs Zweitte / für den Herrn von Künßberg /
 58 diermaligen Supplicanten zu sententiren
 dieses nicht commovirt / daß Er selbst
 an dieser Occupation gang und gar keinen
 theil hat; sondern solche von seinem wohlsee-
 ligen Herrn Vatter ganz allein angefangen
 und constumirt worden. Dann obichon
 eine richtige Rechts-Regul ist / quod in Vi-
 59 olentia, quorum centum etiam hujusmodi Vi-
 olentia expulsiiva notoriè aggregatur, Haeres de-
 functum non representet; per L. 1. princip.
 ff. de privat. delict. L. 32. L. 111. §. 1. de R. jur.
 & propterea Marcianus generaliter scri-
 bat, quod Haeres in penam non succedat; in
 60 L. 22. ff. de novi oper. unciat.
 sed Perna ibi, ubi noxia est, subsistat de-
 61 beat: L. 22. Cod. L. 28. ff. de pen. Addat. L.
 15. Cod. de furt. L. 13. princ. de injur. cum
 parallel.

Obwohl / add, wir in Specie auch diese
 in Rechten weit richtiger und gegründeter
 halten / quod pena dicte Legis 7. Cod. un-
 62 de vi, non ipso jure incuratur, & de hinc
 nec Sententia saltem declaratoria ad hoc
 sufficiat; verum **Condemnatoria** ne-
 63 cessaria sit, ita nempe, ut Judicem his penas
 decernere, & Invasore condemnare oport-
 64 eat: eo quod, ubicunque pena amissionis
 per Legem imponitur, illa non ipso jure; sed
 per Judicis sententiam, regulariter, imponi
 intelligatur, nisi ipsa Lex exprimat, quod ipso
 jure pena debeat committi, vel loquatur in
 praeteritum:

L. 14. §. 2. Cod. de SS. Eccles. ubiq. DDres.
 Et quod, ubi pena Actori applicanda, A-
 65 ctio vel Imploratio officii judicis semper de-
 beat praecedere, cum Judex in his; quae jus
 66 Partis concernunt, officium suum imperitri
 C

non foleat, nisi desuper imploratus: L. 4. §. 8. de damno inf. Dn. Bardili, d. Dissert. 1b. 49. Quibus gemina docuit jam olim Baldus, ad d. L. 7. num. 3. Ripa, ad Caput. Sepes: num. 99. 2. de restitu. spoliat. Glossa, Bartolus, Salicetus, Odofredus, Azo, Ruinus, in locis, quos refert Anton. Gabrielius, *commun. conclus. lib. 5. tit. de acquir. vel amit. possess. concl. 1. num. 99.* & noviter approbant Bruanemannus, ad d. L. 7. num. 3. *in fin.* & Mevius, *parte 4. Dec. 220. num. 1.* & *parte 5. Dec. 156.*

67 In cujusmodi casibus quod Haeredes, ob illicitum Defuncti factum, nullâ poenâ plecti valeant, sicut jure est in pœnis, quæ ipso jure adeo committuntur, ut illarum executio ab ipsa Lege fieri dicatur, elucet ex his, quæ in simili, ex Curtio, Alciato, Gilkenio, Gabrielio, Grato, Richtero, Maisterio, & Paulo de Cistio, de Pœnis *Legis 41. Cod. de transact. sollicitè statuminar* Collega noster, D. Harpprecht, ad d. L. *Si quis major. 41. th. 37. Cod. de transaction.*

69 Dann daß alle diese Regula in casibus, ubi Lis super tali illicito facto, & ex illo pronatâ vel merè pœnali, vel mixtâ Actione, cum ipso Defuncto, ante obitum contestata, ibidem mercklichen abfall leiden / und (extra solam Infamiae poenam, quæ, propter delicta à Lege notata, illorum autoribus etiam inuritur; sed Haeredes non sequitur; propter regulam *Legis 6. §. 2. ff. de his, qui nor. infam.*) alle übrige Straffen / ad quas merè pœnales, vel mixtæ Actiones de jure competunt, auch denen Haeredibus aufserlegt werden können; das ist eine in Rechten außsündige Sache;

70 per §. 1. *Inst. de perp. & tempor. act. L. unic. Cod. ex del. defuncti. L. 13. princ. L. 28. de injur. L. 26. L. 58. de obl. & act. L. 26. L. 87. L. 139. princ. L. 104. de reg. Jur. B. Dn. Lauterbach, de transi. act. th. 36. in simili Pappalias, ad d. L. 41. num. 95. Cod. de transact. D. Harpprecht, d. th. 37.*

71 Quæ ipsa doctrina quòd in specie etiam in Remedio *Legis 7. Cod. unde vi.* locum habeat, in puncto definit Jacobus Menochius, de recuper. possess. *Remed. 9. num. 299.* junctis illis, quæ tradit in *Remed. 8. Q. 14. n. 100. vers. Limitatur primo*, ibi: *Cum ad Haereditem nil pervenit; sed cum Defuncto jam lis fuit contestata.*

72 Eben wenig hätte / Drittens / den Herrn Supplicanten zuabfolviren uns dieses allein zu bewegen vermocht; daß sein seel. Herr Vater nicht allein die Alt-väterliche Testamenta und Pacta, als in welchen von der gangen Stepheralichen Famili pro Lege in perpetuum vulturâ gesetzt worden / daß die Lehen und Allgen Güther zu ewigen tagen / bey einander verbleiben / und die allodialia oder eigene Güther / gegen würclicher bezahlung des in ipsi illis Pactis & Testamentis bestim-

pten Wehrts / jedermahlen von den Allgen Erben / ohne einiges widersehten / abgetreten werden sollen / für sich; sondern auch über deme / wegen würclicher abtretung des Ritter-Guths Schmeltsdorff / ein allergnädigstes Kayserliches Mandatum S. Cl. allbereit impetret und in handen gehabt; wurdurch Er zu dieses Guths Occupation genug berechtiget zu seyn die meinung gehabt: Sintemahlen daß hierdurch die von Ihm eigenmächtig bewerckstelligte Occupation nicht legitimirt / oder extra Violentia reatum gesetzt worden / da zumahlen von seiten der Frauen von Schaumberg / in Aula Darmis der enixissime excipirt und von einem höchstpreßlichen Kayser. Reichs-Hoff-Rath hierüber noch kein decision erfolgt war; das erhaltet der buchstab mehrsfager *Legis 7. in verbiis: Si quis possessionem, ante adventum judicialis arbitrii, invalerit. Cod. unde vi.*

76 Quamvis enim hæc verba non tam strictè accipienda sint, quasi præcisè Sententiam Jus dicis expectare oporteat; sed in latitudine de omnibus illis, qui sine Judicis permissione, privato ausu & autoritate, rem ab alio possessam, vel ante, vel post Litem contestatam, vel post definitivam, pro se obtentam, Sententiam occupant, intelligi debeant;

Glossa, ad d. L. 7. Dn. D. Bardili, d. Diss. 1b. 15. in fin.

Tamen non minùs certum & illud censetur, quòd a quæ ac ille, qui, citra Judicis autoritatem, & mandatum, possessorem expellendum, rem aliquam invadit, etiam ille, qui quidem Sententiam Judicis, vel Mandatum impetravit; verùm illam, vel hoc, citra judicialem autoritatem, exequitur, vel planè à Judice licentiam obtinuit possessionem apprehendendi; ipse vero Possessori resistenti vim facit, pro invasore violento habeatur, hincque non solum rem violento occupatam restituere teneatur; sed & rei dominio, si hoc ad ipsum pertinet, excidat, eo quòd Juxtalia concedere nec voluerit, nec debuerit;

ut videre est apud Joh. Brunnemannum, ad d. L. 7. num. 2. *Cod. d. tit. Achillen Personalem, de adpisc. possess. num. 284.* Müllerum, ad Struv. *exerc. ad 20. 45. th. 103. lit. o.* Franciscum Balthazarem, *Resol. Bavaris. part. 4. tit. 20. Resol. 1. pag. 837.* post Glossam, Azon, Bald. Bartol. Odofred. Salicetus & Ripam, Anton. Gabrielius, *commun. conclus. lib. 5. tit. de acquir. possess. concl. 1. num. 42.* Arnoldum Rath, in *continuat. Jur. Comm. & Bavar. assert. 85.* ubi etiam de casu, quòd quis sententiam definitivam pro se obtinuit, & res ab altero eousque possessi ipsi adjudicata; veruntamen possessio nondum tradita fuit, hæc ipsa Parti victæ, non expectatâ Judicis

executi

executione, violententer ablatâ, idem pronuntiat. Quibus paria docet etiam Marianus Socius, vol. 2. consil. 18. ante num. 12. ibi: *Procedat etiam, si talem invasionem precesserit Sententia in favorem invadentis.*

79 Das wir aber gleichwohl/wann wir/ re adhe integra, diser Invasion halber / unsere rechtliche gedanken zu aperturen begrüß worden waren / für den Herrn Supplicanten gesprochen haben würden/darzu würd de uns dieses fürnemlich bewegt haben/das/ obgleich der wohlseelige Herr Georg Christoph von Künßberg/ juxta hactenus præmissa, à reatu violentæ Occupationis des Ritter-Guths Schmeißdorff nicht loszusprechen gewesen wäre; nachdem jedoch Er Herr von Künßberg aus diesem/ in Anno 1694. am 30sten tag Martii, in seinen beßis genommene Guth/auf demürbigsten bitten der damahligen Elterlosen Streibergischen Fräulein Schöterin/ in ihrer Herrn Anwohnder/durch Seine Hoch Fürstl. Gnaden zu Bamberg/ gleich am ersten Aprilis, und also am **zweiten Tag nach der Invasion**, mit gewapneter hand wider aufgejagt worden/ so hätten wir / ex omnium Doctorum unanimi, omniumque Curiarum concordia observantia approbato Concluso, quod, si violententer ab altero ejectus eum incontinenti rursus ejecerit, tunc & Rei violententer ab altero invasæ, tanquam protnidus recuperatæ, Restitutio, tum & Poena Dominii amissionis totaliter cesset, keine andere gedanken auch von diser Künßbergischen Invasion fürwalten lassen können/ als das / solchem allgemeinen Concluso zufolge/ auch Er Herr von Künßberg/ und vielmehr sein noch minderjähriger / an diser gewaltsamen Invasion ganz unschuldiger Herr Sohn/ ab omni penâ sæpeditæ Legis septimæ totaliter los und ledig zu wählen seyen. Dann obschon die Partheyen / in ihren Productis, über diesem: Ob solche Künßbergische Invasio incontinenti, oder ex intervallo geschehen sey? viel streitens gehabt; so zeigt doch ipsa rei evidèntia von selbst/ das/ indeme inter tempus Invasionis, & subsecutæ Re-expulsionis des Herrn von Künßberg / kein Intervallum von **etlichen Tägern** live, ut in præmissa Facti Specie, eidemque subjunctis notamibus dicitur, ein solch Temporis Intervallum / zu aliquot dierum spatium intercesserit, darzwischen verlossen; sondern die algemächtige Invasion am 30sten tag Martii, und gleich am ersten Aprilis darauff die gewaltsame Wideraustreibung der Künßbergischen Bedienten und Adhærenten/ in dem Unterthanen/ und mithin auch des Herrn von Künßberg Selbstens armata manu bewerkstelligte Widerauschaffung unverweilich geschehen/

Part. II.

diesem nach andersnicht gesagt werden können/ als das/ des Guths Schmeißdorff violentus Invasor wider incontinenti hinaus gesagt worden.

Tameti enim hiciple Terminus, incontinenti, omne penitus intervallum excludere, & idem, quod constitutum, illic, nulla morâ interpositâ, ad momentum, ad punctum, aliaque similia innuere videatur;

per congesta Richterî, de adverbior. significat. vocab. Incontinenti. pag. 375. Strauchii, in lexico particular. jnr. cod. vocab. pag. 97. Barboæ, de dictionib. usu frequentior. lit. 1. dictione 155.

& proinde nec aliter violentus Invasor rursus incontinenti dejectus videri possit, quàm si primò dejectus vi sibi ceptam possessionem in ipso confestum congressu recuperet;

ut his ipsis formalibus talem incontinenti factam recuperationem describit Julianus, in L. 17. ibi: *Qui possessionem vi ereptam. Vi, in ipso congressu recuperat, in præsentia causam reverti potest, quàm possidere. in illi-gendus est ff. de vi & vi. arm. & ex ipsi his verbis consimiliter Brunnemannus: Si, inquit, vi dejectus in ipso confestum dejectorem ejiciat, non tenetur hoc interdicto undè vi, quia videtur fecisse animo se defendendi in possessione, ad d. L. 17.*

Tamen ista civiliter exaudiri oportere, sic, ut etiam ille, qui, de possessione sui prædii dejectus, amicos conquirat, vel Superioris clientelam implorat, ut ipsam adjuvent in recuperandâ istâ possessione, ad hanc classè pertinere, sicut incontinenti Possidendi recuperari dicatur, quamprimùm id eorum de per rerum naturam fieri potest, non solum communissimè DDres definiunt;

arg. L. 73. L. 137. ff. de verb. obligat. L. 2. §. 43. ubi vulgò Scribentes, ff. ad Salm. Trebell.

Utinimis videre est apud Menochium, de recuper. possess. Remd. i. num. 314. cum segg. post plures, quos iudat, Georg Adam. Struvium, tract. de vindicta priv. cap. 6. aphor. 5.

Verùm etiam authentica docet interpretatio, in Cap. 12. verbis: *Præsertim cum factam, ex quo id vobis innotuit, vim vi duxeritis repellendam. & de restit. spoliar. ubi vulgò Canonistæ. Ordnung des Landfridens zu Worms/ de Anno 1521. tit. die Von aller Fridbrecher vers. Aber dem beschädigten. verbis: Zu frischer That / oder wenn er seine Freunde / oder Helfer haben mag, & in Ordinat. Camera Imperialis Wormatiens, part. 2. tit. 9. §. So jemand/ hoch oder nidern weltliches standes. ibi: Aber dem Beschädigten/ sampt seinen Verwandten und Helffern soll gegen denselben Eldären und Fridbrechern sein Gegenwöhr und Verz-*

folgung zuthun/zu frischer that/ oder wass
er seine Freund und Helfer haben
mag/ und benommen seyn. Addatur omnino
Stephanus Bertrandus, lib. 3. consil. 139. num.
7. & lib. 5. consil. 137. num. 1. Marianus Soci-
nus, lib. 3. consil. 63. num. 66. Aymo Cravetta,
cons. 4. num. 14. & 15. Bachovius, ad Treuil.
vol. 1. Disp. 12. tb. 7. lit. d. & vol. 2. D. 21. tb.
4. lit. B. C. D. Rugerus Rulantus, de com-
missar. & commissio. parte 4. lib. 7. cap. 3.
num. 13. Andr. Gubius, de P. P. lib. 1. cap. 16.
num. 12. & segg. ubi solidè demonstrat, quòd
90 tota hæc Q. An dejector violentus rursus in-
continenti dicatur expulsus? prudentis judi-
cis arbitrio subiaceat, qui pro qualitate ipsius
dejectionis, Personæ dejectantis, & Rei in-
vasæ, de hoc debeat statuere; & proinde si
91 Nobilis armata manu alterius Castrum iniquè
occupet, Spoliatus pro sua commoditate illud
recuperare queat, etiam post plures menses;
eò quòd ad ejusmodi recuperationem mag-
nus apparatus, tractum temporis requirens,
necessarius sit. Adrianus Gilmannus, in sym-
92 phorem, supplicat. §. uno 4. part. 1. voto 18. num.
93, ubi, post plures alios, hanc sententiam
saniorum & Omnium passim suffragiis com-
probatam dicit. prolixè Klockius, tomo 4.
consil. 415. num. 16, & 17. Henricus Waga-
nereck, ad d. Caput. 12. notab. 2. 3. de resist.
spoliat.

93 Das nun aber in dergleichen Fällen/wann
jemand den andern seiner Possession mit ge-
wolt einsetzt hat/und diser denselbe aus solcher
privata autoritate, für sich occupirten Posses-
sion, in continenti, licet coadunatis & arma-
tis hominibus, wider herausjagt/ diser letz-
tere Dejector zwar kein Spolium committire;
jedoch aber/ durch solche avtdicien oder
94 Selbst - Hülf / alle seine Anforderung
sive Conditionem ex dicta L. 7. Cod. unde vi.
totaliter verliere/ einfolglich nicht nur ad Pos-
sessionis sibi ereptæ Recuperationem, zu de-
ren Er sich/ suo proprio facto, wider Selb-
sten verholffen; sondern auch ad amissa Pro-
95 prietatis, vel alterius Juris, in prædio in-
vaso Invasori prius competentis adjudicationem
nicht weiter agiren/ oder einige forderung/ ex
causa illius violentæ & illicitæ. Si Dejectio-
nis, formiren könne/das erhellet klar und lauz-
terlich ex canonisata doctrina Menochii, wass
derselbe/ ex unanimi Interpr. placito, dise
merkliche formalia uns hiervon auffgezeich-
net:

96 Quæro: An locum habeat hæc Constitutio
contra eum, qui, dum occupat & adhuc
perfectè non est ingressus possessionem,
(Hæc verba in se non nihil ambigua
in mox subsequenibus explicat ipse Meno-
chius.) ab Adversario spoliatur? Et non ha-
bere locum affirmavit Bartolus, & ceteri ad
L. Si quis ad se fundum, Cod. ad L. Jul. de vi.

Bartolus, in L. Qui possessionem, num. 1. de vi
& vi arm. quibus accessio; etlii ut. L. Fulg-
ris. §. Qui furis. ff. de furti. eorum sententia
non suffragetur; ut animadvertit Ripa, in
Cap. Sæpe. num. 71, in fin. de resist. spoliat. cu-
jus dicta non refero; eo quòd, ubi deficit præ-
suppositum dispositionis, cessat & desinitio.
98 Glossa, in L. Incipit. A. Cod. de serv. fugie.
quam recipiunt Omnes; ut apud Deci-
cium, consil. 101. num. 1. cons. 317. eol. fin. cons.
406. n. 8. cons. 59. n. 3. & 4. cons. 411. num. 4.
Cravetta, consil. 130. num. 2. cons. 132. num. 1.
& cons. 199. n. 4. Adde Curtium Junior, con-
sili. 76. n. 3. cons. 759. n. 9. cons. 265. num. 24.
Ruinum, cons. 60. num. 9. lib. 1. Marfilium,
singulari 339. Alciatum, resp. 350. num. 6. & 7.
& alibi sæpissimè; At nostrò hóc casu Pra-
99 suppositum dicitur, quòd Occupatio &
Spoliatio facta sit, quæ cessat hic, cum is
spoliatus non dicatur, qui recuperavit
statim. L. 7. ff. de divor. Nec ad rem facit,
quod docuit Ripa, d. Cap. Sæpe. num. 27, dum
scripsit, quòd, licet quoad Possessionem
non dicatur Dominus spoliatus, cum eam re-
cuperaverit; tamen negari non possit, quin,
quoad commissam Violentiam, delictum
100 consummatum sit. Cum ergo rati-
one audaciæ & violentiæ imposita sit pœ-
na, illi locus esse debeat: Nam dico,
101 quòd, licet commissæ sit aliqua Violentia,
illa punietur, sed non pœna constitu-
tionis nostræ; quæ Constitutio, ut
rectè animadvertit Salicetus, in d. L. Si quis
ad se fundum, in fin. Cod. ad L. Jul. de vi, lo-
quitur in illo Occupatore, qui cum effectu
102 rem occupat penes se habet; ut probant illa verba: NB, Reddat, & restituar,
posita in hic L. Si quis in tantum. Si ergo
ex Recuperatione incontinenti factâ
cessat Restitutionis facultas, sequitur
non esse locum huic Constitutioni.
Præterea, ut inquit Salicetus, in d. L. Si quis
103 ad se fundum, in fin. hic Recuperans inconti-
nenti dicitur à Legis dispositione recede-
dere voluisse; arg. L. ult. Cod. de pact.
convent, ex quâ illa Juris Regula desumitur, ob
Hominis provisionem Legis provisionem ces-
sare, latè Ruinus, consil. 74. num. 8. & 18. lib.
1. Socinus Jun, cons. 128. num. 200. cons. 130.
num. 12. lib. 1. Ex quibus clarè constat,
malè sensisse Ripam, ad d. Cap. Sæpe. n. 71;
qui contrariam defendit sententiam, & ante
eum, Jacobum de Arena, ut refert Salicetus, in
d. L. Si quis ad se fundum, in fin. cāratiōne,
quòd satis dicitur commissâ Violentia:
Quod verum non est.

Ità optimè Menochius, de recuper. possess.
Remed. 9. num. 100. & segg. cujus plena for-
malia, tanquàm omne hinc dubium amo-
lien-

lencia, ut hic redderemus, vel maximè operæ pretium duximus.

105 Nach dieser von allen (Vix uno vel altero, quos jam diximus, excepro.) Rechtslehren der welt / approbireten Rechtslehrer hätten wir unsers obrts / si res nostro suffragio submissa fuisset, anderst nicht judiciren können / als daß zwar der wohltheligen Herr von Künßberg / wegen dieser eigenmächtigen Depositionirung seiner Eüterlosen Baaslen / förderst Ihnen zu Widererstattung deren Ihnen in gewaltsamer Recuperirung ihrer Possession verursachten **Uncosten** / so dann auch / wegen dieses illiciti Facti, zu **einiger Geldstraff** condemnirt werden möge; juxta ea, quæ, pro parte, ex lectura Johannis, observavit Salicetus, ad L. 7. num. 18. in fin. ibi: *Pro cæteris ramentamnis agit Cod. ad L. Jul. de vi publ. & de altero membro, nimirum de Pœnâ Fisco applicandâ, Georg. Adam Struvius, de vindicta priv. cap. 10. a. phor. 12. pag. nobis. 129. in fin. ibi: Aut convenitur is, qui vim fecit, & repulsus est, actione ex L. Julia de vi & Sc. Addatur Dn. Meucken. ad tit. π. ad L. Jul. de vi publ. pag. 552. Schiler. exerc. ad π. 11. th. 14. & seq.* Aber daß Er hierdurch auch des Juris, das Guth Schmeißlerderr / quodocunque lubuerit, von denselben zurechnen / sich verlustigt gemacht / in so fern hätten wir denen beeden dissentirenden Francisco Ripæ, und Jacobo de Arena nicht beypflichtet können.

107 Sicut enim inter omnes decantatissimum principium est, quod primus Spoliator incontinenti ex possessione ablata violenter rursus ejici valeat, idque non solum in ipso congressu seu flagrante adhuc inter talem Invasorem & Invasum conflictu, ita nempe, ut invasus, vim vi repellendo, possessionem retineat;

verbo Jurisconsulti, in L. 1. §. 28. ibi: **Qui per vim possessionem suam retinuerit, Labeo ait, non vi possidere. ff. de vi & vi arm.**

Sed & tunc, si dejectus suam possessionem violenter ereptam, incontinenti, per vim recuperet:

108 L. 3. §. 9. ibi: *Eum igitur, qui cum armis venit, possimus armis repellere; sed hoc confestim, non ex intervallo: dummodo sciamus, non solum NB resistere permisum, ne deiciatur; sed &, si NB. dejectus quis fuerit, eundem deicere non ex intervallo; sed ex continenti. ff. d. tit.*

109 Incontinenâ verò non illud solum intelligitur fieri, quod in ipso congressu fit, & non ex intervallo; sed & si quis, cum sua familia sola, ad ejusmodi dejectorem rursus ejiciendum sese imparem videns, prius alios homines conquirit & cogat, aliaque ad possessionem recuperandam necessaria præparet, atque ita

demum post aliquod intervallum illum rursus ejiciat. Amadeus Beckolus, in comment. ad tit. π. de vi & vi arm. §. 13. Müller. ad Struv. exerc. ad π. 45. th. 109. lit. d. Brunemann. ad d. L. 3. num. 6. ff. d. tit. Hieron. Cævallos, in Spec. commun. opinio. Q. 674. Henric. à Rosenthal. de feud. cap. 10. conclus. 41. num. 55. Dn. Böttcher, de actione spoliæ, §. 5. Struv. exerc. ad π. 45. th. 109. Idem in Diff. de Avodice, th. 10. ubi pluribus hæc stabilis. nec non in tract. de vind. priv. cap. 4. aphor. 4. & 5. Diodor. Tulden. ad tit. Cod. unde vi. n. 5. in fin. B. Collega noster, Dn. D. Bardili, d. Diff. ad L. Si quis in tantam. Cod. unde vi. th. 36. ubi dicit, quod talis nec in ipsam hanc Legem, nec in Interdictum unde vi quidquam facere censetur:

Ita nullum, cum Bartolo, Saliceto & communi DDrum Schola, solidum dubium suppetit, quin, cum talis Avodice, seu reciproca violentia, violento dejectori incontinenti vicissim illata, & per illam quancocumque effectui data Rei Recuperatio omnia in pristinum statum restituat, & primùm exturbatus, posthabitis omnibus, quæ ipsi competenter, Juris Remediis, per talem violentam recuperationem, sibi ipsi jus dicat, ipse omnem hoc nomine competentem Actionem, rei persecutoriam, & pœnalem amittat, æquè ac juris est in eo, qui sibi ab altero illatas injurias in illum retorset, de quo passim pronunciant, quod ille non saltem recantatoriam; sed & æstimatoriam, imò omnem injuriarum actionem amittat;

de quo ultimo Berlichius, part. 5. conclus. 64. num. 38. Bocerus, de famos. libell. cap. 3. num. 50. & classe 4. Diff. 4. th. 79. Carpov. l. F. part. 4. C. 46. D. 10. Anton. Faber, in Cod. Sabaud. lib. 9. tit. de injur. 2. D. s. Henr. Hahnus, ad Wesembec. tit. de injur. num. 13. verb. Dissimulatione. Brunemann. ad L. 25. num. 6. de procur. Mevius, parte 5. Decis. 337. num. 1. & ad Jus Lub. lib. 4. tit. 4. art. 10. num. 7. Perezius, ad tit. Cod. de injur. num. 7. Richter. Decis. 92. n. 15. Struv. exerc. ad π. 48. th. 82. in fin.

Nam & is, qui, ab altero violenter dejectus, hunc ipsum dejectorem, licet incontinenti, & dehinc jure licito, rursus expellit, sibi ipsi jus dicit, & eatenus jus dicentis auctoritatem, quam implorare potuerat, negligit, ac proinde eatenus, ut tam rigorosa pœnali actione in Llbs concessâ etiam tunc experiat, & ad hoc magistratûs auctoritatem implorare liceat, non tam indignus, quam quod potius eidem renunciare voluerit, merito reputatur;

in terminis Salicetus, ad L. 7. num. 18. in verbis: **Et quia, qui incontinenti recuperavit, Pœnam Legis expedare non voluit.** Cod. ad L. Jul. de vi publ.

113 Et cum, ad hoc, ut sepe dicitur Legi penali, videlicet Septimae, Cod. unde vi, locus patefecit, ipsi Imperatores geminatim requirant, quod, Primò, Dejectio cum hoc effectu conjuncta esse debeat, ut Dejector rei alteri violentè ablata possessionem nactus fuerit, sic, ut illam restituere & reddere valeat; in hujusmodi verò casu, si dejectus dejectorem, incontinenti, rursus dejecerit, nihil ei restitui, vel reddi valeat; verum ipse dejectus, per talem avtodicen, sua jura plenariè recuperaverit; imò nec dici possit, quòd injuria, per illam, quam Invasor intentavit, ex turbationem, ad suum effectum perducta fuerit; in civilibus verò pœnis Delictum non planè ad effectum perductum, seu consummatum, ad fundandam talem pœnam, haudquamquam perfectum & sufficiens reputetur;

114 per *L. 1. in fin. ff. quod quisque jur. in al. statuer. L. 15. §. 10. ff. de injur. L. 3. de his, qui notant. insam. L. 6. princ. L. 22. §. 4. ff. ad L. Corvel. de fals. cum parallel. Johann-Otto Tabor, in tract. de conatu, cap. 3.*

imò, 3tio, sic dejectus, statimque reversus suaque ipsius potestate & manu suæ possessioni illiòd restitutus, illam nec ad momentum amisisse videatur, in tantum, ut nec ab ipso, seu bonæ fidei emptore, ante dejectionem, inchoata Præscriptio, per illam, ullatenus interrupta censetur;

juxta ea, quæ cum Glossa & Dyno statuminate Cynus de Pistorio, ad *L. Si quis ad se fundam. 7. num. 7. Cod. ad L. Jul. de vi publ. Albericus de Rosate, ad eand. L. 7. n. 4.*

118 Quocirca DDres adstruere non dubitant, quòd in talibus terminis Pœna dicitur Legis 7. Cod. unde vi, nullum locum inveniat: De quo ità in puncto primo omnium Glossa (Cujus auctoritatem quanti æstimet DD. prolixè exponit Johannes Gœrtzeus, in consil. Marpurg. vol. 4. consil. 19. num. 68.) ad *L. Qui possessionem. 17. lit. 9. ff. de vi & vi armata:* Pone, inquit, quòd te vi dejeci; tu incontinenti recuperasti; an perdo jus meum? Hæc Lex innuit, quòd non, Nam injuria effectum non habuit; ut supra quod quisque jur. L. 1. in fin.

120 Pariformiter Bartolus: Secundò, inquit, quero: Pone, quòd tu me dejecisti; & ego te incontinenti, an perdidisti jus tuum per *L. Si quis in tantam?* Videtur, quòd non; quia tua dejectio non habuit effectum. Ità dicit Glossa. Videte Domini: Credo istam Glossam dicere veritatem: Nam delictum ceptum, non consummatum, non habetur pro facto, quantum ad actionem civilem;

ad *L. Qui possessionem. 17. ff. d. tit.* Quibus gemina tradit etiam Bartholomæus à Saliceto: Quero, inquires, è contrà:

An statim dejectus inciderit in pœnam Legis Si quis in tantam? Et dixit Jacobus de Arena, quòd sic, quia in pœnam criminalem Legis Julia de vi incidit; cum in criminalibus puniatur affectus, licet non sit secutus effectus; infra ad *L. Corvel. de fidej. L. Si quis cum velo,* & per consequens magis in civilibus. Sed Petrus, Cynus, & Bartolus contra, & originaliter Glossa, in *L. Qui possessionem. ff. de vi & vi arm.* Et hoc, quia in pœnis civilibus delictum ceptum, non consummatum, non habetur pro perfecto; ut *ff. de furt. L. Vulgaris. §. qui furi. & quod quisque jur. L. 1. in fin.* Et hoc verius. Facit, quia Lex, Si quis in tantam, loquitur, quando deiciens penes se effectualiter habuit possessionem, ut probant illa verba: Restitui, & Reddatur, in eà posita. Item & quia dejectus non dicitur, qui incontinenti recuperat: Et quia qui incontinenti recuperavit, pœnam Legis expectare non voluit; argum. *L. final. Cod. de pact. convent.*

ad *L. Si quis ad se fundam. 7. num. ult. Cod. ad L. Jul. de vi publ.*

Addantur hæc pariter in eandem sententiam prolixius firmantes Albericus de Rosate, ad eand. banc *L. 7. Cod. de vi publ. num. 7.* Cynus de Pistorio, ad eand. *ex. n. 8.* Arnold. Rath, in *continuat. differentiar. Juris Comm. & Bavarici, assert. 26.* Johann-Præcinctus Balthasar, *practicar. resoll. parte 4. tit. 20. Resol. 1. pag. 837.*

ubi ità signanter: Quintò, inquit, notandum, tametsi Pœna Legis, Si quis in tantam, Cod. unde vi, de Jure Communi Celsario ei tantummodò imponatur, qui Violentiam omninò consummavit, & alium ex possessione, quam habebat, verè dejecit, atque rem occupatam penes se habet ac retinet; quòd NB. aperte evincunt verba: Reddat, & Restitui, in dicta *L. Si quis in tantam. posita;* prout communiter ità sentiunt Interpreses: Attamen de Jure Bavarico &c.

Et tametsi omninò admittere vellemus, quòd per ipsa illa verba: Restitui, & reddat, hæc Quaestio: An etiam Pœna talis violentè Invasionis exclusa censenda sit? non tam clarè & aperte, ut DDres existimant, decisa sit; tamen ista sententia, ex hac quoque in LLibus interpretatione, si quid dubii incidat, ita semper versari & procedere debeamus, ut benigniorem sententiam præferamus. *L. penult. ff. de pœn. L. 3. ff. de his, qua in rest. am. delent. cap. 49. de R. Jur. in 6. Alphonius à Castro, de potestate Legis pœnal. cap. 7. pag. nobis. 117. C. & pag. 122. C. Beldus, consil. 154. num. 7.*

Das emigen/so hiebey noch emigen zweiffel zuerregen vermöchte; bestehet in diesem drey die

121

die samptliche Streitberg- und Schaumburgische Kinder/ in der Zeit/ da so wohl ihr Herr Vetter von Künßberg das Ritter-Guth Schmeißdorff eigenmächtig und thätlich in seinen Besitz genommen/ als auch incontinenten dessen wider entsetzt und heraußgeschagt worden/ per recentissimam utriusque Parentis mortem, in den Elterlosen Waisenstand und zugleich in die höchste betrübniß gesetzt/ solglich/ allem ansehen nach/ nicht im stande gewest/ daß des Herrn von Künßberg violenta Re-expulsio/ auff ihre veranstellung/ instanz, und befehl bewerchtfelliget werden mögen; sondern es vielmehr dieses starcke ansehen hat/ als ob alles allein/ auff unterhändigstes ansehen und bitten Herrn Ernst Ludwig Marschallen von Herrn-Görsers-stadt/ wie auch beyder Gebrüdere/ Herrn Johann Christophs/ und Herrn Georg Adams/ Freyhern zu Künßberg/ auff Hagn und Tannendorff/ als deren damaligen Elterlosen-Fräulein nächster Blutsverwandter/ in die wege gerichtet worden/ daß Seine Hoch-Zürft. Gnaden zu Bamberg/ von ihnen in der nähe angelesenen Unterthanen/ zu des Freyhern von Künßberg alsgleich bewerchtfelligter Wideraufschaffung aus dem Ritter-Guth Schmeißdorff genuglame bewohrene Mänschafft dahin gelapicht/ und dieselben Wacht haltende Diener und Unterthanen/ bey nächstlicher weilt/ armata manu, wider weggeschafft haben. **130** Wannenhero es scheint/ daß/ was dise ihre samptliche nächste Herrn Vetter/ ohne ihre der Elterlosen Fräulein concurrenz/ solitariè gethan/ Ihnen an ihrem einmah/ obspåranner violentam Exturbationem, ex sepe adductæ Legis, Si quis in tantam, apertissimâ sanctione erworbenem Jure **131** nicht nachtheilig seyn könne. Dann/ ob Ihnen gleich des Freyhern von Künßberg gewaltstame Wideraufschaffung in so fern zu nutzen und statten kompt/ daß Sie ihres/ ad sparium unius Diei, vermisten Besitzes wider völlig habbafft und mächtig geworden; so folgt doch hierauß nicht/ daß Sie **132** ihrey/ ex dicto Violentæ expulsiæ, adversus Scipias commissio delicto, von Nichts wegen acquiriten Action und Anforderung/ per istius Invasoris, utur magis violentam, Re-expulsionem, à proximè nominatis suis Dominis Cognatis submissimè exoratam, & à Reverendissimo Domino Episcopo effectui datam, verlustiget worden: in reißem betracht/ daß dise Herrn Vettere nicht einmah ihre Obbrigkeitlich verordnete Curatores und Tuores gewesen; sondern was Sie hierunter gethan und verhandlet/ allein aus mitleidiger Sorge vor Sie/ als à proximis illarum Cognatis, gethan worden. **134** Quam indubium verò hoc est, quòd ne

quidem Fratri factum Sorori vel Fratri damnosum esse debeat: **135** ix. notabilis in L. 2. §. 1. verbis: *Fratri autem factum fratri non nocet. ff. si quis aliqui testari prohib.* tam certum & hoc multo magis censendum, quòd nec factum Cognatorum in pupillari adhuc etate constitutus Filiabus ullo modo nocere, vel præjudicare queat. **136** Et quemadmodum ne quidem legitime ordinati Curatoris vel Tutoris violenta Invasio Pupillos, vel Adultos ad pœnam Legis, Si quis in tantam, obstringere valet; prout in individuo definit Bartolus, Glossa, Abbas, Salicetus, in locis, quos exhibet Antonius Gabrielius, *comm. concl. lib. 2. tit. de acquir. vel amit. posses. concl. 1. num. 69.* ita etiam illis hujusmodi violenta Dejectoris Re-expulsio, ad instantiam illorum, qui ne quidem caractere curatoris vel tutoris munici fuere, effectui data, ex hac ipsa L. 7. acquiritam Actionem intervertere nullatenus posse videtur. **137** Es dient aber hierauß zur beständigen abfertigung/ daß/ umb willen/ nach außweiß der Judicial-Acten, Vol. 3. die Streitberg- und Schaumburgische Frauen und Fräulein Töchtere/ bereits damals/ als sie aus der possession des Guths Schmeißdorff vertrungen/ und in selbige alsgleich wider eingetret worden/ zum theil schon in secunda (Quam sic vocat Lex 8. §. 1. Cod. de bon. que liber.) etate gestanden/ allß/ daß auch die älteste/ gleich nach ihrer Frau Mutter tödlichem hintriß/ dem Bervalter zu Schmeißdorff expressen befehl/ die daseibitige Unterthanen in Wüchsten junemmen/ ertheilt haben solle/ und in gar wenigen Jahren hernach sich glücklich verehlichet: **138** Jungant. *Replicæ, in tertio Volum. ad punctum VIII. pag. 150.* Die andere aber wohl glaublich auch schon entweder über/ oder nahe bey zwöff Jahren/ & dehine, si non omnes, falcem pleræque vel puberes, vel proximæ pubertati gewesen: Cujus generis persone, tanquam illi capaces, quòd neque etate, neque Sexu obstant, etiam ipse hujusmodi Violentiæ expulsiæ reatum incurtere, & dehine sanctioni Legis, *Si quis in tantam. Cod. unde vi.* tùm quâ rei invalæ Restitutionem, tùm quâ dictæ Legis pœnam obnoxia fieri possint, elucefcit exiis, quæ de Fœminis tradit Baldus, **139** ad d. L. 7. num. 4. Cod. unde vi. Albericus de Rosate, ad eand. L. num. 3. Raphael Fulgofius, *ibid. num. 6.* Angelus de Perusio, n. 2. Menochius, *de recuper. posses. Remed. 9. num. ult. ibidem,* prolixo catalogo laudati. Hahn. *ad Wesembec. tit. vi. bon. raptor. num. 4.* B. Collega nolter, Dn. Bardili, in *Explicitat. Legis, Si quis in tantam. ib. 22.* **140** & de

141 & de Minoribus tam primæ, quàm secundæ ætatis, laudatus Baldus,

ad d. L. 7. num. 5. Menochius, *disso Remed. 9. num. 41. cum seqq.* Giphanius, ad d. L. 7. Cod. unde vi, D. Bardili, d. *Disf. ib. 41. D. Lauterbach, in Coll. 2. theor. præf. tit. de vi & vi arm. th. 19.* ibi: *Sive sint Famine, Minorenes, &c.* post plurimos alios, Anton, Gabriellus, in *commun. conclus. lib. 5. tit. de acquir. vel amitt. possess. concl. 1. num. 6. & 11. cum seqq.*

142 Können nun solch Leuthe in fällen/ wann Sie ihre eigene/ von andern bißher imgehabe/ Güther mit gewalt invadiren/ ihres eigenen/ auff denselbigen habenden Dominii, oder anderer Jurum sich verlustiget machen/ wie viel eher und leichter mag denn dieses geschehen/ daß/ wann Sie Selbstren/ von einem Tertio, ihres habenden Besizes violenter entsetzt; Sie aber hiezur/ daß Er incontinenti wider aufgejagt werde/ alle anstalt/ Nullein/ oder mit verschub Anderer/ verfügen helfen/ Sie hinwiderum alle ihre ex primâ Suiipfarum Ejectione acquirirte Anforderung/ quoad Pœnam, & Rei, tanquam recuperatæ, Possessionem, per istius Dejectionis illic subsecutum Re-expulsionem, tam ab ipsis, quàm ipsarum Assistentibus procuratam & à Principe vicino exoratum, verlieren? bot Eins.

143 An dem andern ist hiebey in noch mehrere und hauptsächlich betrachtung zu ziehen/ daß/ nachdem des Herrn Bischoffs Hochfürstl. Gnaden die damalige Elterlose/ Streit- und Schaumburgische/ samptliche Freuleins/ armata manu wider in die vollkommene possession des Gutts Schmeisborff schleunigst eingestzt/ Sie auch nach solcher zeit/ und biß auff die gegenwärtige stund/ neben ihren berordneten Curatoribus & Tutoribus, auch zum theil/ als verlichet/ cum consensu suo illustrium Maritorum, solche Widerauschaffung tûm verbis, cum factis, centies milies approbit und ratificirt/ einfolglich hiedurch in den stand gesetzt worden/ als ob Sie Selbstren/ als jamjam Majorenes/ solche Widerauschaffung des Freyherm von Künßberg solitarie bewerkstelliget/ und unter ihrem eigenen befehl und anführung Ihne wider zum Gutth hin aufgejagt hätten.

144 Tralatum verò est, quod non solum ille, qui aliquem ipsemet de possessione sui prædii dejicit; verum etiam is, qui per alios hoc exequitur, & effectui dat, dejecisse censetur: Neque enim quidquam interest, an quis ipse dejiciat:

L. 7. ibi: *Cum à te vi dejectus sim. ff. de vi & vi arm.*

145 Vel hoc curet & procuret, ut quis dejeretur:

L. 3. §. 12. verbis: *Hoc interdictum etiam adversus eum proponitur, qui fecit, quod usus armis dejeretur. ff. d. tit.*

Vel ipsius Familia, aut unicus Servus vim alicui inferat:

L. 1. §. 11. ibi: *Aut Familia dejerit. & §. 17. verbis: Etiam si unus servus dejerit. ff. cod.*

Vel aliis talia fieri mandat:

L. 1. §. 12. ibi: *Dejecisse autem is videbitur, qui mandavit, vel jussit, ut aliquis dejeretur.* Parvi enim refertè vifum est, an quis suis manibus dejerat, an verò per alium. ff. d. tit. L. 17. §. 1. ibi: *Dejecit & qui mandat. de R. jur.*

Vel ab aliis factam Dejectionem sciens prudens ratificet.

d. L. 1. §. 14. ubi ita Ulpianus: Sed & si, quod alius dejerit, ratum habuerit, sunt, qui putent secundum Sabinum & Cassium, qui rathabitionem mandato comparant, modo videri dejecisse, interdictoque isto teneri, & hoc verum est: Rectius enim dicitur, in maleficio rathabitionem mandato comparari. ff. d. tit. de vi & vi arm. Addat. L. 8. §. 10. ibi: *Sive mandavit, sive ratum habuit. & §. 11. verbis: Nisi jussit, vel ratum habuit. cod. tit. Cap. 15. de restit. spoliat.*

150 Facta namque hujusmodi dejectione hoc solummodo quaeritur, utrum aliquis illius dejectionis quacunque ratione se participem fecerit? nec attenditur, an ipse, an per alium id fecerit, vel factum probaverit.

B. Dn. Lauterbach, in *Collig. π. ad tit. de vi & vi arm. th. 11. Böticher, de actione spoliat. th. 25.* in terminis Odofoedus, ad L. Si quis in tantum. Cod. unde vi. Anton. Gabriellus, *commun. conclus. lib. 5. tit. de acquir. vel amitt. possess. conclus. 1. num. 58.* ibi: *Etiam alio invadente de mandato meo, vel Ratificatione secutus, datur alio ex dispositione dicitur L. Si quis in tantum Henricus Zedlitzia comment. ad π. tit. vi. bb. rapt. num. 8.*

151 Et quod Ratificatio talis dejectionis non expresso tantum & formaliter contenta, ex postfacto interpositio; verum etiam tacite, cum scilicet ipso facto ejus participes sit, dum omnem ex illa utilitatem sciens prudens consequitur, fieri valet, nihil dubii relinquit doctrina Menochii,

de recuper. possess. Remed. 15. num. 100. cum seqq. & consil. 944. num. 7. Rolandi à Valle, vol. 2. consil. 4. Mathei de Ass. Dis. Decis. 376. num. 3. Böticheri, d. *disf. th. 47.* ubi fuis hęc exequitur, Addatur omnino Dn. Samuel Stryke, in *arvot. an. ad compend. Sibin. 210. Lauterbachianum tit. de vi & vi arm. verb. Rathabitionem*, ubi, Rathabitionem etiam in delictis mandato æquiparari, dicit, modo Ratificantis nomine delictum commissum sit.

Bey

153 Bey welcher Beschaffenheit nicht der wenigste zweiffel übrig verbleibt/ daß alles dasjenige/ was in proposito, durch mehrhöchste ermeldeiten Herrn Bisch. offts zu Bamberg Hochfürst. Gnaden und durch Dero abgeschickte bewohnte Mannschafft/ in des Freyhern von Künßberg gewaltsamer widerauffschaffung/ aus dem Ritter Guth Schmeißdorff/ verhandelt worden/ darvor zuhalten und anzusehen seye/ als wann die damahlige Elterlose Fräulein von Streit- und Schaumberg alles Selbsthen gethan/ und also sich selbsthen mit eigener Faust in die possession wider cräftiglich eingesetzt/ einfolglich durch solche ihre eigene und Selbsthülff sich Recht verschafft hätten: welchem dann auff dem fuß nachfolgt/ daß Sie des Remedii Legis, Si quis in tantam. Cod. unde vi. rüm quatenus illud rei persecutorium, rüm & quatenus pœnalis est, sich/ Juris intellectu, selbst entschlagen und begeben/ und mithin hâc excusâ, nichts zulesen gehabt haben.

155 Wolte man aber sagen/ daß der Freyherr von Künßberg aus dem privatâ autoritate occupatorum Guth Schmeißdorff nicht incontinenti; sondern ex intervallo wider ausgejagt worden/ so hätten die Streit- und Schaumbergische Fräulein Lösere mehrbesagtes Remedium sich selbst über den hals gezogen/ also/ daß Sie nicht nur dessen possession dem Freyherrn von Künßberg wider einzuräumen schuldig erachtet; sondern auch alle ihre an dem Ritter Guth Schmeißdorff gebahrte Jura hierdurch verlohren/ und solche an Künßberg überlassen werden müßten.

De quo in individuo ita Menochius: Si, ait, Possessor spoliatus ex intervallo recuperat, NB. non est dubium, quin incidat in pœnam hujus constitutionis; eum ita clarè disponat hæc ipsa constitutio; non est, qui refragetur: Nam si hoc casu Dominus accusaret illum occupatorem primum, fas esset illi Dominum reaculare &c. *seped. tract. de recuper. possess. Remed. g. num. 170. D. Bardili, d. Diss. ib. 36.*

157 Die andere Ratio, welcher wegen twit/ u. inere obris/ wann/ re adhuc integrâ, unser rechtliches decium erfordert worden wäre/ pro absolutoria des Freyhern von Künßberg zujudicieren uns verpflichtet gehalten hätten/ bestehet in diesem/ daß alle Rechtslehre/ die von diser materia ichtwas geschrieben/ zur begründung dießbesagter Legis, Si quis in tantam. Cod. unde vi. unanimiter erfordern/ ut Possessoris violenta Dejectio vel dolo malo, vel ad summum culpâ latâ commissa fuerit;

in terminis Salicetus, ad d. L. Q. 11. num. 6. verbis: *Ista credulitas debet esse sanctorum ex*

tali causa vel ratione, quod latam culpam excludit; cum lata culpa æquiparetur dolo, saltem presumpto, qui sefficit in materia nostra. Johann-Baptista Plotus, *tract. de in lit. jurando. §. 11. num. 25. ibi: Si invadens non erat in lata culpa, nec dolo malo.* Alexander Tartagnus, *vol. 3. cons. 64. num. 15. vers. ultimo.* Rubens Alexandrinus, *consil. 13. vers. E: per ista.* Fridericus Pruckmannus, *vol. 2. consil. 6. num. 40.* Georg. Everhardus, *vol. 2. consil. 7. num. 31. ibi: Si ad pœnam spoliationis attendamus, Doctores passim in d. L. Si quis in tantam, in spoliante requirunt Dolum.* Anton. Gabriellus, *comm. concl. lib. 5. tit. de acquir. vel amit. possess. concl. 1. num. 57.* Marianus Socinus, *lib. 2. cons. 12. col. 5.*

Wann aber hingegen ein solcher Dejectio eine rationabilem ac iustam Causam sine Invasione beyzubringen vermag/ unter welchen fürnemlich von allen Rechtslehren diese considerirt wird/ si Dejector crediderit, quod Rei, quam occupat, Possessio sit vacua, alßdan Er zwar nicht ipso jure; jedoch aber ope exceptionis, à pœnali hæc lege losig und ledig zuhaben sey: juxta ea, quæ de his magistraliter definit Glossa magna, ad d. L. Si quis in tantam, verb. Earundem rerum. vers. 8. ubi dicit: Quid si vacantem credidi, cum non esset? Respondeo: Non teneor, cum neminem sua possessione privare volui. Angelus de Perusio, ad d. L. ubi dicit, istam Glossam esse veram & approbatam; & si quis non habeat animum spoliandi, & nihilominus spoliat, si iustâ ratione motus erat ejus animus, non incidit in hanc pœnam, Cod. unde vi.

Menochius, *dito Remed. g. n. 159. verbis: Aut is, qui est ingressus, ibi: Credebat, possessionem esse vacantem, & tunc non incidit in aliquam pœnam; se d. tantum possessionem restituere teneor.* Dr. D. Bardili, *dicit Diss. ib. 40. & ult. post Bartol. Bald. Angelum, & Salicetum.* Anton. Gabriellus, *comm. concl. lib. 5. tit. de acquir. vel amit. possess. concl. 1. n. 74.* Marianus Socinus, *vol. 2. consil. 18. n. 7. ibi: Nisi fuerit in dolo, & vol. 4. cons. 122.* Phil. Corneus, *vol. 4. cons. 158. n. 6.* Johannes Fichardus, *consil. Latin. 91. num. 16. vers. Probantur ista primum.*

Wann nun impræsentiarum alle bey diesem Facto vorgekommene Circumstantiæ in reiffes bedencken gezogen werden/ nemlich nicht allein diese antecedentes, daß gleichwohl das Jus auch das Ritter Guth Schmeißdorff/ aus der Eigens- Erben händen zu ewigen zeitten relanzen zu können/ in denen Sacratissimo Cæsareæ Majestati, Ejusdemque Augustissimo Judicio Imperiali Aulico vorgelegten Testamentis & Pactis Familiae unvire

desprechlich- und unzweifflich gegründet; ¹⁶² daß/ zdo, wider selbige/ als entweder gleich ab initio nulla, oder non observata, oder valde abrogata, bis actio, nichts gründliches/ beständig- und richtiges/ durch Rechtsgültigen be- weis/ zum aufgebracht werden können; daß/ tertio, denen Lehens- Erben die Macht und Gewalt auch die eigene Güther zuzulassen/ unter diser nachtruchtsamen und ernstlichen Clausula eingeräumt werden/ daß/ wann denen Töchtern / oder anderen Eigens- Erben/ ihre Abrichtung mit Geld gethan werden wolle/ Sie sich damit/ ohne einiges widersehten/ vergnügen zu lassen schuldig sein sollen;

Jungat. die Künßberg- Schnabelwaidische Theilung / de dato 30. Jul. 1574. In gleichem die Künßberg- Wöhrnsteinische Theilung sub dato Culmbach/ den 4. Decembris. 1647.

¹⁶³ Von welcherley bewandtnus/wann hingegen derjenige/ welcher solcherley stipalia sine Fideicommissi gentiliu nexu devincta Bona in seinem beßß hat / und absque justissima & gravissima causa zur restruiren verweigert / der Freyherr von Künßberg leichtlich auff die gedachten gerathen können / daß die sache darvor zuhalten sey/ als wann das Guth Schmeißdorff / ihm/ als dem unzweifflichen Lehensfolger in Wöhrnstein/ von seiner Fr. Baasler der Frauen von Schaumburg Selbsten restituir worden/ und daher Er dasselbe pro suo abictio in würcklichen beßß zu nehmen befügt wäre;

juxta ea, quae in simili norabiliter deducit Augustinus Beronius, lib. 2. consil. 54. num. 4. Dominicus Cardinalis Tufchus, in pract. concl. lit. F. concl. 268. n. 69. Philippus Knipschildius, de fideic. famil. nobil. cap. 13. n. 13.

¹⁶⁴ Und als ob dieses Pacti gentilitii Conditores ihm/ als Lehens-Successori, die macht und befügsame/wann er anders die Eigens Erben Rechtsgenüglcher massen darvor zuvergün- gen keine difficultät mache; Allermassen Er die vor das Ritter-Guth Schmeißdorff gebührende Vei der der Frauen von Schaumburg successores, und zwar auch an dem Höchstn Judicio Imperii,

(Cujus generis oblatio quod effectum reat- ¹⁶⁵ lis habeat oblationis, concors omnium DD. definitio est;

per tradd. Franzkii, ad tit. ff. de action. emp. num. 9. & seqq. Mudri, ad L. 13. §. 2. num. 3. ff. de act. emp. Reinkingkii, de retrac- tu conjungavit. Q. 6. n. 63. & seqq. Francisci Antaldii, consil. 120. n. 13. cum seq. post plurimos alios, quos collaudat, Brunnemanni, ad L. 9. num. 10. ff. de pignorat. act.)

offerirt zu haben in den Actis à capite ad calcem constantissime vorgegeben / das zu Wöhrnstein gehörige aigne Guth Schmeiß- dorff Selbst zu apprehendiren und in seinen beßß zu nehmen / selbstn eingeräumt ¹⁶⁶ hätten:

In cujusmodi casu quod ad Fideicommissum, etiam Familiae, vocatus Agnatus, privata ¹⁶⁶ quantumvis auctoritate, alius possessionem apprehendens in nihilo peccet, argumento est Lex 3. Cod. de pignor. L. 11. Cod. de pignorat. act. Scradell. Baldi, Rolandi à Valle, plurimumque aliorum, quos laudat Knipschild. d. cap. 13. num. 6.

Zu welchem nachdeme/ pro 4to, auch das ¹⁶⁷ Kayserliche allergnädigste Mandatum S. Cl. gekommen/ darinnen die würckliche Abtretung dieses Guths der Frauen von Schaumburg / zu folge besagter Pactorum Familiae, ernstlich aufserlegt ware; wannhero Er selbiges so gar pro Arbitrio Judiciali (Cujus expectationem Lex, Si quis in tantam, notorie injungit.) sine summi in Imperio Judicis Praecepto, daß Er auch (ut jam etiam Circumstantias hoc Factum concomitantes, & ex post subsecuras breviter confideremus.) so wohl gleich bey der würcklichen ankunfft in Schmeißdorff gegen den/ in dem Schloß zugegen gewesenem Verwalter Raden / als auch in allen seinen in Aula Caesarea, so gleich hernach/ und in weiters gefolger zeit/ über och enen vielen Handlungen/ sich auf dies/ daß er die possession von treyb- angeregtem Guth / bevorab da nummhero auch der Künßbergische Weibliche Stamm mit der Frauen von Künßberg totaliter abgestorben/ per viam Juris, in praesentia Caesarei Notarii & Testium, ergriffen habe/ constantissime bevorffen;

reite plena Aegorum notorierate, ¹⁶⁸ Und daß/ zdo, so hiebey das allerfürnehmste / Er auch dies in den Actis, bis in seinen Tod/ erga Ipsum Sacratissimum Caesarem beharrt/ daß Er nicht anders gemußt/ noch geglaubt / ja auch/ allen umständen nach/ anders nicht glauben können/ als daß sein/ damahlen/ kaum zwey tage zuvor/ in den vorigen Wap- sen-stand gesetzte/ Fräulein Baasens die samtl- iche Streit- und Schaumburgliche Fidei- als zumahlen Abtenten, die possession von dem Ritter-Guth Schmeißdorff sub adco recenti, eodemque geminato, ¹⁶⁹ gravissimo luctu, noch nicht genossen/ einfolglich dieselbe planè vacua sey; Wann/sagen wir/ alle diese höchstbedenckliche Circumstantiae ad terminam Equitatis, in talibus praecipuis poenalibus Legibus, pra oculis habendae, conjunctim gehalten / und mit diser inter omnes probatissima Thesi, quod ab ista rigorosa poenali sanctione Legis, Si quis in tantam, quae vis rationalibus & justa Credulitas in valorem immunen praestet, confrontirt werden / so bekennen wir ger- ne/ daß wir/ iterum salvo, Augustissima praesertim Imperii Curiae, rectiori suffragio, dieses alles zusammen und junctim gefaßt/ wohl für eine solche iuram & rationabilem Credulita- tem, quae à dictae Legis Poena acquiescam ¹⁶⁹ sus-

370 suaderet abfolutoriam, angesehen haben wür-
den. Dann obwolten in genauerer dises
ultimi, tanquam præcipui, Puncti unterfuch-
und erwägung es primo intuium einig anfehen
hat/als ob dise a Legatio, daß er des Euths
Ehmeltsdorff possessionem pro vacua gehals
nem/dem wohlfeiligen Herrn Baron, hac præ-
cipue de causâ, nicht iustatten kommen fö
nen/weisen nicht nur der oben schon genannte
Verwalter Ihm die nachricht gegeben / daß
er allbereit im nahmen der samptlichen Fräu-
lein/ die possession, durch wärckliche ver-
gläubung der samptlichen Unterthanen/
actualiter ergiffen; sondern auch Sie die
371 Unterthanen/und Herr Warrer zu Melcken-
dorff/ im nahmen seines Stieffsohns/ Herrn
Warrers zu Schwartach/ dises alles Ihm
gleichfalls unter augen gefagt: Wannhero
es schant/ daß Ihm alle vorhero gehabte Cre-
dulas, hierdurch / gründlich und völlig be-
nominen worden; eo quod certus ita redditus
non debuerit ulcinius certiorari;
372 juxta regulam Legis i. in fine. ff. de action.
emp. vend. ubi vulgò scribentes.

373 Umb willen jedo h Hyme Freyhern von
Künzberg dise/ das lautere Contrarium per-
suadendes/ und auch andere ad talem Credu-
litarum nicht unzeitlig moivende / triffit- und
wichtige Circumstantia: daß der Fräulein
beyde Eltern / nur in einigen dreyen
374 dabero/ die dieselbe in dufferster conste-
ration und betrübnuß gestanden / wel-
che Ihnen wol/ laublich kaum zugelassen/ auf
solcherley curas, daß Sie nemlich die Unter-
thanen/ in hac tanta animorum confertatio-
ne & gravissimo lætu in pflichten zunehmen
gedacht haben sollten/ zu reflectiren: Er auch
375 dises ganz gewiß wissen können/ daß Sie
in so gar kurzer zeit / mit keinen Tu-
toribus vel Curatoribus, die hierumb
nicht bestand hätten mögen besorgt seyn/ ver-
sehen werden können; anebenebens / vorse-
376 hende die älteste Fräulein Tochter /
eodem hactempore, Selbsten auch tödlich
ergriffen/ darnider gelegen; disse Possessions
ergriffung aber/ für das Fünffte/ von Ihm/
nur Zwey einige Tage nach der Frau Mut-
377 ter Tod/ in das werck gesetzt worden; so seyn
dises lauter solche momentose umstände /
welche Ihn Herrn Baron letztlich auff dise
meinung und credulitat, eandem; haud in-
justam; sed rationabilem, & non saltem à Do-
lo; sed & Culpa dolo proxima ipsum liberum
præstantem, zubringen vermacht/ daß die Pos-
sessio von diesem Euth / von den Fräulein/ als
Erbinen ihrer Raun ante Biduum versterbe-
ner Eltern / noch nicht apprehendit; son-
dern in allereweg amnoch Vacua sey.

378 Nam, si etiam temeraria, quam dicunt. Cre-
dulas, hoc insuper habito, quòd tam temere
credenti jure obijci valeat, quare rei verita-
tem, ex nimia ignavia & securitate, imò stoli-

ditate non sagacius indagaverit; & negotii cir-
cumstantias non exactius exploraverit, adeo-
que in iudicio desuper formando, subq; assen-
su nimium præcepti fuerit:

Jungat. Lex i. §. 2. in verbis: *Quamvis qui-
dam putent sibi eum imputare, quod credulus
fuit. ff. de eo, per quem fact. er. l. 3. §. p. ibi:
Ne credulitas creditoris domino obesse. ff. de
in rem verso. l. 3. princ. ibi: Si quis patrem fa-
miliâ esse credidit, non vanâ simplicitate dece-
ptus. ff. de Selo Macedon. Bunnemann, ad
L. ii, num. 4. C. §. Cod. de obi. & action.*

à dolo excusat;
per d. l. i. ff. de eo, per quem fact. er. l. 12.
ibi: *Quoties quis iustus rationibus datus, ff.
de liber. causa. l. 6. princ. in verbis: Aut ali-
quâ ratione. ff. de acquir. vel amitt. poss. ff.
col. judd. & Temeritas à Dolo excuset.*

379 Andreas Tiracquellus, de pen. temperand.
causa 43. n. 5. B. Dn. Lauterbach, de juram.
credulit. ib. 9. num. 10. C. 12.

380 Quanto magis è diverso talis rationabilis &
iusta credulitas, ex præsumptionibus, ratio-
nibus, argumentis, & inductivis, ad aliquid
finititer credendum etiam prudentes, pro
prudenti Judicandum estimatione,
de quo Molina, de l. & l. 1. tomo 5. Disp. 5.
num. 5. C. 10. D. Lauterbach, d. loc. ib. 10.
commovere valentibus, iustissimè è conce-
pra, ad eundem effectum, ut talis à Dolo ju-
risque intellectu & interpretatione sub eodem
comprehensa, sive Doli succedanea, è iure
proxima, culpa lata excusetur, reputabilem ius-
ficare? Sane enim, quòd hujusmodi rationa-
381 bilis & iusta Credulitas etiam à culpa, tamen si
non levi, tamen lata excuset, unanimis omnium
traditio est.

Julius Clarus, in rec. sentent. §. fin. Q. 60.
vers. Et generaliter. Franciscus Burtius,
conf. 279 num. 12. C. conf. 290. num. 2.
post Beccium, Bertazzolius, lib. 2. consil. 258.
n. 13. ubi dicunt, quòd à injusta credulitas
382 excuset à Dolo; sed iusta à culpa. cum Bar-
baia, Alberico & Alexandro, Anton. Gabrie-
lius, commun. concl. lib. 7. concl. n. 38. ubi
etiam in specie de culpa lata. post Fulgof. Alex-
andri. Felinum, Claudium, & Mafcardum,
Farinacius, de penis temperand. Q. 90. n. 115.
ubi iustam hujusmodi credulitatem non qui-
dem à levi; bene tamen à lata culpa, & cum
proximè accedit, dolo malo immunem præ-
stare pronunciat.

383 Ob nun wohl dises alles dem Freyhern
von Künzberg/ aus diser ursach/ nicht vor-
träglich seyn scheint/ weisen S im/ da Er
allbereit im Echloß zu Schwartberg/ sich
eingefunden / so wohl der Ed. ambergische
Verwalter und Wächter / des nambens K.
384 den/ als auch der Warrer zu Melcken-
dorff / und die Unterthanen selbsten die nachricht
alsgleich dahin gegeben/ daß die Fräulein be-
ratte in apprehensione hujus Possessionis ihm
vor geloffen; So ist doch auch hierwider wohl
in edacht junemen/ daß/ umb willen der Ver-
walter

walter/ wider die clare / und dem Herrn von Künßberg wohlbekannte Wahrheit / oder wenigstens mit derselben pari passu ambulierende höchste Veräsimilitudinem , Ihne fälschlich bereden wollen/das solche Apprehensio possessionis, im nahmen der Fräulein/ NB. auf Ritter schaftliche verordnung; geschehen; welches ihme Derwaltern der Herr von Künßberg; als eine ungegründete/ und mit keinem buchstaben beglaubende Sache/ gleich in faciem vis desprochen;

nach wärsellichem inhalt des/ über disen actu, von dem Kayserl. Notario Herrn Joseph Säulen aussgerichteten Instrumenti, in verbis;

185 Darauß beruffte sich der Herr Derwalter auf Ritter schaftliche Verordnung; aber vergeblich: Denn Seine Freyherrl. Gnaden ihme ins gesicht sagte: Es wisse die Ritterschafft nichts darvon; würde auch die gerühmte Verordnung nicht vorgelegt werden können. &c.

186 Er aber hiervider nicht das wenigste weiter einzuwenden vermocht; so stellen wir billich zu höchstredlichster judicatur Eines höchstprechtlichen Kayserlichen Reichs- Hoff- Rathes/ ob nicht Herr von Künßberg/ durch eben dieses falsche ungegründete vorgeben; in seiner eumahl gestaften justissima Creditulitate, quod Possessio adiac vacua, & necdäm apprehensa sit, & e contra illa omnia, que hie Officialis bonä intentione fecisse viderat, ob defectum legitime constituti Tutoris, imd etiam Pro-tutoris, ipso jure procius nulla sint, no h. m. h. y. c. r. und zwar jure optimo maximo gestärkt worden sey?

187 Quem enim hoc liceat, quod mendax in uno, in omnibus, que profert, se reddat suspectum?

Cap. 14. de präsumpcion.

188 & quod mendacium Veritatis præferti nulli ratio paratur?

Novella Leon. 19. Johann. Otto Tabor, ad Barbosa axiom. lib. 11. cap. 22. axiom. 6.

189 ac propterea mendax ipsam et am Juris præsumptionem sibi habeat ad verfam?

Roland. à Valle, vol. 4. consil. 12. n. 19. Nicol. Boe nus, Decis. Bardeg. al. 164. num. 19. Barbosa & Tabor, d. cap. 22. axiom. 5.

190 Zaumb willen noch weiter auch die beyde Herrn Gebrüdere / Johann Christoph / und Georg Adam von Künßberg; in ihren am gleich hernach gesolten 31. gsten Tag Martii, an den Herrn Occupanten abgelassenen Schreiben / nicht die wenigste meldung von einer dergleichen Ritterschafftlichen verordnung; gegen Ihne gethan; so hat auch dieses Ihn in seiner justissima creditulitate, quod Possessio verè adiac vacua fuerit, noch mehrers gestärckt.

191 Und wiewohlen Sie beyde darbey herkommen lassen; das der Derwalter/ im nahmen der Wapfen/ mit und neben dem Kayserlichen Notario Schmalben / die Possessio von Schweißdorf summenen expressè beschieden worden: So haben Sie doch in sine Selbst anerkant; das die Kinder noch mit keinem Vormündern versehen seyen.

Wannhero/ und dieweilen Sie ganz in dē definitè nur dieses vermeldt; das begagter Derwalter die Possession zuzimmenen (Non addendo: von Wem?) beschiden worden;

Er aber; nach dem inhalt seines Condolenzschreibens; nicht anders geglaubt; als das die älteste Fräulein/ welche/ altem ermesen nach/ allein tüchtig gewesen Ihm dergleichen zu besorgen; zu derselben zeit auch Todds gefährlich darnider ligt; solglich nicht im stand sey solche

Sachen zu besorgen: Innebeneds auch wohl gesehen; das seine Herrn Bettere/ beyde Freyhern von Künßberg / und Herr Marßhall von Herrn. Gollersdorf/ (wohlglaublich deswengen/ weil sie allerseits wol gewusst; das noch ein näherer Cognatus, welchem allenfalls dieser gesampften Fräulein legitima Tutela zukommen würde/ nemlich Herr Wolff Ernst von Zedwitz/ vorhanden sey) sich nicht einmahl / als Pro-tutores, vel Pro-curatores, bey disen affairē / auszuführen begehrt:

Jungatur rescipium Impm. Leonis & Anthemii, in L. 8. verbis: Si quis, Tutoris, vel Curatoris nomine usurpato, id est pro tutore, seu curatore, negotiorumve gestore, res pupilli admittitaverit. Cod. de inter d. marim. inter tutor. & pupill. & quæ potè de his exhibet Dn. Collega noster, D. Grassus, in delib. de jure protutorum, th. 1. & 2.

Wie ingleichen Er auch/ Drittens / als ein der Rechten erfahren- und kundig- gewesener Cavalier, allem ansehen nach/ wohl bedacht haben mag; Quod quidem Tutores & Curatores, Pupillorum & Adulcorum suorum nomine, quantumlibet rerum veram, vel quasi possessionem apprehendere, vel alii, ut ipse hoc faciat, mandare valeant:

L. 1. §. 20. ff. de acquir. vel amit. poss. §. L. 11. §. 6. ff. de pignorat. act.

Das aber eine solche Apprehensio Possessionis, quæ post mortem Possessoris, omne se jus Heredes, etiam Sui, opus habent; per generalitatem Legis 23. ff. de acquir. vel amit. poss. Quæ quod etiamnum, nisi peculiare in Loco Statutum, ejus abrogatorium, probari valeat, suum robur obtineat; plena manu firmavit B. Dn. Antecessor Eichelius, in pecul. dissert. de trans. poss. in hered. Brunnemann, ad L. 23. Struv. exerc. ad p. 42. th. 47. Müller, ad d. exerc. 42. th. 13. B. Collega noster Dn. D. Bardili, in Disp. de heredit. adit. th. 48. Bötticher, de actione spolii, th. 33. Collega noster D. Harpprecht, in Resp. criminali. & civil. vol. 5. Resp. 85. n. 141. & seq.

à solis Heredis Cognatis, Affinibus, vel Amicis, nicht gethan werden könne/ das hat Er gleichermaßen/ als den Rechten ganz gemäß/ wohl begriffen und glauben können /

juxta ea, quæ de hoc, ex DDds exhibit Strehpan Gratianus, Discept. forens. cap. 365. num. 19. & seq.

Und das solches viel weniger von dem Derwalter / un- Pächter Eaden geschehen habe können; Nicht sub prima qualitate, nempe Officialis:

facialis: Cùm, defunctò Possessore, ne quidem Servi ab illo relicti (licet anam eandemq; quoadque ille vixit, cum ipso personam notoriè constituerint; L. 10. ff. de opt. leg.) Ipsiùs possessionem continent, tanquam morte ipsius omninò extinctam; eo quòd Animus ad possessionem essentiam necessarius, possessore moriente, simul expiret;

per d. L. 123. princeps. d. t. & tradita Donelli, commentar. Jur. Civ. lib. 5. cap. 12. Lauterbachii, in comment. ad x. tit. de acquir. vel amitt. possess. tb. 30.

201 Excepto hoc solo, quòd à defuncto coëptam usucapionem, etiam per temporaria hereditatis iacentis currentem, Servi continuare, & ex solâ Peculii sibi concessi causâ, etiam possessionem acquirere valeant.

L. 44. §. 3. de usurp. & usucap. L. 6. §. 2. pro emptore. L. 29. de capro. & possim. revers. L. 40. d. tit. de usucap. ut ex Bronchorstio, Donello, Fabro & Cujacio, advenit Melchior de Valentia, illustr. tract. lib. 1. tract. 3. cap. 40. n. 2. & segg. ubi omnes hic obvias difficultates sollicitè discutit.

202 Nulli nicht sub qualitate ejus Conductoris vel Ammodiatoris; cum è hoc certum sit, quòd demortuò Possessore, nec ipsius Coloni, seu Conductores ab ipso habitam possessionem, Hæredis, qui ipse nondum possidet, nomine, continuare queant.

203 tx. expr. in L. 39. §. 5. ubi Paulus disertè: Quod per Colonu possideo, Hæres meus, NB. nisi ipse nactus possessionem, non poterit possidere, Retinere enim animo possessionem possumus; adipisci non possumus. ff. d. tit. de acquir. vel amitt. possess. ibique Gloffa, lit. z. Bartolus, num. 2. Utrustrâ dissentiat Hubertinus Zachardus, in repetit. Legis fin. n. 114. & segg. Cod. de edito d. Hadr. coll. Michaelis, apud Klockium, tom. 2. conf. §. n. 56. & segg. ibidemq; laudati, Peregrinus, Afflictus, & plures alii, ceu contra hunc tx. expressum loquentes:

204 Si enim Hæredes mei rem à meipso adhuc vivente alteri locatâ, & quoad vixero, per Colonum possellam, non aliter possident, quam si ipsi ejus possessionem adipiscantur; quod Jc⁹ exertis his verbis: Quod per colonum possideo, Hæres meus, NB. nisi ipse nactus possessionem, non poterit possidere, in d. §. a peritissimè determinat; quomodo, sine manifesta contradictione in adjecto, ab ipso confestim subjungi potuisset, quòd mei Hæredes rei à me, usque ad meum obitum, per colonum possessæ, possessionem per Colonum retineant; quam tamen non aliter possidere dici possunt, quam si possessionem ejus priùs ipsimet nanciscantur? Tamen si enim etiam Bartolo ista posteriora §. hujus verba ejusdem principio contradicere videantur; tamen non solùm ultima illius verba, quibus dicitur, quòd Hæres rem per colonum detentam usucapiat, ad usucapionem, ceu ex mera æquitate & humanitate singulariter in hoc, & similibus casibus

admissam, restringere in aliis libus jubemur; præcipuè in L. 40. ubi Jungefius Brunneum. & L. 44. §. 3. de usucap. & usurp. aliisq; parallelis, in proximè præc. quoad Servos adducit; prout optimè advenit Albericus de Rosate, ad ipsiusm §. 5. Legis 30. de acq. poss. Sed, quòd etiam illa verba: Retinere enim animo possessionem possumus; adipisci non possumus, quæ Afflictus & alios in illam erroneam sententiâ traxere, in eod. §. nihil aliud insinuant, quam Rationem hujus decisi, quòd Hæres non aliter à defuncto locatæ rei possessionem consequatur, quam si eandem ipsemet apprehendat, hanc videlicet, quòd quidem, quamdiu rei locator adhuc ipsemet vixit, rei alteri locatæ possessionem, solo animo, per colonum, retinere potuerit; sed, si locator fato fungatur, cum jam ejus defuncti Affectio & Animus rem per colonum retinendi deficiat, ipsius Hæres talis rei, quantumvis à colono detentæ, possessionem solo animo adipisci haudquaquam possit, verum ipse eandem apprehendere teneatur, juxta initialia si hujus verba, & tx. generalem in d. L. 23. princ. de acq. vel am. possess. Ad dantur, quæ porrò Alber. ibi disputat.

205 Dilem allem nach ist Er Freyherr von Künzberg von seiner schon vorher ex venenimilibus & justis Rationibus, quòd Possessio verè adhuc vacua sit, haudtà credulitate nicht abgebracht; sondern vielmehr darinnen da zumahlen keine beyde Herrn Bettere von Künzberg hierbon anders geschrieben / als vorher der Verwalter / contra manifestam veritatem, gelagrt noch weiters geschrekt worden.

206 Und inwiewohl Herr von Künzberg / endlich nach dilem allem / wohl lange hernach / in erfahrung gebracht; das die Letzteße Fräulein von Streitberg selbst den Verwalter zu Schmelsdorff / Herrn Caspar Eiden befehl gegeben / durch den geschreyehnen / in einer von Ihr eigenhändig utterschreyehnen Scheida, von Ihr Selbst requirirten Notarium Schwälben die samptliche Unterthanen zu Schmelsdorff / und anderswa in pflichten zu nemmen; so vermag jedoch solches; ja gar auch dieses / das gleich an dem hernachgefolgten ein und dreissigsten Tag Martii seine beyde Herrn Bettere die Freyherrn von Künzberg / Jhm. von dilem / das Herr Eiden die Possession zu apprehendiren beschiden gewesen / schriftliche nachricht gegeben / disen großen effect nicht zu wegen zubringen / das Er am vorhergegangenen 30gsten Tag Martii, da Er das Gut würcklich in seinen besitz genommen / nicht in rationabili & satis justâ Credulitate, quòd Possessio verè adhuc vacua sit, gewesen seyn solte / und Jhm. also aus dem Stand solcher Credulität / in quâ possessionem, triquam vacuam; apprehendit, NB. Retrd herauf zu sehen.

- 111 Cùm etiam in talibus præcisè ad illud temporis momentum, quò aliquid factum, & non ad sequutum tempus, quò demùm veriora, & quomodo Res se revera habuerit, quis edocetur, inspiciendum sit: Temporibus enim diversitas notorie efficit, ut etiam Factorum censetur diversitas, idque sive de civili, sive de criminali causa quæstio sit; ut rectissime Marcus Antonius Natta, vol. 1. consil. 53. num. 2. vers. Venio ad secundum. Barbosa & Tabor, in axiomatib. vocab. Tempus. axiom. 2.
- 113 Gleichwie nun in der zeit/ als der Freyherr von Künckberg die possession von dem Ritters Guth Schmeltendorff actualiter genommen/ seine rationabilis, seu ex justis, & ad hoc, ut possessionem adhuc vacuum crederet, ipsius animum haud immeritò fluctentibus considerationibus profecta Cædulas, ex præmissis, quæ facti, jur genüge erhellert: also tragen wir keinen zweiffel/ daß/ wann solche/ in dem fürgehendentten Proceß, Augustissimæ Aulæ, nach all ihren umständen/ wäre vortgetragen worden/ es würde Dieselbe solche wichtige Ursach/ auch in juridicali statu, zu desselben rechtsbilllicher absolutori, jux a supra laudatam Menochii doctrinam, sich haben moviren lassen:
- Umb so mehr de vors Dritte/ Er Herr von Künckberg so wohl/ als seine gebrauchte Advocati und Consulenti eben nicht so gar unzeitig auff dise gedanken gerathen können/ daß die schärfste Constitutio Legis, Si quis in tantam. Cod. unde vi, auch an denen höchsten Gerichten des Reichs nicht mehr in ulu sey/ oder nach derselben nicht zu werden pflege. Dann wie wohl wir auch unser obrts/ schon viele Jahr her/ diser meinung/ quod sanctio hujus Leg. pœnalis non in toto Christiano orbe, prout justo auctoris magni nominis DD. adstruere constat, ab aulæ recesserit; sed quòd illa Hodienum, ubi non specialiter, vel per Statutum, vel per Desuetudinem abrogata probari potest, scèdanda & observanda sit, in vielen uns vorgelegten/ auch arduis, Causis constantissime beygetreten/ und noch beypflichten:
- maximè ob disertam hac de re sanctionem in Ordinatione Camerali, Anno 1521. Worin die publicata, parte 2. tit. 9. §. 1. Und ob sich ibi: So soll der Entschèder/ dardurch/ directum dominium, das Eigenthumb oder Hauptge, rechtigkeit der Güter/ oder Gerechtigkeits/ umb die der Streit gewesen/ verlohren haben/ &c. denuò approbatam in Rec. Imper. Ratisbon, de Anno 1522. rubr. Cammer- Bericht betreffend/ §. Item als sich, 15. ubi dicitur: Es soll bey der Wärmischen Ordnung bleiben/ und dieselbe abhalten werden. & per plura hanc in rem conformia Præjudicia Cameræ Imperialis, tum vetera, que exhibet Johannes Harpprechtus, ad §. 1. num. 4. Inst. vi. lib. rapt. ibidem; Franzkius, num. 9. ex Raphaelis Sailerii Sententia Camera lib. B. Collega nofter, D. Bardili, dicta th. 7. tum recentiora, apud Bluhmum, supplicat.
- 119

Cameral. tit. 18. num. 31. Lauterbachium, in Coll. theor. pract. tit. de vi & vi arm. th. 20. & per illutrem Dn. de Lyncker, in tract. de grav. extrajudic. parte 2. cap. 9. §. 44. & 452 nec non pariter istis consona etiam aliorum Imperii Tribunalium & Collegiorum complura Judicata & Pronunciata, apud Mævium, parte 1. Dec. 95. num. 4. & parte 5. Decis. 156. & 351. Brunemann, ad d. L. Si quis in tantam. num. 10. Cod. unde vi. & in Decis. centur. 1. Decis. 32. cent. 2. Dec. 78. Rebhahnium, in hodeg. Jur. charta 2. olim. 4. §. 25. in fin. pag. 631. Philippi, in usu pract. Inst. ad tit. vi. bon. rapt. ecloga 12. n. 13. Schilterum, in praxi for. exerc. ad π. 15. th. 14. B. Dn. Strykium, in usu Pandect. modern. ad tit. quod met. caus. a. gest. cr. 5. §. 9. ubi recens de Anno demùm 1651. Cameræ Electoral. Brandenburgicæ Præjudicium. Balthasarem, pract. resoll. parte 4. tit. 20. Resol. 1. ubi etiam specialem Bavariæ Sanctionem, sepeditæ Legis 7. confirmatoriam, plena manu exequitur; & nostros Bb. Antecessores, Dn. Lauterbachium, in Colleg. Pand. ad tit. Quod met. caus. gest. cr. th. 20. & Dn. Bardili, in peculiari Dissert. ad d. L. 7. th. 2. & leg.

So ist doch hingegen dises niemanden unbekant/ mit was annuolität nicht nur einzele und privati, indemque celeberrimi, Jurconsulti die widrige meinung sourennen und verseychten/ ja auch gånge und fürnehm Collegia Juridica, auff Universitäten dieselbe pro penitus abrogat angeben:

prout Rostochienfes, Marpurgenses, & Argentoratienfes refer Biccus, in aur. sect. 4. th. 145. lit. un. pag. 188. item Helmstadienfes, Andreas Cludius, rer. quotidian. cap. 8. sect. 4. num. 60. Finckelhaus, Obsero. 24. Giphanius, Scharthomidius, Wilsenbachius, & alii magno numero relati in dicta Explicit. L. Si quis in tantam. B. Dn. D. Bardili, th. 2. & 3. Valer. Andr. Desfilius, ad Zosii comment. ad Inst. tit. vi. lib. raptor. num. 5. Georgius Everhardus, vol. 2. consil. 7. num. 8. ubi ita confidenter: In Spoliis simpliciter, sive aliquò modò violentis, non obtinere amplius Pœnam Legis, Si quis in tantam. jam pridem NB. diuurnus Usus & Observantia declaravit, ita, ut ad aliam declarationem non sit consurgendum. novissime Johannes Georgius Heck, in Biblioth. Juris Civil. lib. 4. tit. 10. num. 11. ubi pariter adserit, quòd Hodie illa amissio Dominii, vel rerum æstimatio in arbitrariam pœnam conversa sit. Quirinus Schacher, in Colleg. pract. ad lib. n. 47. tit. 9.

Condern dises Kompt bleden in stremmli ches bedenkchen daß auch der viefährige/ und in des höchstprechtlichen Kayserl. Reichs- Hoff, Raths Proceß- und Rechtsbänden in dis verseytste Reichs- Hoff- Rath Herr von Andler, dise Frag: Ob nach der verordnung sepeditæ Legis 7. an den höchsten Reichs- Gerichten Hodienum gesprochen werde: in zimlichem zweiffel fest/ wann Er in seiner Jurisprud. publ. & privata, lib. 2. tit. 2. in fin. dis dubia

dubia verba braucht: Is, qui alterius prædium occupat, privatur dominio rei; L. 6. *Et L. Si quis in tantam. 7. Cod. unde vi.* in qua non tantum invalor rem restituere cogitur; sed & si Dominus fuit, dominium amittit: **Quamvis aliqui Legem hanc abolitam esse tradant.**

226 Noch größeren zweiffel aber hat Dn. Referens in Causa der Herrn Grafen von E. Wider das Closter Br. in erst neuerlich an der Cammer erstatteten Relation, der ursachen / erwechth / dieneilen *Et dises / quod dicta Lex 6. Cod. unde vi, modernis moribus, nullum amplius usum habeat, positivè & his conceptissimis formalibus adstruit:*

„ Tertia & quarta Exceptiones, Liris quasi
„ ingressam impediendes, sunt: Man hätte
„ diesen Proceß wider Sie Herrn Beclagte
„ nicht erkennen sollen / Erstlich weiln das
„ Closter / propter commissum in Anno 1528.

227 „ Spolium, vi Legis, Si quis in tantam.
„ Cod. unde vi. alle seine / an den dreien

„ Derselben questionis, gehabte Rechte ver-
„ lohren; 2do, daß vermög Reichs-Abschieds
„ de Ao. 1555 §. Die weile aber 3. Item §. wir
„ beschelien und gebiehn, wegen solcher ver-
„ anderter Besizlicher Güther, die Zuhabere
„ ins künfftige / mit keiner Citation, Mandat,
„ oder Proceß beschwehrt werden sollen.

228 „ Sed parum evincunt: Nam (1.)

„ NB. constar, Pœnam Legis, Si quis
„ in tantam. Cod. unde vi. NB. Ho-
„ diè in defectudinem abiisse; hõc
„ in locum ejus surrogatõ, quod spo-
„ liatus ante omnia restitui debeat.
„ nec prius respondere teneatur;
„ NB. per Vulgata.

Ita equidem ille, in recentissimis *Potis Ca-
varalibus à Dn. Henrico Günthero Thulemario
editis, parte 1. Relat. 25. num. 4. Et seqq. pag.
98. Additur ibid. Relatio 16. num. 40.*

229 Allermaßen nun die Rechtslehrere auch
von andern dergleichen pœnalibus Remediis,
verbi grat. de illo celeberrimo *Remedio Leg-
is, Si quis major. 41. Cod. de transactionib.
adversus dolosos jurati Pacti, vel Transactio-
nis Transgressores competente, den bestân-
digen schluß machen / quod etiam qualibet
injuncta & levis Causa, Imprudentia, Credu-
litas, à placitis talis jurati Pacti, vel Trans-
actionis recedentem à Dolo & pœnis dictæ
Legis excalet;*

juxta ea, que legimus apud *Parpaliam, ad
d. L. Si quis major. 41. num. 102. ibi: Excus-
ta Et qualibet Credulitas. Cod. d. tit. Qui-
bus gemina tradit etiam Augustin. Barbosa,
ibid. num. 21. Guilielm. Casadorus, Decis. 2.
num. 7. in fin. tit. de jurejur. Johannes Ce-
phalus, cons. 265. num. 4. Rolandus à Valle,
vol. 1. consil. 51. num. 10. Et seq. Seraphinus
de Seraphinis, Decis. 136. num. 1. Johann-Antonius
Mangilius, de evulsion. Q. 199. n. 21.
Dominicus Cardinal. Tuschus, in concl. lit.
L. concl. 224. num. 68. Thomas Metckel-*

bach, apud *Klockium, tomo 2. consil. 58. n. 45.
Bartholom. Bertazzolius, ad d. L. 41. n. 440.
Et seqq. Collega nosster, D. Harprecht, de
Remedio dictæ L. Si quis major. 41. Cod. de
transact. th. 21.*

Ja auch / wann / zum exempel / jemand eine
beschwohrne Transaction, sub obtentu
Lætionis, non enormissimæ; sed duntaxat
enormis zu adimpliren und halten sich waigert / hãc solâ de causâ, weil die Rechtslehre
von diser Quæstion: Utrum Transactio ex
capite Lætionis tantummodo enormis rescin-
di valeat? gar variè urtheilen / der rechtlichen
billigkeit für conformè und gemâß gehalten
wird; daß wider einen solchen Transgresso-
rem jurata sua promissionis die in dictâ mo-
dò Lege verordnete Pœna nicht zuberhân-
gen; sondern zu relaxiren seyn;

Prout in individuo definitum videre est in
proxime allegatâ *Dissert. de Remedio Legis 41.
Cod. de transaction. th. 60. pag. 71.*

So bleibt auch diß obvis Eines höchst-
preisslichsten Kayserlichen Reichs-Rath-
Raths hocherlauchter beurtheilung geher-
samst anbeugegestellt / ob nicht auch derglei-
chen so gar cordate und fast alle zweiffel to-
taliter benehmende Præjudicia & aliena höchst-
berühmt- und bewährtester Jureconsulto-
rum, gancker Collegiorum / in den höchsten
Reichs-Gerichten ad summum illorum splen-
dorem laborirender und höchstmeritirter Jus-
titiæ Sacerdotum, ja auch zwey fo gar neu-
er und theils indubitanter, ceu de Hostie nota-
riâ Imperii Praxi, handlende Relationes Ca-
merales, so weit zureichlich seyn / daß zum
wenigsten insüllen / wa so viele Rationes
æquitatis juridicæ plenissimæ concurrirn,
als in subtrato, allergnädigstes einsehen da-
hin zu haben / daß der à DDibus communissi-
mè so genannte Rigor dictæ Legis septimi-
mæ (Jungat. Covaruvius, Del-Castillo, Bar-
mentius, Christovius, Perezus, Vinnius &
alii, in locis, quos refert B. Collega nosster,
Dn. D. Bardili, d. *Explicat. th. 2.*) wann zu-
mahlen die Urtheil wider einen unschuldigen
minderjährigen Hæredem zu publiciren /
nachzusehen seyn möchte? Zu gleicher weis-
se / als auch ex hac eadem *Equitatis Ratione,*

wann eine in Rechten befangene Sache von
denen Rechtslehreren variè angesehen wird;
des im Proceß succumbirenden Theils mit der
Condemnation in die Gerichts-Kosten / an
den Höchstern und andern Gerichten geschont
wird.

Dn. Lauterbach, de *expens. vi Bor. th. 44.
Stephanus Aufreicus, ad Capellam Tolosan.
Decis. 223. n. 3. post plures, quos laudat, Joh.
Temmen, de expensis lit. cap. 5. sect. 3. n. 13.*

Wir wissen zwar wohl / daß die allegatio
ignorantiæ Juris, in specie bey solcherley
violentis invasionibus, regulatuer, nicht at-
tendit werden solle;

juxta ea, que legimus in §. 1. ibi: *Et im-
prudens Juris cõ animò rapuerit, qua-
si*

- si Domino liceat, etiam per vim, rem auferre à possessoribus; junctis *ibi sequentibus*, *Inst. vi bon. raptor.*
- 236 eo quòd & hujusmodi Violentia expulsiua non tam legi positivum, quàm naturali adversari censetur; cujus ignorantia quòd neminem excuset, evidenti argumento est responsum Gordiani,
- 237 in *L. 2. Cod. de in jus voc.* Georgius Franzkius, ad *d. §. 1. Inst. vi bb. raptor.* Bachov. ad *eund. cx.* Addat. Collega noster, D. Harpprecht, in *Resp. criminal. & civilib. vol. 1. Resp. 3. num. 92.*
- 238 Und können dahero auch deren jenigen Sentenz, welche / ad evitandam hujus Legis sanctionem, auch diser Einred / quòd violenta Dejector nullam hujus rigorosæ sanctionis & legis noticiam habuerit, plaz und raum geben / so schlechter Dinge, und absolutè nicht beyfall geben:
- 239 Conferatur Fichardus, in *superius adducto consilio Latino 9. num. 16. & seq.*
- Weilen aber dis obrts / pro primo, nicht de Jure Constituto, ceu in se certo, & quòd juxta *L. 9. Cod. de Lib. omnibus notum* esse debet; sed de Juris istius Observantia & Usu, qui notoriè itragis facti, quàm juris est;
- per tradd, Bartoli, Baldi, Jasonis, Costalii, plurimumque, quos laudant Barbofa & Tabor, in *axiomatib. voc. Consuetudo. axiom. 2.*
- 240 die frage ist; anzebens / pro 2do, nicht nur / so viele andere concludentes Æquitatis Rationes; sondern / 3tio, auch ein und andere à communi DDrum Scholâ approbire Limitatio suspensæ Legis septimæ, als viel wir immer hiervon urtheilen können / impræsentiarum zusammenschlagen / so können wir nicht erzachten / daß auch disè dritte Consideratio bey Einem höchsterlauchtesten Kayserlichen Reichs-Hoff-Diary nicht gerechttesten beyfall und ingreß finden solte.
- 241 Wir segen diesem allem / vor das Vierte / und letzte / noch dises bey; daß / umb willen der jünge Freyher von Künzberg / dermaliger Supplicans, auff disè stund seine Majorrenität noch nicht erzeicht / und dannoch niemahls mit einem Curatore, unerachtet man sich sehr hierunter bemühet / versehen gewesen / oder dato versehen ist / einfolglich die am 18. Martii, fortziehenden Jahrs außgefällte Sentenz adversus Minorem nem non defensum ergangen / diesem nach umb so eher große hoffnung fürwalte / daß augustissima Cæsarea Aula es nicht bey derselben bewenden lassen werde;
- juxta ea, quæ occurrunt in *L. 1. cum L. seq. Cod. qui legit. person. standi in judicio hab. & L. 54. de re judic.*
- 242 Dann daß höchstbelobte Curia, bey auffassung diser Urtheil / auff dises / quòd tam Pupillus, pubertati tamen proximus, quàm momentanæ possessionis, sive Restitutionis adulti seu Minores secundæ ætatis in causis spoliis, legitimam in judicio standi personam habeant; quale quid nobis obvium in *L. fin. Cod. d. tit.* reflectat haben solte / das können wir / der ursachen / nicht vor wahrscheinlich halten / weis in ipsâ hæc Lex ein mercklicher unterschied inter Minorem de spolio agentem, & propter spoliolum ab alio conventum, seu judicio passacum, dahin gemacht wird; daß ein solche annoch minderjährige Person zwar absque Tutore, vel Curatore, propter spoliolum adversus seipsum commissum, einen andern belangen und actioniren; aber / wann in dem gegensteil Er selbst in ab Alio eines spoliis beschuldiget / und deswegen vor Gericht red und antwort geben solte / da erfordert hæc ipsa Lex, daß ein solcher annoch minderjähriger Spoliator von seinem Curatore gebührend vertreten und defendat werde; per illa formalia dicte Legis finalis: Momentanæ possessionis Actio exerceri potest per quancunque personam. Nihil autem opitulatur Conventio circa Minorem habita, cum id rectius circa Curatorem debuerit custodiri. *Cod. d. tit. Qui legit. standi in judic. person. hab.*
- Et tamen hæc verba, nostra pace, in alio sensu accipiat Perezius, ad *d. tit. num. ult.* Tamen non solum hoc certissimum est, quòd ne quidem Adulti, sine curatore, nedum pupillus sine suo tutore, etiam summarissimo, quòd appellatur, possessorio pulsari valeat, ne, quod, ratione facultatis agendi, in ipsorum favorem est introductum, in odium ipsorum ita retorqueatur, ut ab aliis conventi relinquatur indefensi:
- prout valdè notanter hæc temperat Brunne-mannus, ad *d. L. ult. n. 1. & 6. ibi*: Non verò Minor potest conventi *Cod. qui legit. person. standi in judic. hab.*
- Sed & Hodie nostris moribus quòd Pupillæ & Minores ne quidem in possessoris judicis alter admittantur, quàm si vel veniam ætatis impræterint, vel autore tutore, aut curatore, his ipsis formalibus attestatur Vultejus,
- in *tract. de judic. lib. 1. cap. 5. num. 18.*
- Addantur, quæ habet Sigismundus Scaccia, *tract. de sentent. & re judic. glossa 11. num. ult.*
- Dieses seyn die ursachen / welcher wegen wir der starcken gwersicht lebend daß der jünge Her von Künzberg in disem processu Supplicationis noch gnädigt werde; geböret werden / und zu einer erfreulichen reformationi Urtheil sich gurbe hoffnung machen können. Weilen aber uns nicht wissend / was Augustissimam Aulam Imperialem zu abfassung und aufffällung einer widrige Sentenz comovint haben möchte / so haben wir billich in tiefsteinst respect alles Derselben herbeyleuchtesten judicio zusubmittiren; und wend den uns nummehr zu

Der Zwaitten Quæktion:

249 Ob das durch die Dispositiones & Pacta gentilitia von Anno 1571. 1574. 1618. 1620. 1647. und so weiters in Actis vol. 1. & 2. item in Supplicatione pro Mandato fol. Actor. 1. beschreyeriger und deducirter massen / der perpetuirliehen Reluicion unterworfen / an sich zwar pur eigenthumbliche Guth Schmailsdorff mit einem nexu fideicommissario eigentlich und dergestalt behafftet / das der jetzige Herr Possessor zu Wöhrnstein / ex beneficio primi Ordinatoris, adeoque jure proprio, ungehindert deren am höchtpreisllichen Kayserl. Reichs Hof-Rath ausgefallenen wridigen Sentenz / sothauer Reluicion sich allenfalls anzumassen?

250 **B** Es diser Quæktion hat es zwar / ersten andlich / wohl einige dubia. als ob auf dieseide mit Nein zuantwortten / das nemlich das Guth Schmailsdorff mit seinem vinculo Fideicommissi agnatiui behafftet / in betracht / das in allen in hac ipsa Quæstione bemerkhten Pactis und Testamentis die formal Wort / das nemlichen dieses Guth ein perpetuum Familia Fideicommissum, oder juxta vernaculam, ein Stamm Guth seyn solle; jungtater Knipschildius, de fideic. famil. nobil. cap. 1. num. 13. ibi: Germanis dicuntur Stamm Guth; so zu erhaltung eines Fürstlichen / Bräustlichen / Freyherrlichen / Adlichen Stammers und Nahmens berordnet seyn; nirgendwo zu befinden: Sondern vielmehr

21 Fürs Zwaitte / das Nittre Guth Schmailsdorff denen Rünzbergischen Leben- und Stamm Guthern nominariam & specificè entgegen gesetzt wird;

252 als gleich in der Rünzberg. Schnabelweidischen Theilung de Anno 1774. ibi: Da die eigene Güther von den Stamm- und Leben Guthern abgefondert. & in hilce sequentibus: Das auf solchen Fall die eigenthumbliche Güther von den Stamm- und Leben Guthern keines wegs abgefondert oder getrennt. ic.

253 wie ingleichem auch in weyland Herrn Georgen von Rünzberg Anno 1618. auffgerichtem Testament; in verbis: Das beyde meine Güther / Wöhrnstein / als Lehen / und Schmailsdorff / als Eigenbesammen ungetheilt bleiben sollen.

254 Nicht weniger in deren Anno 1647. zu Culmbach errichteten Rünzberg

Wöhrnsteinischen Theilung s. Nachdem auch die tägliche Erfahrung, ibi: Das auf solchen Fall die eigenthumbliche Güther von den Stamm- und Leben Guthern keines wegs abgefondert.

Es ist auch / fürs Dritte / niemanden unbekant / das in dubio, von Rechts wegen / kein fideicommissum, seu illius constitutio, seu res facti, præsumiert werde; und dahero von dem / qui fundamentum sue intentionis in illa ponit, dieselbe nothwendig probirt werden müsse:

Johannes Cephalus, consil. 330. num. 21; Christoph. Philippus Richter. Decis. 62.

Cum utriusque Bona potius libera, nullique oneri præsumantur obnoxia:

per L. 46. ibi: Ipsum testatorem fidem ejus sequuntur probaretur. ff. de hered. instit. l. 29. §. 1. ibi: Ut eo casu valeat, qui ex verbis ejus concipi potest. & posth. Johann - Petrus Sardus, Decis. 238. num. 13.

hac præcipuâ ratione, quod per fideicommissum libera alienandi, disponendi, & testandi facultas adimat; contra regulam Legis 21. Cod. mandat. Menoch. lib. 4. præsumpt. 67. num. 3. Brunemann. consil. 3. num. 3. B. Dn. Samuel Stryke, de success. ab intest. Diss. 70. §. 33. Cui consequenter, si nec Verba disponentis, nec Voluntas ejus urgeat, in ambiguo, Fideicommissum non extare, dicendum;

ex Cothmanno, Menochio, & Fulario, Knipschild. d. tract. cap. 14. num. 45.

Quamvis enim Dres, contra illud decantatum & tritissimum axioma, quod Fideicommissa, seu onerosa, & delinciosa, in dubio, neutriquam præsumi debere omnes pronunciant;

Anton. Faber, in Cod. Sabaud. lib. 6. tit. 18. D. 4. num. 10. & Desf. 25. num. 10. Nicol. Intrigliolus, de substitut. centur. 3. Q. 75. num. 16. Gaspar Maitrillus, in Dec. Sicil. lib. 2. Dec. 190. num. 18. Alexander Raudensis, Decis. Pisana 32. num. 325. & segg. Vincent. Fularius, cons. 10. n. 27. Pruckmannus, lib. 2. consil. 5. num. 103.

de Fideicommissis è contra Familie, tantum favorabilibus, ita passim loquantur, quod illa citius præsumi debeant;

David Mevius, parte 7. Decis. 18. num. ult.

& de facili inducantur;

Hippolyt. Riminaldus, 459. in princip. Fratres Befoldi, in consil. Tubing. part. 3. consil. 133. num. 25.

imò in universum ita interpretanda sint, ut extent & valeant potius, quam pereant;

post Jasonem, Decium, & Marzarium, Knipschild. d. tract. c. 7. num. 98. Intrigliol. d. Q. 75. num. 8. Fularius, de fideic. sub-

substit. Q. 290. n. 3. Trentacinq. varr. resol. lib. 1. tit. de substitut. resol. 1. n. 2. Gilmanus. rer. judicatar. Cam. Imperial. lib. 1. Decis. 6. num. 9. Cardinalis Mantica, de conject. ult. volunt. lib. 7. tit. 1. num. 44. Petr. Anton. de Petra, de fideicommissis. Q. 5. num. 2. & Q. 9. num. 12.

- 263 Tamen etiam contra hoc omnino notandum, quod non debeat temere praesumptio capi, qua etiam Familiae Fideicommissum dicatur inductum;

Menochius, de praesumpt. lib. 4. praesumpt. 67. num. 9. Intrigliolus, dicta cent. 3. Q. 72. num. 14.

- 264 cum, in genere, fideicommissum praesumere, Juris rationi & aequitati non congruere censetur;

prout, praeter Decianum, ex Burfaro, Malvasia, Pancirolo, Flaminio de Rubéis, & Fabio de Anna, de his dissent Pruckmannus, d. consil. 5. num. 103.

- 265 Unde Fideicommissum sub illo, qui id adserit constitutum, vel ex verbis testamenti, vel alterius alicujus constitutionis;

de quo latè Pruckmannus, cit. loc. num. 104. cum seqq.

- 266 vel ad minimum conjecturis & praesumptionibus demonstrari oportet; ut prolixè de his ipsis Familiae, quae dicimus, Fideicommissis commentari Knippschildius, d. cap. 14. à num. 43. usque ad fin.

- 267 Er quod nihil hic referat, sive de testamentario, sive conventionali Familiae Fideicommissio queratur, dispalescit ex traditis Nicolai Betsii, de pactis famil. illustr. cap. 3. pag. 20.

Jur. Eius.

- 268 An dem andern ist bey dieser Frag weiters zu mercken / daß / wann auch gleich dies / daß das Künsbergische Ditters-Guth Schmailsdorff mit dem nexu seu vinculo Fideicommissi Familiae, nach der intention weyland Herrn Johann Freidrichs Freyherrn von Künsberg / nach inhalt seines Anno 1571. auffgerichteten Testaments / zu ewigen Zeiten verhauffet seyn sollen; auch solches hernachgerichteten Pacti genilitii, (wie dasselbe in dem erst in Anno 1647. zu Culmbach gemachten Theilungs-Recess austrucklich genant wird.) wie auch in unterschiedlich andern nachgefolgten Handlungen / gleicher massen / vor richtig fundirt und verordnet angenommen werden wolte; jedannoch hiernieder von den Streit und Schaumburgischen Frauen Töchtern und den Zbrigen beständig und öfters eingewandt worden / daß diese Testamenta und Pacta Familiae niemals in obervanz kommen / und daher auf dieselbe keine reflexion zu machen sey;

gehalten fürnemlich nachgesehen worden kan in Vol. Actor. 3. in der allerunterthänigsten endlichen Submission exhibirt den 28. Novembr. 1702. ad membrum III. in fin.

Sanè enim quòd Pactum Familiae non observatum nullam mereatur considerationem, nec quenquam obliget, patet ex illis, quae tradit Besoldus,

consil. 145. num. 48. & quae ibi praemittuntur in Facti specie, circa fin.

nec majoris sit roboris, quam Lex vel Statutum, quod moribus utentium non fuit comprobatum:

de quo plenè, ex Glossa, Abbate, Caepolla, Alexandro, Martilio, Gozadino, & aliis, Rolandus à Valle, vol. 2. consil. 99. num. 5. & seq. Menochius, de praesumption. lib. 2. praesumpt. 2. num. 1. Covarruv. lib. 2. varrar. resoll. cap. 16. num. 6. vers. Quinto junct. Addatur Abbas, ad Capit. Pro illorum, num. 5. 8. de praebend. junctis iis, quae docet Nicol. Berhus, de pactis familiar. illustr. cap. 7. in fin. pag. nobis. 314. & seqq. Bb. Domini Antecessores, apud Besoldum, loco proxime allegato.

Za umb willen / für das Dritte / die Freyherrn von Künsberg beschuldiget werden / daß Sie dieses ubralte Pactum gentilitium selbst / in vielerley weege / hindan gesetzt haben / indeme Sie / nemlich / eist nach solchen Testamentis & Pactis existis, verschiedene Güther / in fraudem der Aigens Erben / theils verkäufflich hinweg gegeben / theils zu neuerehen aufgetragen / und mithin verursacht / daß den Töchtern / und andern Aigens Erben / die gelegenheit merklich verringert worden / von eigenen / auf Sie devolvirenden / Güthern / mittelst deren Auslösung / etwas anders zu ziehen: Za daß auch des jezmaligen Herrn Supplicanten aigner Herr Vatter / in seinem Testament / sich aller dings verbunden erachtet / der Auslösung des Guths Schmailsdorff / wann er solches bekommen würde / wie auch anderer eigenen Güther halber / ratione seiner Herrn Agnatorum, statt zu geben; sondern solche allein inter suos descendentes observirt wissen wollen: disen allen und mehr andern ursachen nach haben die Streit- und Schaumburgische Frauen Töchtere und ihre respectivè Herrn Ehegemahlen / und Curatores, darvorhalten wollen / daß Sie an diese Pacta Familiae dardurch weiters nicht gehalten seyen;

inhalt oben schon angeführter ihrer / am 28sten Novembr. 1702. übergebenen endlichen Submission; uns dahin referirende.

Quòd verò ille, qui prior defuncti Voluntatem violavit, & contra illius prohibi-

tionem Bona fideicommissaria alienavit, aliud Prædium, eodem Familix nexu devinctum, si etiam hoc postea alienetur, jure Fideicommissi à defuncto ordinati, incassum præteratur, & sic etiam in substrato, jure Fideicommissi, illud relata frustra contendat, haud obscuri sunt textus, in L. 77. §. 27. de legat. 2. ubi jungens Brunnemannum, num. 26, § 99, & in Novella 159. cap. 2. § 3. præcipue ibi: *Cum & alii Herii gloriosa memoria Filii res suas alienaverint, & reliquorum quodammodo alienationibus consenserint, ac per has, nec non alias, quas prædicimus, Rationes, quæ ad hujusmodi judicationem & legislationem abundè nobis sufficiunt, sibi pariter & successibus suis actiones, quas ipsi potuissent competere, sustulerint.*

Generaliter namque verum est, quòd frustrà Legis auxilium impleoret, qui in leges ipse peccat.

276 L. 37. in fin. de minorib.
In quo omnes conspirare dispalescit ex traditis Vincentii Fusarii,

277 de fideicommissar. substitut. Q. 740. n. 1. § 99. Brunnemanni, ad d. L. 77. num. 8. ff. d. tit. & Johannis à Sande, de prohib. rer. alienat. cap. 8. §. 3. num. 25. ubi ita emphaticè: Tertia, inquit, exceptio est, nisi Actor idem prohibitus extra Familiam alienare partem suam Extero vendiderit, &

278 ita Voluntatem Testatoris offenderit. Perquam absurdum enim foret, me tecum agere, quòd Partem tuam Extero venderis, cum ipse idem fecerim; me te acculare, quòd obsequium defuncto non præsteris, quòd nec ipse præstiteris; denique me in te reprehendere, in quo mihi indulsit. Eos etenim Testator ad Fideicommissum videtur invitasse, qui judicio paruerunt: Alioquin perabsurdum erit, vice mutuà petitionem induci, scilicet ut ab altero partem alienatam quis petat, cum partem suam, alienando, perdidit.

279 Und in mobiliis hietwider angeführt werden möchte / quòd, quia Liberi in Fideicommissis non suo Patri; sed primo illorum Conditori succedant, capropter à Patre facta Alienatio ipsis haud nocet:

per L. 69. §. 3. de legat. 2. & ea, quæ distulserit Marcus Anton. Peregrinus, de fideicommissi. artic. 18. num. 29. & passim alii:

281 So ist doch auch hietwider brevillimis anzumercken, daß / weil Herr Supplicant auch seines Herrn Vatters / und / durch dessen Verohn / auch anderer Ascendentium Hæres ist / diesem nach / Ihme auch die von allen fürgenommene gånßliche Alienatio, / und Oblatio in feudum, wie auch seines Herrn Vatters diesem Fideicommissio

contraria Dispositio, so wohl als denen Alienantibus, in feudum offerentibus, & contraria disponentibus, unstreitig im weg lige:

juxta ea, quæ in fin illi ex L. 14. Cod. de rei vindicat. L. 3. L. 5. Cod. de reb. alien. non alien. L. 2. Cod. si adv. vendit. L. 10. Cod. de solutio. L. 1. ff. de except. rei vend. tradit Arius Pinellus, ad L. 1. parte 3. num. 52. Cod. de bon. matern. Henricus à Rosenthal, de feud. cap. 9. membro 2. conclus. 59. Brunnemannus & Omnes, ad d. L. 14. Cod. de rei vindicat. & ad L. 73. de evictioib.

Nam quòd Heredes factum defuncti etiam in Fideicommissorum alienatione præstare teantur, plerorumque Interprr. applausu corroborat; ut, potè alios innumeros, qui hoc ipsum, docendo, consultendo & decidendo, propugnârunt, videre est apud Vincentium Fusarium,

de fideic. substitut. Q. 557. num. 1. § 99. ubi etiam notanter, non curandum esse, scribit, quòd nonnulli male ab hac sententia discesserint, num. 2. § 6. Addatur Fachinaus, controvers. lib. 5. c. 19. ubi scribit, mirum esse, Viros doctos reperiri, qui contrarium doceant. Menochius, cons. 81. n. 10. & consil. 89. per tot. Cephalus, consil. 392. num. 26. § 9. B. Collega noster, Dn. D. Frommann, de administrat. advenitor. legitima, lib. 81.

282 Dessen allen jedoch, / und was bergleichen mehr leichtlich bebracht werden könte / unangesehen / sein wir deren einmüthigen rechtlichen meinung, daß freilich zuerderst das Ritter. Guth Schmailsdorff mit einem wahrhaften, / und zu ewigen tagen fürwährigen, Fideicommissio Familix der gangen Freyherrlich Rünbergischen Famili verhasstet sey. Dann da

284 ligt allerfürderst der hantere buchstab des von wehland Herrn Hans Fridrichen / Freyherrn von Rünberg / Anno 1571. aufgerichteten Testaments an dem tag, und vor augen / daß / umb willen es mit seinen eigens. Güttern also bewandt / daß / wann dieselbe von den Lehen, / und hingean auch die Lehen von den eigenen Güttern abgesondert / getrennt und geschiden werden sollten / wende. Häußer Wöhrer sein und Schmailsdorff nicht allein in absoll gerathen / auch keiner / der Eines betrohenen wird / sich daruff erhaltten; sondern jederzeit / ohne auffhören / allerley Zwitteracht und Uneinigheit zwischen beyden seits den Lehen, und Eigens. Erben sein und erfahren / zudem; daß auch NB. das Gemeine Geschlecht von Rünberg in Ringerung und Abnahm gebracht werdend; site; diesem nach, / un NB. zu vor. 285 Komung dessen allen / so verordnete Er / daß zu ewigen Zeiten / alle diwerliche Erben von Rünberg seyn und bleiben werde /

Jedermahlen der Lebens-Erb die Leben und aigne Güther bey sammen haben/ und die Aigens Erben/ von den aigenen Güthern / mit vier und dreißig Taufend fünfß hundert fünfzehnhalb Gulden ab- und auslösen solle. Diese testamentarische Disposition ist im dritten Jahri hernach/ in deren Ao. 1574. den 30. Julii vorgangenen Schnabelweidischen Theilung/ aus gleicher Ursache/ weisen nemlich bey vielen Adelichen Geschlechtern die tägliche Erfarung bezeugt/ was für unvorderbringlicher Schade aus diesem entsiehe/ wann die eigene Güther von den Leben- und Stamm-Güthern abgefondert werden/ diesem nach allezeit/ wann über kurz/ oder lang der Brüder einer oder der andere/ auch derselben Agnaten und Lebensfolgere ohne Mannliche Leibs Erben mit tod abgehen würde/ die eigenthumliche Güther von den Stamm- und Leben-Güthern keines wegs abgefondert; sondern derselben nachgelassenen Töchtern / Schwestern/ und Eigens Erben umb solche eigenthumbliche Güther abrichtung und ersatung mit Reid gelieben solle. Eben die Verordnung hat auch Weiland Herr Georg Freyherr von Rünsberg/ in seinem/ am 24. Januar. Anno 1618. auffgerichteten Testament mit reiffem Bedacht dahin widerholt/ daß seine beyde Güther/Wöhrnstein/ als Leben/ und Schmalßdorff/ als Eigen/ wollen solche/ ohne grossen Zantch und Hader/ wie auch umb anderer erheblicher ursachen willen/ nicht sichtlich voneinander zertheilen/ diser wegen dem künftigen Besizer des Wöhrnsteins/ so lang sein Geschlecht/ Schild und Helm währet/ und deren Eimer denselbigen innen habe/ bey sammen unzertheilt bleiben sollen.

282 Welches gleicher massen auch in Ao. 1620. mittelst eines zu Culmbach aufgerichteten Reccesses/ ohne einige Aenderung; und dessen unangesehen/ daß in deren grundverderblichen dreißigjährigen Kriegs-Zeit/ wegen grossen Schuldenlasts/ und anderer ursachen/ die Güther gleichwohl unter denen fünf Herrn Brüdern Freyherrn von Rünsberg vertheilt werden müssen/ dan noch auch noch bey deren in Anno 1647. unter allen Herrn Brüdern/ am 4. 10bris. fürgegangenen Theilung/ in praesentia sieben andere fürnehmer Cavaliers, serid und

289 enixé besätziget worden. Ob nun wohl dieses nicht verneint werden mag/ daß ex sola Prohibitione Alienationis Bonorum, oder daß eines Testatoris, vel Pactum inter se inuentum Bona nicht voneinander vertheilt werden sollen/ die constitutio eines Fideicommissi agnaticii vel Familiae nicht eben allwegen stabilirt werden möge;

juxta ea, quae in terminis hanc in rem

commentatur Johannes Cephalus, lib. 3. consil. 330. num. 66. § segg.

Es wird doch in dem Gegentheil bey al- 290
 len Rechtslehrern vor unweislich gehalten: Quod, si vel Testator in supremā Voluntate, vel Contrahentes, aut Pacifcentes, in contractu, vel pacto, Bona extra Familiam alienari, hac de causā prohibuerint, ut ipsorum Familia ejusque splendor exinde conservari, & Familiae Ruina hoc modo averti possit, tunc Fideicommissum sine dubitatione constitutum censendum sit;

ut, praeter tot alios, egregiè docet laudatus Cephalus, d. consil. 330. num. 66. ubi ita notatur: Ur Fideicommissum inducatur ratione Agnationis conservandae, oportet, quod Testator expressè dixerit, se vel- 291
 le conservare Agnationem, & id agere gratia illius conservandae; tunc sequitur inductio Fideicommissi, sine quo concludenter & necessariò illa non conservaretur &c.

Imò quòd non saltim in tali casu, quando scilicet Disponentes, vel Pacifcentes hujus Cause finalis, ut nempe suae Familiae splendor ex Bonis alienari prohibitis conservetur, expressam & specificam mentionem fecerunt; verùm etiam tunc, cum disponitur, quòd bona in Familia manere de- 292
 beant;

juxta L. final. ibique DDres. Cod. de verb. signific. Vincent. Fusarius, de fideicommiss. subfir. Q. 499. num. 1. Petrus Anton. de Petra, de fideicommiss. Q. 5. num. 2. & 7. ubi dicit: Nil referre, an testator ita di- 293
 xerit, quòd velit sua Bona conservari in Familia; seu quòd nolit, ut illa è familia exeant, seu quòd nolit, ea extra Familiam alienari; cum haec omnia aequipollent:

Vel quòd Bona in Familia, Agnatio- 294
 ne, vel Domo conservari;

Petra, d. l. num. 8. Vultejus, in consil. Marpurg. vol. 4. consil. 54. num. 920. Hondedæus, vol. 2. consil. 45. num. 3. Peguera, Decis. 101. num. 5.

Vel quòd illa extra Familiam non alienari;

Knipschild, de fideic. fam. nobil. cap. 6. 295
 num. 101. § cap. 11. num. 154.

Vel apud Agnatos & Lineam masculinam conservari; & propterea extra illam alienari non debeat:

Hermann, Vultejus, c. l. num. 99. ex Curtio, Alciato, Peregrino, Molina, Knipschild. d. l. num. 162.

absolutum & perpetuum Familiae Fideicommissum inducatur, ita scilicet, ut sufficiat, si modò Testator, vel Pacifcentes suam Dispositionem, vel Conventionem à prohibitione Alienationis non incepterit; sed Bona

Bona propterea, ut illa in Familia conſerventur, alienari prohibuerint:

Jungatur Alciatus, *conſil. 484. num. 3. Petra, d. tract. Q. 5. num. 19. vers. Septimum exemplum. perillustres Dn. de Lyncker, Resp. 173. num. 23. § 24. Marcus Anron. Sabelli, in Summa divers. tract. §. Fideicommissum. num. 12.*

297 Sicque hoc principaliter, seu per modum principalis Dispositionis ab ipsis sit actum;

Knipschild. *d. c. 6. num. 102.*

passim apud nostrates firmatum videre est.

Addat. pro pluribus B. Dn. Samuel Stryke, de *ſucceſſionib. ab intest. Diss. 7. cap. 1. rh. 15. ubique prolixo catalogo laudati.*

298 Ob nun wohl in subitrato solche verba

formalia, quoad exteraum illorum corticem, nicht zu finden: So wol tet jedoch

nicht der wenigste Zweifel: daß die Verordnung, daß die beyde Güther Wöhrens

stein und Schmailsdorff zu ewigen Zeiten nicht abgefondert; sondern so

lang das Rünſbergiſche Geſchlecht / Schild und Helm währe / iedermahlet

das Buch Schmailsdorff von den Maſculus Agnatis, oder Männlichen Le-

bens. folgern / aus der Töchtern / oder Schweſtern / oder Anderer Eigens

Erben bardeu / mittelst würtlicher Bezahlung einer Summ von 3400. fl. re-

curtet werden solle; und zwar dieses aus dieser

ſpecialiter und außdrücklich beſetzten Urſach / diemeilen die leydliche Erfahrung

bezeuge / daß viel Adelige Geſchlechter / durch dergleichen Stamm-

Lebens und Agener Güther unſüßig de Zertrennung / in unvorderbringlichen Schaden

geſetzt werden ic. deren ſeitigen / welche diese testamentliche

Verordnungen und Pacta gemacht / sollicitum & enixissimum

studium antiquissimam suam Familiam, pro vitili, in perpetuo splendore & flore

conſervandi überſüßig an tag lege.

300 Welches weitläuffer auszuführen wir

aus dieser Urſach / uns geſüßentlich enthalten / diemeilen fürs Zwatte / die Stratz-

berg, und Schaubergische Frauen Töchtere Selbsten / in ipſo ſupremo Imperii

Tribunali, die außdrückliche und lauttere Bekantauß gethan / daß / bey deren in Anno

1620. errichteten Theilung / die dar-

fahren würde / deſſelben hinterlaſſende Töchtere / oder andere Eigentumbts

Erben ſchuldig ſeyn ſollten / die ererbte eigentumbliche Güther denen Agnaten /

in einem gewiſſen / auf den bloſſen Ertrag geſtellten anſchlag zu überlaſſen: Welches nicht weniger im Erbtheilungs-Receß de Anno

1647. wohlbedächtlich widerholt worden; allermassen in der Schaubergischen

am 28. Novembr. 1702. übergebenen endlichen Submission in mehreren zu sehen.

Quod vero nulla tortior, etiam in probando tali fideicommissi familiae perpetuo, Probatio deur, quam quae propria ipsius

adverse Partis confessione, scripto maxime comprehensa, atque judiciali, constat, nemo ullus est, qui nesciat. Thomas

Grammaticus, *Decy. 36. num. 66. post Matcardum, Capiferreum, Cravettam, Menochium, & alios, Pruckmannus, vol. 1. conſil. 2. num. 104. Collega noſter, D. Harprecht, in tract. academiæ de ſucceſſionib. parte 2. pag. 847. num. 699. § legq.*

Und wievohlen in diesen beyden lektren Verglichen eine gedoppelte Extension, rationum Sub-rium Objecti, gemacht worden / also nemlich / daß / da vorher nicht

alle Freyherrlich Rünſbergiſche Güther mit dem nexu perpetui fideicommissi Familie

beſchlagen gewesen / von solcher Zeit an ihnen alle der Weeg und access zu denselben er-

öffnet worden: So mag jedoch diese extensiva Conventio nicht verhinertlich seyn / daß

derjenige Herr von Rünſberg / welchem Wöhrensstein zuſtehet / zu auß- und einlö-

ſung des Ritter-Guths Schmailsdorff nicht vor allen andern Rünſbergiſchen

Agnatis berechtigt seyn sollte: Dann da

ligt allerſörderſt der clare buchſtab des in Anno 1620. außgerichteten Theilungs-

Receßs vor augen / daß das Buch Wöhrens-

stein und Schmailsdorff jederzeiten beſammen seyn und bleiben / und daß

der Theilungs-Receß de Anno 1574. wie auch Herrn Johann Fridrichs / und Herrn

Georgen von Rünſberg hinterlaſſene Testamenta, nichts minder in ſchuldiae acht / NB. aus denen darinnen befindlichen

motiven / und angezogenen Urſachen genommen und obſerviert werden sollen. Daß aber die darinnen befindliche Motiven

und Urſachen kein anderes Objectum haben / als die immerhin beſtändig unzertrennt und beſammen behaltende Gü-

ther Wöhrensstein und Schmailsdorff / als deren keines / allein und beſonders / ohne

täglichen Gedächtniß / allseitige Beschwehrligkeit der Herrschaft und Unterthanen / auch Abnahm der Güther / mithin auch der Famili, polidirt werden kan / das erhaltet der lauttere und Sonnenclare buchhab mehrbesagten Receptus de Anno 1574. wie auch beyder / in Annis 1571. und 1618. aufgerichteter Testamenten.

308 Und dieweilen fürs Zweitte / auch in dem letztern / Anno 1647. aufgerichteten Recept, eben diese Rationes, wiewohl aus ursach / weil tunc temporis die Güther / Wöhrnstein / Schmailsdorff / und andere / nach beschaffenheit der damaligen elenden Läuften / auf den Güthern gestandenen übergroßen Schuldentlasts / und Quinarii Fratrum Numeri, höchst beschwehrl. und unrichtigkeit / und unter so viele Herrn ditrahirt werden müssen / in etwas mehrerer Generalitate, sollicit widerholt / und dieses / was vorher / in so vielen vorhergehengenen Testamentis & Receptibus, in specie wegen der beyden Güther Wöhrnstein und Schmailsdorff Beystimmen, behaltung / tanta cum cura & sollicitudine, ex in declinabili ferè necessitate, so heilsamlich disponirt / und reccesirt worden / mit keinem Wort in dem letzten Recept de dicto Anno 1647. geändert zu finden / sondern

309 neben diser paulo generaliori & latius parente Conventione: Dafs / da über kurz oder lang / der B. id. r. Einer oder der andere / auch derselben Agnaten und Lehensgere / ohne männliche Erben / mit Tod abgehen würden / auf solchen Fall die eigenthümliche Güther (Und also alle von den samptlichen fünf Brüdern besessene Güther.) von den Stamm- und Lehens-Güthern keines wegs abgefondert / oder NB. vertheilt; sondern derselben nachgelassenen Töchtern / Schwestern / oder Eigens- Erben / umb solche eigenthümliche Güther / Erhaltung mit Geld / auf art und weis / wie darinnen befindlich / gesehen solle / auch gleich in dem Eingang solchen letzten Bergliches ausdrücklich beingeschlossen worden / das die beschagter Erb- Vergleich und Pactum gentilitium vom 30. Julii, 1574. in allen seinen Contentis, und heilsamlich verordneten Clausulis, von den samptlichen Gebrüdern und Männlichen Erben unverbrüchlich gehalten / und denen in allem nachgelebt werden solle; so / das derselbe in genere widerholt / und / nur umb mehrerer Erläuterung willen / bey etlichen Puncten / und zwar in specie quoad hoc, das die samptliche / allen fünf Herrn Gebrüdern zugehörige Bona mit einem reciproco Fideicommissio beschlagen sein sollten / und in casum, das / wann Einer von allen fünf Brüdern / absque mascula Sobole, absterben möchte /

310
311

denen andern Herrn Brüdern die Gerechtfame, die von ihm hinterlassene Güther / seinen Töchtern / oder Schwestern / oder anderen Eigens- Erben / mit rechtlicher Bezahlung deren in ipso hoc Pacto bestimmten Geld- Summ / auszulösen / zukommen / und noch weiter auch allen weitern Agnatis und Lehensfolgern gleiches Jus competere solle / so zeigt sich von selbst / das mehrangerogtes Pactum, die beschagte beyde Güther / zu ewigen tagen / beystimmen zu lassen / pro perpetuo valentia Familiae lege observirt werden müsse. Dann das die in dicto gentilitio Pacto de Ao. 1574. gemachte hochhailtame Provision / das / wann Schmailsdorff / durch aussterbung einer Lineae Masculinae, auf Töchtern / Schwestern / oder andere Eigens- Erben gelangen und fallen würde / alsdann d. r. J. habe der Ritter- Guths Wöhrnstein auch Schmailsdorff darzu einzulösen befügt und berechtiget seyn solle / durch disen letzteren Theilungs- recept de Ao. 1647. in specie aufgehoben und cassirt worden seyn solle / das ist nicht nur / in dubio, nimmermehr zu vermuthen / ob notoriam, in contrarium, Juris praesumptionem, quod Mutatio, in re dubia, plane non praesumatur: de quo proxime plura; sondern es kan auch diese generalis Conventio, das / bey welchem unter allen fünf Herrn Gebrüdern / oder ulteriorum graduum Agnatis & feudalicis Successoribus, der Casus totalis Masculinae ipsorum Descendentiae extinctionis sich quancodunque ergeben würde / allen seinen so dann überlebenden Brüdern / oder weitern Agnatis, juxta successiones feudalis ordinem & proximitatem, die Befugsame seine Güter seinen Eigens- Erben auszulösen / zuständig seyn solle / diser wegens Wöhrnstein und Schmailsdorff / in specie gemachter Verordnung / das die selbe / so weit möglich / zu ewigen tagen / ob praedictas Rationes, beneinander behalten / und / wann solche gleichwohl / durch erfolgende Todfälle / voneinander getrennt / so / das Wöhrnstein / als Lehen / einem Bruder / oder weitern Agnato zufallen; das Eigenthum Schmailsdorff aber an einige Feminas, oder andere Eigens- Erben kommen und fallen würde / alsdann dieses zu Genem / mediante perpetua Relictione, wider gelöst / solich diese Einlösung, Recht unverneinlich niemand anderem / als dem jederweiligen Possessori des Guths Wöhrnstein zuständig seyn solle / keines wegs derogiren:

In toto namque Jure nostro omnia ita explicari debent, ut Generi per speciem, & proinde, quemadmodum Legi generali, sive antiquiori, sive recentiori, per Legem specialem, licet anteriorem; ita etiam

etiam generali five latius concepto Familie Pacto, similiter per aliud specialius Pactum, quantumvis antiquius, multoque magis per plura hujusmodi specialia Pacta, & Testamenta illustri Familie derogatur haud dubie.

L. 80. de regul. jur. L. 3. Cod. de silentiar. ibique DDres.

315 Ja daß dieses die unzweifeliche mens & intentio etiam ultimi hujus Pacti de Ao. 1647. Conditio gewesen / das erhellet / vors Dritte / offenbarlich aus deme / daß / obgleich die beyde Herren Brüder von Künzberg, Johann Christoph / und Georg Adam denen Streit- und Schaumburgischen Frauen Töchtern näher verwandt / als Herr Christian Ernst / jezmaligen Imploranten wohlseeliger Herr Vatter / Sie jedoch an auslösung des Ritter- & Guths Schmailsdorff participiren / oder Ihme Herrn Christian Ernst in diesem Recht vorzuziehnen niemahlen gesucht / ja noch in der Zeit / als Er allbereit von Schmailsdorff possession genommen / gleich am nachgescholten Tag Selbst an ihne geschrieben / daß ihre intention durchaus nicht dahin zielt / oder einiger Gedankhen bey Ihnen walte / ihre Pacta Familiae überhauffen zu verweisen / sondern Sie / daß solche Jure & Juticia zu conserviren / alle crähnen wann die Wapfen mit Vormunden versehen / eufertig anwenden wollen; nach wörtlichem innhalt Ihrer beyder am 31. Mart. 1694. an Herrn Christian Ernst abgelaassenen Schreibens.

316 Allermassen Sie dann auch / als viel unswissend / vor das Vierte / bis auf die se gegenwärtige Zeit / umb die Auslösung des Ritter- & Guths Schmailsdorff sich nicht angemeldet / sondern wohltaunlich erst den endlichen Ausgang dieses Processus abzuwarten sich gemüßiget und verbunden erkennen; anders mehrers nicht anzuführen.

317 So gewis nun und richtig allerforderlich dieses ist / daß alle und jede Künzbergische Güther / Dorff / und Herrschaften / und mithin auch Schmailsdorff / mit dem nexu eines ewigen gennlich / seu Familiae Fideicommissi, beschlagen seyen / so gewis halten wir anerbens auch dieses / daß / obgleich der Gegentheil zubeaupten sich bemühet / daß die Pacta perillastris istius Familiae nie zur observanz kommen; sondern von denselben bißdaher / in viel weeg / recedirt worden; jedannoch auch dieses mit keinem bestand opponirt worden sey:

318 Primo namque, ut jam proximè antevertimus dicere, Mutatio, in dubio, haudquaquam præsumitur:
L. 22. de probat. L. 32. princip. de donat. in vir. Suvor. L. 5. qui satisd. cog. Hermann. Vultrejus, in consill. Marburg. col. 1.

conf. 22. num. 41. Menochius, consil. 1. num. 120. Malcardus, de probat. conclus. 1032. num. 1.

Sicut nec Abrogatio.
L. 27. Cod. de testam. L. 32. Cod. de appellat. L. 35. Cod. de inoffic. testam. Malcardus, conclus. 1084.

Mutare siquidem est accidens: Accidentia verò non præsumi, ex rextibus & DDibus statumatur Menochius, de præsumpt. lib. 6. præsumpt. 37. Barbosa & Tabor, axiom. lib. 11. cap. 60. axiom. 7.

Quæ ipsa Regula non solum quoad illa, quæ incontinenti; verum etiam quoad ea, quæ ex intervallo fiunt, potentissimè militat, ita nempe, ut, tamen à tempore celebrati alicujus negotii longum tempus elapsum sit; nihilominus tamen Mutatio voluntaris haud præsumatur; sed ab eo, qui eandem allegat, probanda sit;

per d. L. 27. Cod. de testam. ibique Jasonem, post Aretinum, Johannes Cephalus, consil. 351. num. 26. Alcanius Clementinus, de patria potest. cap. ult. num. 104. Craverata, de temporis antiquit. in parte. partis prima principal. num. 60. Cardinalis Parinus, lib. 3. consil. 67. num. 25. Menochius, dicta præsumpt. 37. num. 26.

Wannhero die Rechtslehre ad hoc, ut Pacta, legitime inica, mutata dicantur, eine deutliche Erklärung der vorhabenden Aenderung einmüthig erfordern; in tantum, ut dicant, generalem mentionem ad hoc non sufficere.

Alexander Tartagnus, lib. 4. consil. 123. in princip. num. 2. 8. & segg. ubi multa hujus rei exempla conglomemat.

Neque mutationem, vel correctionem alicujus Conventionis, vel Dispositionis, de facili præsumendam;

Regnerus Sixtinus, in consill. Marburg. vol. 3. consil. 8. num. 74.

Sed ad novam Conventionem; novum etiam Pactum & Tractatum requiri:

Eb. Domini Antecessores, apud Besoldum, in consill. Tubing. parte 4. consil. 145. num. 18.

Et quoties dicitur, legitime conditam Dispositionem ex postfacto mutatam esse, hæc ipsa Mutatio etiam legaliter probari debeat;

Johann-Baptista Cardinalis de Luca, in theatro verit. & justit. tom. 2. disc. de fideicommiss. 127. num. 12.

aded, ut in dubio potius Error & inadvertentia præsumi, & quæ in subsequentiibus Pactis mutata videntur, ex errore profecta videri debeant.

post Jasonem, Cephalus, consil. 351. num. 28.

Ex quo etiam Renovatio alicujus contractus semper facta præsumitur cum eisdem quali-

319

320

321

322

323

324

325

326

qualitatibus, & secundum naturam primi seu precedentis contractus intelligitur; ut in casu valde simili, ex Bartolo & Baldo, docet Modestinus Pistoris, *consil. 21. num. 58.*

327 So ist! Zwaitens, in specie quoad ipsam materiam Fideicommissorum, auch dieses eine richtige und unzweifliche Regula: Quod & Fideicommissum semel indutum praesumat durare, & quando id semel existentiam habuit, semper interpretatio ita fieri debeat, ne rursus intercidat; praecipue si de Fideicommissio Familiae seu agnatio quae sit; ubi latam & benignam interpretationem fieri debere, ex Libus & erudum interpretibus stabilis laudatus Cephalus,

consil. 330. num. 18. C. seqq. novissime Ludovicus Batellus, de ultimis voluntat. Decis. 8. num. 12. C. 16.

329 Cum enim hujusmodi Fideicommissum, ejusdemque constitutio favorabilis censeatur; imò planè hujus generis Fideicommissa excellenter favorabilia Doctores appellent;

notante Klockio, *tomo 3. consil. 182. num. 571.*

330 quocirca illorum destructio & sublatio non favorabilis; sed potius odiosa & restringenda à DDibus dicitur; cum contrariorum contraria fitratio, & contraria operatio; & quod operatur propositum in proposito, idem etiam operetur oppositum in opposito,

Knipfchild, de fideic. famil. nobil. cap. 16. num. 261. Cothmannus, vol. 2. Resp. 80. num. 89. C. seqq.

331 Nicht weniger ist! Drittens / hiebey zubeckerken / daß das Testamentum Johann - Eridicianum de Anno 1571. wie nicht weniger auch das nur drey Jahr nach gefolgte Pactum gentilitium de Anno 1574. in allen hernachgefolgten Testamentis & Pactis perillustrius istius Künsergenis Familiae so gar pro illius perpetua Normâ & fundamentali quasi lege gehalten worden / daß auch, als oben bereits angeführt worden / noch die beyde Herrn Brüder / Johann Christoph / und Georg Adam von Künserberg / gleich am ersten / nach gewaltsamer Possessions-ergreifung in dem Ritter-Guth Schmalisdorff / hernachgefolgten 3 gigen Tag Martii, Ao. 1694. an den Herrn Occupanten Selbstes geschrieben / daß ihre Intention durchauß nicht dahin zible / diese Pacta Familiae überhauffen zuverwerffen / sondern vielmehr dieselbe aus allen cräften zu conserviren.

332 Welches Selbige wohl glaublich / besonders gegen Einem / mit dem Sie damahls / ob hanc ipsam violentam Invasionem, so übel vergnügt gewesen / daß Sie auch in gar harten und scharffen terminis solche

Ihme vermischen nicht nur wider die Wahrheit; sondern auch zu der damahls recentissime in den Wasenstand gelegeter Streitberg- und Schaumbergischer Fideicommissen nächster Verwandtinnen / ja auch zu ihrem Selbstigenen praedicio, nicht geschrieben haben würden / wann die antiqua, & ex longis intervallis multoties confirmata Pacta Familiae bey derselben ausser aller observanz kommen wären / und schon damahls nicht mehr gegolten haben solten.

333 Viertens wird dieses alles auch ex resolutione in contrarium adductorum noch mehrers bestärcket. Dann ob schon / juxta primam dubitandi Rationem, das Ritter-Guth Schmalisdorff denen Lehen und Stamm / in mehrangeregten Pactis entgegengesetzet wird: So dient doch hier auff zur kurzen abfertigung / daß durch dieses Wort / Stamm / Güther / nicht nur solcherley Bona nexu Fideicommissi agnatio devincta; sondern eben wohl auch Bona hereditaria sive Avita, quae Majorum fuerunt, & à Progenitoribus nostris ad nos pervenerunt, mehrmahls ange-dit-ten werden:

juxta ea, quae legimus apud Wehnerum, in *Observ. pract. vocab. Stammelehen. Reinkingium, de retractu consanguinit. Q. 3. num. 11. cum seqq. Knipfchild, de fideicom. famil. nobil. cap. 1. num. 14.*

334 Dafern nun Schmalisdorff von solcher natur und beschaffenheit wäre / daß es weder mit dem vinculo perpetui Familiae Fideicommissi verhasstet / noch von denen Freyherrlich-Künserbergischen Majoribus hergestammet wäre / so würde diese gegenseitige andersung der Lehen- und Stamm-Güther / und des eignen Guths Schmalisdorff extra dubitationem. Weilen aber in den Actis ausdrücklich gemeldet wird; daß das Ritter-Guth Schmalisdorff bereits über 400. Jahr ein altväterliches Stamm-Guth gewesen sey:

in vol. Actor. 3. in Herrn Christian Ernst von Künserberg / Anno 1700. am 26. Januar. bey höchstpreistlichem Reichshoff; Rath übergebenen Begehren / gleich in paginis prioribus:

337 so muß man nothwendig bey diesem bewenden lassen / daß dieses Guth zwar Anno 1571. und 1574. bereits ein altväterliches und / hoc ipso respectu, kein Künserbergisches Stamm-Guth; aber biß dahin noch mit keinem nexu perpetui Familiae Fideicommissi beschlagenes Guth; sondern ein eigenthümliches / sive jure tum pleni, tum & liberi Dominii, eigenes Guth gewesen sey; hernach aber durch das / in derselben Zeit / nimirum in Annis 1571. und 74. auff-

auffgerichtete Testamentum, und Pactum gentilitium, auch zu einem mit dem vinculo Fideicommissi befangenen Stamm-Guth gemacht worden sey; also / daß es /
 339 dessen ungehindert / daß auch solcherley bona Fideicommissaria reverâ des Zinhabers eigenthumbliche Güther seyn / und ihm jure Domini, tamen non liberi & irrevocabilis; sed duntaxat restricti & revocabilis, zuständig seyn;

per deducta Knipschildii, de F. F. N. cap. 10. num. 1. *Emul. segg.*

340 solches dennoch hiernächst von den Lehren und andern alten Fideicommiss- und Rüksbergischen Stamm-Güthern / und besonders dem Lebenbahren Ritter-Guth Wöhrstein weiters nicht separirt; sondern jederzeit zu demselben gezogen werden / und / wanns je durch Erb- Theilungen darvon abkommen würde / dennoch jedesmahls wider vom Zinhaber des Guths Wöhrstein eingelöst werden solle / könne und möge.

341 Auf diese nachfolgende Rationem dubitandi, quod Institutio Fideicommissi, etiam Familiae, in ambiguo, neutiquam præsumi debeat, ist die Antwort in præmissis Rationibus decidiendi ad fatietatem allbereit verfügt worden.

342 So hat gleichfalls auch das / so circa Secundum membrum, daß nemlichen dieses Gentilitium Pactum nie zu keiner observanz gekommen / in hucusque firmatis seine völlig-abhessliche maasse bekommen; wahn wir uns nachmahlen ohne anstand beziehen.

343 Daß aber die leglich im leben gewesene Freyherrn von Rüksberg / ex adverso, auch dessen beschuldigt worden / daß sie einige Güther / in fraudem Fæminarum, und anderer Eigens Erben / als welche / auff diese weiß / umb ihre Auslosungs- und Reluctions-Gelder / in so fern gebracht würden / erst post sepedita Testamenta & Pacta, zu Leben offerirt / und daß auch insonderheit Herr Christian Ernst, in seinem Testament / die Berechtigame / das Guth Schmeißdorff wider zu dem Guth Wöhrstein zu ewigen tagen zurelaiern / auff seine selbstsaiene Malculos Posterios allein restringirt habe; wie ingleichem daß einige eigenthumbliche Güther / erst post sepeditam Familiae Pactum de Anno 1574 von und aus der Familia alienirt worden; das ist theils vom wohlseiligen Herrn Christian Ernsten selbst / theils auch / post ejus obitum, von seinem Herrn Sohn / jetzigem Herrn Imploranten in seiner endlichen Gegen-Submission / mit unterschied / als der lautere unerweisliche Ungrund constantissime widersprechen / und im übrigen so solidæ ad omnia & singula geant-

wortet worden / daß wir nicht glauben können / daß in so fern Ein-Hochstpreisklicher Kayserl. Reichs-Hof-Rath einigen anstand gehabt hätte / pro Domino Reo eine ablatoriam ergehen zu lassen.

Conferatur in ersgedachter endlicher ³⁴⁴ Gegen-Submission / der Sus Zum andern acceptirt Altwald ganz gerne.

bleibet also finaliter nachmahls darbey / daß das uhraltte Rüksbergische Guth Schmeißdorff ein wahrhaftig und un-zweiffliches Fideicommissum Familiae, und benebens dem juri perpetuæ Relationis in allweg unterworfen sey. Und auff dieses ³⁴⁵ suppositum wird nunmehr in dieser

Dritten Quætion zuwissen
 verlangt:

Wann beyde vorstehende Fragen / oder wenigstens die zweyte affirmative zu beantworten wäre / ob nicht der jetzmahlige Herr Besizer von Wöhrstein / neben dem Beneficio Supplicationis pro reformatoria, zu mehrerer præcaution und Sicherheit / quasi per interventionem, das Jus reluendi ex propria persona competens, alternativè & in eventum annectiren / auch an dem höchst-preisslichen Kayserlichen Reichs-Hof-Rath / mit eigentlicher Beziehung auff die / in Causa principali Reluctio-nis bereits ventilirte Acta, dahin das Peritum einrichten solte?

Weilen aber mit dieser dritten Quætion individualim verknüpfft ist auch diese

Vierte Quætion:

Ob dem jetzigen Supplicanten / Herrn Adam Friderich Christian ³⁴⁶ von Rüksberg / ob Er gleich deren seinem seeligen Herrn Vater angeschuldigten Invasion sich nicht theilhaftig gemacht / jedannoeh die Qualitas Hæredis, in dieser Sack / und bey dem ergriffenen Remedio Supplicationis nicht entgegen stehe?

so wollen wir beyde zusamen fassen / und nebeneinander examiniren. Daß nun ³⁴⁷ Herr Supplicant dieses Fideicommiss- und Stamm-Guth Schmeißdorff nicht relaiern könne; sondern geschehen lassen müsse; daß / wann jemand anderer von seinen Herrn Weirern / den Freyherrn von Rüksberg / solches / umb die in denen vorhandnen Pactis bestimmte Summ / aus banden der Creitt- und Schamburgischen Töchtern / wider zu der Familian- und einzulösen wolte / er solches thue und nach ^{wunsch}

- wunsch zu werckh richter das scheint ex hoc ipso, quod in quarta Q. specificè tangitur, Juris principio, fasti indubitato zuaffirmiren seyn / quia Filius, sui Patris Haeres effectus, illius factum impugnare non potest; sed eadem, per Regulam, stare tenetur;
- per communia DDrum, ad L. 14. Cod. de rei vindicat. Novellam 159. cum parallel.
- 348 Dann daß eben diese Regul auch in Fideicommissis statt und raum habe / dorvon handeln in mehreren Arius Pinellus, ad L. 1. part. 3. num. 79. & seqq. Cod. de bon. matern. Johannes Cephalus, consil. 592. num. 28. Menochius, consil. 129. num. 11. & consil. 89. num. 34. Brunneemann, ad L. 114. §. 16. num. 18. & 19. de legat. 1. Johannes à Sande, de prohib. rer. alienat. part. 3. cap. 8. num. 33. Vincent. Fusarius, de fideicommiss. substitut. Q. 597. num. 1. Josephus Urceolus, de transactioib. Q. 50. in fin. & Q. 80. num. 1. Collega nolter, D. Harpprecht, in Diss. de Transact. super Fideicommissio inter personas ad illud vocatas, §. 38. 39. & 40.
- 349 Eben so / als diese be auch in denen / mit dergleichen Fideicommiss - Güthern fraternisirenden Bonis feudilibus, regulariter, auch gleichgültigen ingressi sind;
- justa ea, que docent Georg-Adam Struvius, in Synragm. Jur. feudal. cap. 13. aphor. 16. num. 6. B. Dn. Samuel Stryke, in exam. Jur. feudal. cap. 20. Q. 10.
- 350 Es ist aber hierüber allerförenderk in fleißiges bedencken zunehmen / daß impræsentiarum weder dieses gefragt werde: Ob ein vom Vatter veräußertes Leben / von seinem Sohn / jure Successionis, revocirt werden möge? Noch auch dieses:
- 351 Ob ein Adliches Stamm - oder Fideicommiss - Guth / so desselben Inhaber alienirt / von seinem Sohn / als successore in Fideicommissio, revocirt werden könne? Sondern dieses ist allein das Objectum præsentis determinationis: Ob Herr Supplican das von seinem Herrn Vatter /
- 352 durch die Ihm angeschuldigte (Posto, daß sie nochmalen / durch erfolgende Sententiam in hoc processu Supplicat. vor gnugsamb erwisen und richtig erkannt werde) gewaltsame Bemächtigung und Invasion des Stamm-Guths Schmeilsdorff verurückhte Jus perpetuæ Reluisionis, nicht als Filius Invasoris, insimulque ejus Haeres; sondern sub qualitate seines proximi Agnati, & Possessoris des Lebens-Guths Wöhrstein / zu welchem Schmeilsdorff / per Majorum Testamenta & Pacta Familiae, zu ewigen tagen gehörig seyn solle / veräußert / daß alle in dem Lebens-Guth Wöhrstein succedirende Agnati die Berechtigtheit das Guth Schmeilsdorff / ex manu Fœminarum, oder anderer Eigens-Erben / absque ulla ullius
- Temporis præfinitione, jurelairen fug und macht haben sollen / zuexerciren berechtiget sey? Diese Frage wie sie weder in Jure Communi, noch bey denen Rechtslehrern / als viel uns bekannt / his specificis in terminis, erörtert zu finden: alls müssen wir nothwendig / in derselben deciderung / das / was immer hiervon die analogia Juris, ex receptoribus Interpr. placitis, de casibus similibus, subministrirt / zu rath und hülf ziehen. Dasjenige nun / so mit dieser Quæktion die nächste verwandte nus hat / bestehet in diser / huic nostræ Quæktioni gar nahe kommende und besäimter Rechtsfrage güldlicher determination: Ob / wann entweder ein Lehenmann sein prædium feudale veräußertlich hinweggibt / oder eines Fideicommissiagnatici Possessor ein solch Stamm-Guth veräußert / ihre Söhne so wohl / als andere Agnati das Jus Retractus zu exerciren / und mithin ein solch Leben / oder Fideicommiss - Guth / umb eben das Pretium, wovor der Vatter dasselbe veräußert / an sich zuziehen und einzulösen berechtiget seyen? Dann weil auch in Casu nobis proposito gleiche Frage movirt wird: Ob ein Fideicommiss - Guth / so der Vatter umb ein bestimmtes Pretium jurelairen berechtiget gewesen; dieses Juris aber sich / per ipsi imputatam talis Prædii violentam invasionem, selbst verlustig gemacht / wie von einem jeden andern zu seiner Famili gehörigem Agnato, juxta ordinem feudalis successiois; also gleicher massen auch von seinem Sohn / ceu & ipsi Agnato, gegen Zahl - und abstattung des in Pactis Familiae bestimpten Pretii, vi Juris perpetuæ Reluisionis, an sich zulösen und dasselbige widerumb mit einem andern Guth / bey welchem es allezeit verbleiben solle / vereinbaren könne? so zweifeln wir nicht / daß / was die Rechtslehre von der ersten Frag halten / auch bey dieser / dermalen zudecidiren vorkommenden Frage / durch eine Rechtsgültige und wohlgegründete illation / sich wohl appliciren lassen: Dessen unangesehen / daß zwischen einem propriè sic dicto Retractu, und dem Jure perpetuæ Reluisionis (per Statuta, Testamenta, vel Pacta induc'to) an sich selbststen unterschiedliche Differentia fürwaltten;
- ut videre est apud Franzkium, in tract. de landem. cap. 16. num. 157. B. Collegam nostrum, Dn. Frommannum, in delictat. juris retractus Würtembergici, §. 24. & nostrum Collegam, D. Harpprechtum, in Resp. criminali. & civilib. vol. 1. Resp. 5. num. 9. & porro sequentibus.
- Ob nun aber auch gleich beyde nächstbemerckhte Fragen: Ob / wann ein Lehenmann sein Leben veräußert / seine Söhne so wohl

wohl / als andere Agnati, solches / jure retractus in Jure feudali expressè admittit, an sich ziehen und lösen können? Oder / wann auch ein Vatter ein Fideicommiss-Guth extra Familiam alienirt hat / seine Söhne so wohl / als andere Agnati, solches jure retractus gentilitii seu sanguinis an sich zulösen von Rechts wegen besugt seyen? auch an sich selbst nicht extra omnem planè dubitationem stehen; indem auch dieselbe affirmativè zu decidiren einige

361 Rechtslehre: ex hac ipsa Ratione, et ingen anstand haben wollen / quod Filius factum Patris impugnare non possit;

per L. 5. Cod. de servo pigvori dato manum. L. 11. §. 16. de leg. 1. L. 69. §. 3. de legat. 2. & ea, que tradit Borgninus Cavalcanus, part. 1. Decis. Fixiz. an. 36. num. 29. Johannes Cephalus, consil. 398. num. 28. Johannes à Sande, de prohib. rer. alienat. cap. 8. num. 33. & passim Alii.

362 Und daß / zweytens / die Söhne von andern Agnatis in diesem differiren / daß / weilen sie auch ihres Vatters Erbschafft / wann sie anderst die von ihm hinterlassene Lehen erhalten wollen / nothwendig mitte antretten müssen;

per notoriam de his Feudorum sanctionem II. Feud. 45.

363 und sub hac qualitate auch alle onera hereditaria, quorsum etiam regulariter Facti paterni præstatio pertinet, übernemen und leiden müssen.

364 Ingleichem / daß / drittens / das Jus Feudum à Patre alienatum, etiam jure reprohucosus, vel retractus revocandi, in Jure Feudali nirgendswo denen Söhnen; sondern einzig und allein des alienirenden Vasalli Agnatis gestattet wird;

II. Feud. 39. princip.

365 Cùm verò Agnatorum, in ipso hoc tercio, quod ipsi novissimè defuncti Vasalli Hereditatem inviti non adeant, disparratio sit; quapropter ab illis ad Filios hæcænus nulla valida illatio peti posse videtur; arg. L. ult. de calumniator.

366 Und wann / viertens / auch die Söhne ad exercendum hoc Jus retractus admittirt würden / die Agnati dieses Juris, quod tamen ipsis solis indultum legitur, sich niemahlen prevaliren könnten / angesehen / wann Söhne vorhanden seyn / sie von ihnen / als gradu proximioribus, immerhin excludirt würden: Allermassen / ex his & similibus Rationibus, unterschiedene berühmte und tapfere Scribenten das Jus ein solch Lehen / auch jure retractus, zu revociren / denen Söhnen simpliciter und gänzlich absprechen;

præcipue etiam per triuissimum ex. II. Feud. 26. §. Titius. cujus hæc sunt formalia: Titius, Filios Mafculos non habens; partem suam Feudi Sejo, partem ejusdem Feu-

di possidentis, Agnato suo, concessit. Sempronius, proximior Agnatus, mortuò demùm Titio, partem illius Feudi, nullò datò pretio, recuperare potest. Quodsi Titius Filios proprios haberet, pretio reddidit, etiam vivò Titio. Quodsi consensus alienationi, vel per annum, ex quo scivit, tacuit, omninò removebitur. Adeatur imprimis hunc ipsum tx. operosè enucleans Hartmannus Pistoris, lib. 2. Q. 5. per tot. Scrutius, in S. 7. F. cap. 13. apbor. 16. num. 1. Hermannus Vultejus, de Feud. lib. 1. cap. 11. num. 88.

Und so viel auch die andere Quæstion concernirt: Ob nemlich ein Sohn das von seinem Vatter veräußerte Stamm-Guth per retractum gentilitium, vel demortuò suo Patre, vel adhucdum vivente, an sich zu lösen berechtiget sey? so ist es an dem; daß die Rechtslehre auch dieselbe gar variè determiniren / in dem Einige gleichermassen / inter Filium, simul su Patris Hæredem, & ab Hæreditate paterna ablinentem, auch dis ortho distinguiren / ita nempe, ut hic quidem retrahere valeat; non verò Filius, qui simul Patris hæres.

Theodor. Reinkingk. de retract. consanguinit. Q. 2. conclus. 1. num. 61. & 506. Jacobus Wissembach, Disp. ad primam Pand. part. 36. th. 4. num. 1. & quos porrò collaudat Johannes Gutierrez, practicar. Q. lib. 2. Q. 149.

Andere aber inter Suos & Emancipatos einen unterschied machen:

quos inter est Zesius, ad tit. Pand. de L. commissor. num. 53.

Und noch andere / erst im Fall / wann der Vatter verstorben / seinen Sohn admittiren wollen.

Andr. Tiraquellus, de retr. lineari, §. 1. glossa 8. num. 59.

Wann wir aber dasjenige / was die meiste Rechtslehre / ex approbatissimis Juris nostri principis, hiervon an die hand geben / was genauer erörtern / so waltet bey uns / ja fast allen DDBs, nicht der wenigste Zweifel / daß außbeyde Quæstiones mit Ja zu antworten; hæc præcipuà Ratione, dieweilen das Jus tàm tale Feudum, tàm & Fideicommissum, jure retractus, revocandi, allen Agnatis (Modò Proximiores sint, vel alii, ipsis proximiores, ipsi retrahere aut nolint, aut nequeant,) unzweifelich zukompt;

per apertissimos hanc in rem exx. II. Feud. 9. §. Porrò. ibi: In redimendo potior erat proximi Agnati, quam Domini, conditio. II. Feud. 3. §. 1. verbis: Tunc enim, resciss. à investitur. à, reddidit à te, vel alio proximiori &c.

Cùm verò non detur proximior Agnatus, quàm Filius Patris, qui tale prædium alienavit, & Filii, non saltem per aliquam Jus

- ris interpretationem; verum propriè sui Patris, iique Proximi, Agnati dicantur; tx. expr. in L. 12. ff. de suis & legit. heredi-
 375 necin successione quisquam Patri proximi-
 or, quàm Filius, sit:
 11. Feud. 11.
 376 quare dicunt, quòd ea, quæ in genere
 Lex feudalis Agnatis concedit proximioribus,
 & doctrinalis interpretatio ad Fidei-
 commissa agnatiua seu familiæ iustissimè
 porrexit, etiam Filiis, non quæ talibus;
 sed quæ proximis Agnatis, denegari non
 377 debeant. Neque enim in Jure nostro hoc
 insolens est, ut quis duplicem, vel triplicem,
 diverso respectu, personam sustineat.
 L. 22. ff. de his, quib. ut indign. L. 3. cum
 L. seq. ibique Glossa. de adopt. L. 26. Cod. de
 administr. tut. Dn. Samuel Stryke, dicto
 cap. 2. §. 25. in fin. Barbofa & Tabor, in axio-
 matib. vocab. Persona, axiom. 2.
 378 Sanè enim quemadmodum in Filio pariter
 hoc etiam Jus Commune admittit, ut,
 si ille Annus, ad petendam bonorum posses-
 sionem, Parentibus & Liberis singulariter
 indultum elabi patiatur, sic, ut pro-
 pterea, ex capite undè Liberi, Bb. possessio
 ab ipso ulterius peti non possit; ipse tamen
 adhuc per C. dies, tanquam proximus
 Agnatus, ex capite, undè Legitimi;
 & si etiam hoc tempus elabi sit passus, ad-
 huc per alios C. dies, ex capite, undè Cognati,
 eam petere valeat:
 tx. expr. in L. 1. §. 10. & 11. ff. de successor.
 edito. L. 2. undè legit. Arnoldus Vinnius,
 ad §. 5. ad verba: Deinceps ceteris. Inst. de
 bon. possess. Antonius Faber, in Cod. Sabaud.
 lib. 6. tit. 11. Def. 3. B. Collega noster Dn.
 Frommann, in different. Heredis, & Bb. posses-
 sionis, th. 39. B. Dn. Samuel Stryke, de
 379 successione, ab intest. Diss. 9. cap. 6. §. 12. ubi
 insimul hujus triplicis Bb. possessionis neces-
 sinitatem etiam juxta modernos mores
 agnoscit.
 380 Imò planè si Filius Hæreditatem Jure Ci-
 vili sibi delatam intra totos XXX. annos a-
 dire neglexerit, tunc quòd ipse eandem,
 intra spatium aliorum 30. annorum, tan-
 quam proximus Agnatus, adhuc adire,
 & si etiam hos præterire patiatur, tan-
 quam proximus Cognatus denuò per tan-
 tumdem temporis spatium illam amplecti &
 acquirere valeat, communissima Interpr.
 definitio est, quæ tametsi verè in veterato
 381 DDrum errori, qui successorium Prætoris
 Edictum etiam ad jus successionis Civilis
 audacter porreixerunt, suos debeat natales;
 autore Fabro, cit. loc. & in tract. de erro-
 rib. pragmaticis, decade 29. err. 5.
 382 tamen illam innumeram, etiam summo-
 rum Tribunalium, decisa, Principumque

decreta jam pridem firmasse ipse Faber in-
 vitus fateri cogitur;

cit. loc. & patet ex traditis Bened. Car-
 piovii, part. 3. C. 14. D. 3. ubi aliquot Præ-
 judicia. & B. Collega nostri D. Fromman-
 ni, d. th. 17. vers. An verò talis Filius,

Quemadmodum ulterius etiam in casu, 383
 quòd Filia nobilis, accepta Dote, sui Patris
 successione renunciavit, ipsà, Patre adhuc
 vivente, defunctà, ipsius Liberi, non ob-
 stante juratà hâc, pro se & omnibus Hære-
 dibus factà, Renunciatione, & quòd ipsi
 suæ Matris hæredes sint facti, ad Avi sui
 successionem, ex propria personâ, &
 proprio jure, iustissimè adspirant;

arg. L. ult. Cod. de pat. L. 3. Cod. de colla-
 tion. & per ea, quæ latè de his commen-
 tatur laudatus Frommannus, de existentia
 condition. patris heredit. renunciata referat.
 th. 33. & Jegg. Carpov, lib. 6. Resp. 72. n. 8.
 qui hanc ipsam sententiam appellat verissimam;
 quàm etiam integra hinc indè Col-
 legia tum Facultatum, tum Scabinarum, tum
 Dicasteriorum, plena manu approba-
 runt; ut videre est apud Modestini. Pisto-
 ris, consil. 33. num. 8. Richterum, parte 4.
 consil. 26. & Decis. 69. num. 14. Fromman-
 num, d. th. 33. circa fin. & nostrum Colle-
 gam D. Harpprechtum, in tract. academie.
 de successione, parte 2. pag. 15. Addat He-
 ctor Capycius Latro, lib. 1. Decis. Neapol.
 41. ibique in addition. Guzzius. Johann Petrus
 Fontanella, de patris nuptial. claus. 9.
 glossa un. parte 1. num. 60.

Ita nec dubitandum, quin Filii pariter 385
 quasi proprio jure, sive Proximitatis &
 Sanguinis jure, (Hoc in super habitò, quòd
 & ipsi sui Patris hæredes sint facti,) ex dis-
 positione tum Legis feudalis, tum Consue-
 tudinis, ad jus revocandi ex jure retractus
 quemvis proximum admittentis, ad eandem
 facultatem adspiciant iustissimè:

prout, ultra superius adductos txx. ad
 hoc stabilendum etiam ex L. 59. §. 1. in ver-
 bis: Quia non quasi hæres; sed quasi
 Mater ex patris accepit. ff. ad SCrum
 Trebellian. argumentum delumit Petrus
 Müllerus, in addition. ad Struv. exerc. ad
 Pand. 23. th. 56. lit. z. qui optimè addit, quòd 386
 Filii hâc ipsâ facultate utentes, nihil
 contra reverentiam & Parenti suo debitam
 pietatem admittent, neque illis injuriam
 inferre censeantur.

Und das auch in dem übrigen das jenseitige
 alles / was / pro stabilimento contrarie
 sententia, von einigen DDBus angeführt
 wird / von keinem valdr sey / nemlich / Pri-
 mò, nicht dises / quòd Filius non possit factum
 Patris impugnare; ad quod ita Car-
 piovius, quòd quidem Filius, & simul
 Patris heres, illius factum præstare teneatur:

tur; ſed non quatenus Agnatus, idemque proximus:

388 arg. dicta L. 1. §. 11. ubi ſCtus notabiliter docet, quòd, quamvis Filius à delata Bb. poſſeſſione, ex prima parte, undè Liberi, excluſus ſit, eandemque, tanquam Filius, porro petere nequeat; tamen illam adhuc ex altera parte, undè legitimi, ſive tanquam Agnatus, prætereſſe valeat. ff. de ſucceſſor. ediſto. Ità benè Carpozovius, §. F. parte 2. C. 31. D. 11. Dn. Samuel Stryke, de ſucceſſ. abinteſt. Diſſ. 9. cap. 2. nb. 25.

389 Warrnit auch jugleich diſes andere dubium: Quòd Filius Feudum ab Hereditate ſeparare non poſſit, ac propterea omnia hereditaria onera ſubire, ſicque etiam factum Patris præſtare teneatur, darnider gelegt wird; cum ipſe hoc Jus retrahendi exerceat non ut Filius & Hæres; ſed, ſepoſitò iſto nomine & qualitate, ex jure proprio Agnationis, per LL. indulto, & per Mores approbato;

arg. L. ult. verbis: Ex ſua perſona dominium vindicare. Cod. de eviſtion. L. 22. §. 1. ibi: Quia hoc non judicio deſunſti ad eum pervenit; ſed Principali providentia. ff. de adoption. prout hâc Ratione, quoad Jus retrahendi Feudalia Bonæ ex Tiraquello, Weſembecio, Corneo, & Berlichio, utitur Dn. Samuel Stryke, diſt. diſſert. 6. cap. 2. §. 24. & de Jure retractus gentilitii Carpozovius, dicta Dec. 11. Carolus à Kirchberg, de Feudo ex pacto & providentia, cap. 5. num. 60.

390 Nicht / pro ſtio, diſes nicht / quòd hoc Jus retrahendi ſolis Agnatis, & non etiam Filiis adſcriptum legatur: Cùm etiam Filius ab ipſa Lege, Civili & Canonica, in matticulis Agnatorum, & quidem primo loco, & propriè referatur;

in L. 12. ubi ita Pomponius: Filius Patri Agnatus proximus eſt. ff. de ſuis & legitimi. hæredib. Cap. Conſtitutus. 8. in verbis: Et ipſi, tanquam proximioribus, ſuper illa portione competeret ſuis emporibus offerendis pretium. §. C. 7. de in integr. reſtitut. ubi vulgò Canonikæ. Carolus à Kirchberg, dicto cap. 5. num. 52. §. 64.

391 Nicht / quò, auch diſes / quòd, admiffa hâc ſententiâ, Agnati ab hoc retractus Jure prorsùs excluderentur: Eo quòd facti leſeri poſſit, ut Filius vel nolit, vel pecuniæ penuriâ retrahere nequeat; notante Strykio, dicta Diſſ. 6. cap. 6. §. 14.

392 Et quòd denique textus II. Feud. 26. §. Titius. (Quicquid noſtri Interppr. de illâ è contra Feudi Revocatione, quæ, jure devolutæ Succęſſionis, & quidem gratis, Agnatis conceditur, acerrimè diſputent.

Adeatur laudatus Carolus à Kirchberg, dicto cap. 5. num. 45. & multi. ſeqq. Philip-

pus Knipſchildius, de fideic. famil. nobil. cap. 11. num. 394. cum plurib. ſeqq. Henricus à Roſenthal. de feud. cap. 9. concluſ. 88. num. 10. alique innumeri ab illis laudati.)

ad hanc Revocationem, quæ ſit jure retractus, haudquaquam pertinet, jam prædem ab omnibus propemodùm DDibus receptiſſima eſt ſententia, à qua vel ideò divortium facere non amplius inter, quòd illa jam dudum, per Conſuetudinem, invaluerit in Foro;

prout ex Mynſingero, Barone, Iſernia, Alvaroto, Præpoſito, Afflicto, Belviſio, Zafio, Sonsbeccio, Intrigilo, Vultejo, Pinello docet Carolus à Kirchberg, d. cap. 5. num. 52. Eidemque ſubſcribant etiam Struvius, cap. 13. aphor. 22. num. 1. Berlichio, parte 2. concluſ. 60. num. 27. Schrader, de feud. part. 8. cap. 7. num. 9. ubi dicit, hanc ſententiam ſe, abſque omni dubio, judicare veriſſimam. Dn. Stryk. dicta Diſſ. 6. c. 2. §. 15. ubi adjicit Præjudicium de retractu feudali; & §. 23. ubi etiam de Bonis nexu fideicommiſſi familiae devinctis hoc ipſum affirmat; de quibus hoc etiam nuncupatim ſtatuminat Johann - Antonius Mangilius, de eviſtionib. Q. 138. num. 18. & ſeqq. Marcus Anton. Peregrinus, Decis. 21. num. 1. Nicol. Boerius, Decis. 12. num. 4. & Decis. 38. in ſin. Johannes Paponius, arreſtor. R. Francia, lib. 11. tit. 7. arr. 2. Carpozovius, parte 3. C. 31. D. 10. & 11. Brunneemannus, qui litâ: Filius, inquit, virtute Pacti familiaris ſeu gentilitii, de non alienando, alienatâ à Patre revocare poteſt; per L.

Peto. 69. §. Fratres. 3. de legat. 2. Boerius, Decis. 12. num. 4. Guilielm. Benedictus, in Cap. Raynarius. de teſtam. num. 49. & aliâs retractu gentilitio uti poteſt Filius, & alienatâ à Patre per retractum revocare; ut ex Cap. Conſtitutus. 8. x. de in integr. reſtit. benè probat Tiraquellus, du retrait. lignag. §. 1. gloſſa 9. num. 51. cum ſqq. & ante eum Boerius, d. Decis. 12. num. 1. & Decis. 76. num. 10. Maſterius, in ſua præct. tit. de retractu. num. 5. Henric. Bohic. in d. Cap. Conſtitutus. Chaſſan. ad Conſuet. Burgund. tit. 1. de retractu. §. Quæ. ad verba: Le plus prochain. vers. Adverte. Tholoſanus, lib. 26. ſynagm. Jur. cap. 14. num. 2. Hering. de ſidejuſſor. cap. 20. §. 10. num. 72. Licet Hæres Patris ſit; ut ex dicto Cap. Conſtitutus. & ex L. Debitor. 39. §. ult. ibi: Non quaſi Hæres; ſed quaſi Mater ex pacto. ff. ad Trebell. rectè probant hoc Maluerius, in Praxi ſua, tit. de retractu. num. 6. Tiraquellus, d. l. num. 53. Boerius, in §. 1. gloſſa 2. in ſin. & gloſſa ſeq. in ſin. de conſuetud. retractu. Tholoſanus, d. l. Licet enim Filius aliâs de Jure non poſſit 396

Patris factum revocare & impugnare; L. Cùm à matre. 14. ubi Dres. Cod. de rei vindicac. Hoc tamen verum eſt, ſi Filius,

- tanquam Filius & Heres, Patris factò contravenire velit; fecis, si, tanquam
- 397 Proximus, & alius Cognatus: Tunc enim benè admittitur; ut ex *L. 1. §. Sed videndum, 11. ff. de successor. edicto. & l. 2. princ. ff. unde legit. probant.* Heringius, de *fideiussor. d. §. 10. in num. 72. §. segg.* & Matthias Berlichius, *parte 2. conclusi. 39. num. 16.*
- Hucusque per Brunnemannus, *consil. 3. num. 121. §. segg.*
- 398 Wann nun ein Sohn / auch in Jure succedendi dices doppelten respectùs, sive duplicis Qualitatis, nempe Filiationis, & Agnationis, sich / tanto cum fructu & Juris effectu, zu bedienen vermag / daß Er / juxta sententiam usu Fori receptissimam, ob Er gleich seines Vatters hinterlassene Erbschaft / nach verlauff dreißig Jahre / nicht mehr / als dessen Sohn / zu suchen befugt ist; Er dieselbe jedoch / non Prætorio saltem Jure, petendo Bb. possessionem; sed & Jure Civili, tanquam proximus Agnatus, anzutreten berechtiget: Wann ihm diese Qualitât / ut proximus sui Patris Agnatus sit, etiam ab ipsa Lege, Civili & Canonica, und zwar generaliter, sine restrictione ad unum tantum vel alterum articulum, attribuit wird: wann / sub hac ipsa consideratione, auch eines Vasalli sum Feudum venditis, oder fideicommissarii prædii venditoris leiblicher Sohn / ob schon / wann er zugleich seines Vatters Erb ist / wider nicht / als sein Sohn; doch als proximus Agnatus, ein veräußertes Lehen / oder Fideicommiss. Guth / per retractum feudalem, vel gentilicium, refusa pretio, an sich ziehen und eingulßen / pariter juxta sententiam, ubi vis locorum, usu Fori receptissimam, admittet werden muß;
- 400 prout, ultra superiùs longa serie laudatos locupletissimi autores sunt Tiberius Decianus, *vol. 4. Resp. 35. num. 5.* ubi de hac sententiâ, tanquam communi Praxi receptâ, & à seipso ubique locorum observari visâ, dubitandum non esse, cordatè pronunciat. Balthasar Benedicte, *de jure protimis, ad princ. constit. num. 124.* ubi juxta eandem sapè refert judicatum. & ad §. *Scriptum est. num. 16.* ubi etiam in Rota Florentina itâ pronunciatum dicit, optimè Mangilius, *de evulsionib. Q. 136. num. 17. §. segg.* Reinkingk, *de retr. consanguinit. Q. 2. num. 400.* ubi, quamvis, inspectâ veritate theoricâ, ipse dissentiat; tamen affirmativam majori Ddorum autoritate, & Præjudiciis pluribus subnixam ipse lubens fatetur. perillustri Dn. Baro. de Lyncker, *Resp. 11. num. 57.*
- 402 War umb sollte dann nicht auch impræsentiarum, dem zumahlen noch minder jährigen, und an deren / seinem Vatters

angeshulbigsten gewaltsamen Invasion gang, unschuldigem Sohn / obgleich nicht tanquam Filio, & Patris Heredi, propter factum ejus condemnato; jedoch ex propria persona & jure, in litem hucusque nondum deducto, tanquam Agnato Proximiori, Pagique feudalis, des Lehen. Guths Wöhrstien / cum quò Pagus reluendus. Juxta Pacta & Testamenta avita, in perpetuum unitus & conjunctus esse debet, folitario Possessori, das ebener müssen / ex iisdem illis Pactis & Testamentis, allen proximis Agnatis, & præcipuo loco dicti Feudi possessoribus, in perpetuum competierende Jus Reluicionis, oder diese Gerechsame das Stamm-Guth Schmeißdorff denen Töchtern und Eigens, Erben / zu ewigen zeiten / auß, und an sich zulösen / militantè Rationis non tam identitate, quam majoritate, zu adjudicieren seyn? Dann / obgleich dñr ohrts seine Alienatio ex causa seu titulo Venditionis, eive æquipollente, vorgegangen; welches wann es gesehen wäre; nicht das wenigste dubium hieben fürwalten würde: So ist doch / dieses dubium radicirüs hinweg eisen / constanter und fleißig in acht zu nehmen / daß dñr ohrts nicht de Jure retractus propriè sic dicto, Titulum Venditionis, vel huic æquipollentem (Jungat. B. Collega noster, Dn. Frommannus, in *delinea. juris retractus Wirtembergici, §. 28.*) præcisè requirentis; sed de jure perpetuæ Reluicionis, per avita Testamenta & Pacta Familiae sic informato, quod ei in casibus quovis modo & titulo factæ Alienationis locus debeat competere, alle fragen. Ob nun wohl die 405 ses Jus, in vielen stücken / mit dem propriè itâ dicto retractu übereintrifft / also / daß auch die Jura de retractu loquentia diesem Juri perpetuæ Reluicionis concludenter appliciret werden;

ut in supracitato Responso V. Collegæ nostri D. Harpprechri, præcipue *num. 25. 49. 117. §. segg.* observatum videre est:

So ist doch / so viel diesen articulum concernirt: In quibus casibus vel Alienationibus Reluicio locum habeat? brevissimis zumercken / daß dieselbe in omnibus Alienationibus, à Pacti conditoribus, vel Testatoribus, generaliter, vel specialiter prohibitis, statt und plas finde / sic, ut, quotiescunque res fideicommissi agnatiu nexu devincta, contra prohibitionem Testatoris, vel gentilicij Pacti Autorum, quacunque ex Causa, seu Titulo, aut Modò, fuerit alienata, semper locum obtineat hoc Jus Reluicionis; cum haud dubie omnes 407 Paciscentes & Testatores rei suæ, quam volunt, legem dicere valeant.

L. 20. princ. ff. de acquir. rer. domin. L. ult. Cod. de reb. alien. non alienand.

Stich

408 Gleichwie nun auch sonst in tota materia Fideicommissorum, quorum Alienationem tum Testatores, tum ipsa Lex generaliter prohibent, auffündigen Diebstens ist, quod, quemadmodum hujusmodi prædii possessor Agnatis, contrahendo, quocunque Titulo & quocunque Contractu fiat Alienatio:

latissimè Knipfschild, de F. F. N. cap. 11. per integr. Carolus à Kirchberg, de fendo ex pacto & provident. cap. 5. num. 57. & seqq.

409 ita nec delinquendo illis præjudicare queat; quo minus videlicet illa Revocatio, quæ successione jure, nullo penitus pretio refuso, competit, locum obtineat.

410 cum etiam delicta voluntariam involvere alienationem censeantur;

per L. 3. Cod. de bon. proscriptor. per L. 34. verbis: Ipse te huic pena subdidisti. ff. de jure fisci. L. 20. ff. de judic. Ludov. Molina, de Hispan. primogenit. lib. 4. tit. 11. num. 2. Fachinæus, controuv. lib. 4. cap. 50. §. Probatur ergo. post Bartolum, Decium, Alexandrum Tartagnum, & Christophorum de Paz, Carolus Rubens de Buxeto, tract. de confusione jurium de un. & hæredis, cap. 6. num. 27. Henricus à Rotenthal, de feud. cap. 10. conclus. 4. num. 4. ibique in notis, lit. e. & cap. 11. conclus. 2. num. 5. ibidemque in not. lit. C.

411 imò talia Delicta, à Fideicommissi possessore commissa, magis sint odiosa, quam

412 Venditio, vel alia, ab illo, cum Tertio celebrati Contractus; & perpetuò verum sit, quòd durum sit, quenquam, ob delictum alienum, damnum sentire;

per collecta Knipfschildii, de F. F. N. cap. 16. num. 328. & mult. seqq.

also waltet bey uns nicht der wenigste Zweifel, daß diese Rechtslehre nicht auch quoad perpetuam hanc Reluisionem raum und statt haben sollte.

413 Dieses wäre unfers gänzlichen/in der rechtlichen billigkeit wohlgegründeten ermessens/ auch allem ganz genugsam/ daß vor Einem h. hst. preßbüchlichen Kayserl. Reichs. Hof Rath/ der annoch minderjährige Freyherr von Künsberg sein Peticum dahin formire und einrichte/ daß/ auf allen unerböhten Fall/ wann je/ in puncto deren seinem Herrn Vattern angeschuldigten violenta Invasions des Stamm. Guths Schmailsdorff/ höchstgedachtes Tribunal eine Reformatoariam ergehen zulassen einigen anstand finden sollte/ Ihm jedannoch das Jus perpetuæ Reluisionis, tanquam proximo Agnato & Possessori des Stamm. Guths Schmailsdorff/ juxta sapè laudata Testamenta & Pacta suorum Majorum, ceu per hujus Augustissimæ Curie Senten-

tiam haudquaquam, sublata, zuerkant werden möge.

Dafern aber an diser Suprema Curia gar 414 auch dise/ von sehr vielen/ theoreticæ non minus veritatis studiosis, quam practicus DDibus approbirte sententia, quòd etiam Filius, & simul Patriis Hæres, prædium feudale, vel fideicommissarium, quocunque titulo, extra Familiam alienatum, etiam ut Filius, jure Successionis, & nullò pro illò Pretio refusò, revocandi jus habeat, recipere seyn sollte;

prout illam, cum Jafone, Alciato, Parisio, Hondedæo, Cravetta, Decio, Schurfio, Schradero, Fusario, Mantica, & aliis pluribus prolixè statuat Philipppus Knipfschildius, de fideic. famul. nobil. cap. 11. num. 394. cum mult. seqq. Bartholom. Romuleus, de precepto bonor. extra familiam alienationis prohibitorio, num. 202. Redenachus, consil. 17. num. 27. in fin. Surdus, consil. 196. num. 54. Hodierna, ad L. Hac edictali. Q. 18. Cod. de secund. nupr. Gaspar Gaballinus, ad consitut. Egid. lib. 5. cap. 3. vers. Hæredes. in fin. Carolus Rubens de Buxeto, d. tract. cap. 13. num. 4.

so würde so weniger einiges dabium/ übrig bleiben/ daß dem jungen Herrn von Künsberg vielmehr dise onerosa, & pro integro Pretio, in Pactis Familiaz determinato, facienda Reluio nicht omnibus modis zu zusprechen seyn sollte.

In der Fünfften und letzten 415

Frag wird zu wissen verlangt:

Was sonst einam nach denen in Actis vorkommenden Umständen/ zu des jetzigen Herrn Possessoris zu Wöhrnstein nutzen und erlangung seiner rechtl. intention/ noch bezubringen/ oder allenfalls für ein behubffiges Mittel und Expediens Ihme vorzuschlagen seyn möchte?

Auff dise Frag wissen wir/ ultra hæc 416 deducta, kein weiters expediens zu propeditaren/ als daß wir darvorhalten/ daß der junge Herr von Künsberg sich wohl thun würde/ wann Er sine andere Herrn Vettere von Künsberg/ b. vorab/ wann Sie noch am leben seyn solten/ Herrn Johann Fridrich/ und Herrn Georg Adam Gebrüdere von Künsberg seynd vetterlich erbitten/ und von Ihnen erlangen könte/ daß sie/ propter commune totius perillustris Familiaz interesse, Ihm auch ihr Jus, welches Sie/ als gleichmäßige Agnati, zur auß- und einlösung des Stamm. Guths Schmailsdorff/ ex avitis Testamentis & Pactis haben/ zu diesem Endweck zu-

zucediren beliehen möchten / daß Er solches desto eher / nach der ernstlich und hauffamen intention der Freyherlichen Vorfordern / den nunmehr ganz fremden seu extraneis Possessoribus, gegen zahlung des Pretii in Pactis conventi & praestituti, aus händen zuziehen / und wider zum Freyherlichen

417 Manns-Stammen einlösen können. Welches selbige iweiffelsfrey / neben andern / auch aus diser consideration / desto williger thun werden / weilen zu diesem maht die Böhrnsteinsche Manns-Eini auff Ihme allein besteht; da ja gar leicht / nach dem heiligen willen Gottes / dieselbe mit Ihme sich totaliter terminiren / mithin das Guth Wöhenstein / wazu Schmaillsdorff gehört / wohlglaublich an Sie als die nächste Agnaten und Lehensfolger / gelangen könnte.

418 Obtenä verò hujusmodi Cessione wüßten wir nicht das wenigste weittere obstaculum, daß Ihme nicht solte von Einem Hochpreisslichen Kayserl. Reichs-Hof-Rath ein obfigliche Sentenz ohne allen anstand / ertheilet werden.

419 *Quamvis enim inter omnes hoc certissimum reputetur, quòd, quemadmodum Jus retractus strictè sic dictum, ità etiam hoc valde affine Jus, perpetuae videlicet Relutionis, tanquam Agnationis sive Sanguinis Jure singulariter subnixum, extranea personae cedi nequitam valeat;*

Virgilius Pingizzer, *Q. 30.* Ferdinandus Arias de Mela, *varr. resoll. lib. 1. cap. 21. num. 10.* Johannes à Sande, de *cessione action. cap. 5. num. 28.* Christianus Lenzius, in *simili tract. cap. 20. membr. 10.* Andr. Tiraquelus, de *retr. lineari, §. 26. glossa 1. num. 1. §. seq.* B. Dn. Lauterbach, in *tract. synop. tit. de hered. vel act. vend. §. 11. num. 12.* Dn. D. Frommann, in *delineat. juris retractus Würtembergiei, §. 65.* post plurimos alios, Theodorus Reinkingk, de *retractu consanguinitatis. Q. 2. num. 522. §. mult. seqq.* Berlich. *parte 2. concl. 39. num. 51.* Carpzov. *7. F. parte 2. C. 3. D. 19.* Horat. Carpanus, ad *Statuta Mediolan. cap. 417. num. 353.* Dn. Samuel Stryke, de *Succession. ab intest. Diss. 6. cap. 2. §. 36.*

420 eo quòd ista Jura eum in finem sint introducta, ne Bona extra Familiam exeant; sed in illa consistuntur:

prolixè & doctè Alphonsus de Olea, *tract. de cessione action. §. jurium, tit. 5. Q. 1. num. 3.*

421 quae ipsa Ratio quòd in Extraneis nequeat verificari, etiam communi sensu praeditos sana ratio edocet:

Carpzov. *d. 1. Olea, d. Q. 1. num. 6.*

422 Ex quo passim pronunciant, quòd Cessio non possit fieri in eum, qui non habet qualitatem ipsius cedentis.

Alexander Raudensis, *Resp. 2. num. 67. §. seqq.* Brunnemannus, *consil. 80. num. 22.*

& in tota hac materia communem hanc Regulam suppeditat Reinkingk, quòd, 423 quoties Jus retrahendi, redimendi, vel relutioni Personae competit non ex Pacto, vel Contractu, & sic Jure Communis; sed de Jure speciali, Consuetudine, vel in Loco singulariter vigente Statuto, etiam Familia, contra Jure Communis Regulas, specialem ad certas duntaxat personas respectum habendo; id quòd in retractu consanguinitatis procul dubio fit, dum Persona illius, qui hoc Jure rem retrahere, vel relucere vult, talis utique persona, quae fit de familia, ut res apud illum, & in Familia perpetim conservetur, praeciè esse debet, toties illud Extraneo, qui non est Agnatus, sive talis persona, ut Agnatio per illum, sive Stemma Masculinum propagari & in flore servari queat, nullo modo cedi valeat;

in *tract. de retractu consanguinit. Q. 2. num. 523. §. 548.* Dominicus Cardinalis Tuschus, in *pract. conclus. lit. C. vocab. Cessione. conclus. 212. num. 10.* Martharus de Afflicis, *Decis. Neapol. 74. num. 2. §. 3.*

Generaliter namque verum est, quòd 424 Jura personalia non sunt cessibilia;

Hermann. Vultejus, in *consil. Marburg. vol. 3. consil. 2. num. 67.* B. Dn. Scheinermannus, in *Dissert. de tempore servitute aetatis humanae, pag. 20. num. 8.*

Tamen etiam hoc non minus indubium 425 inter omnes habetur, quòd tamen hoc Jus Agnato sequenti (Nùm & remotiori? sollicitè disputat Marius Giurba, ad *Consuetud. Messanens. cap. 10. glossa 9. num. 27. cum seqq.* Alphonsus de Olea, *d. Q. 1. num. 15.*) validissimè cedatur; cum hoc modo in Statuti, Consuetudinis, vel Pacti hujusmodi Rationem nullatenus peccetur; verum etiam sic ejus Finis obtineat.

Berlichius, *d. 1. num. 50.* Reinkingk, *d. Q. 2. num. 556.* Josephus Ludovicus, *Decis. Lucens. 47. num. 4.* Helfricus Ulricus Hunnius, *encycloped. Juris parte 3. tit. 15. cap. 1. num. 29.* Brunnemannus, de *cessione action. cap. 4. num. 32.*

Wann nun also gleich wohl wider alle 426 bißhero an und ausgeführte Jura, je erschachtet werden solte / daß der junge Herr von Rünzberg auch als proximus Agnatus sich diser / per avita Testamenta & Pacta, so enixè & sanctè anbefohlenen / perpetuae Relutionis nicht prevaliren könne / so wir doch umb so weniger auch ex hac Ratione, 427 besürchten können / weil ja über dise Frag noch gar nicht cognoscirt / geschweigen darüber ein Reichshofrätliches decretum ertheilt worden / so daß die exceptio rei judicatae opponirt werden könnte / demnach zweiffeln wir nicht / daß / wann solche Cession von den nähern Herrn Agnatis, pro communitotius Familiae bono, bey handen

seynt

seyn / und in Aula Cæsarea producirt werden wird / der Herr Supplicans / als zumahliger Agnatus und Cessionarius, mit dieser agnatica Reluicione allergnädigstes
 429 gehöhr in allweg finden werde: In reiffem betracht / daß / dessen unangehen / daß die Urthel quætionis, in welcher die verwürckung eben diser agnaticæ Reluicionis specificè erkannt / wider ihn / als Heredem des beschuldigten violenti Invaloris, ergangen; Er jedanoch der nächste Agnatus verbleibt / indem diese Qualität in ipsius persona modò radicatz proximæ Agnationis, hierdurch / nicht gar gehoben / oder ullo respectu vulnerit und geschwächt / sondern vöslig in salvo & integro statu; und
 430 mithin auch ebendie Besuglame quætionis, daß Er nemlich das Guth Schmeißdorff / ex sua propria persona & jure, tanquam proximus Agnatus, & Possessor des Rüksbergischen Lehen Guths Wöhrnstein / so dann auch bey erfolgter der Cession der Herrn Wittere / tanquam Cessionarius, aus der frembden Possessorum gewalt und händen wider zu der Freyherrlichen Familiaz patrimonio, juxta toties inculcatum Majorum præceptum, einlösen
 431 könne, in ihrer gleichmäßigen integritate gelassen worden. So wenig ein verus, naturaliter & civiliter gegen seinem Creditore verbundener Debitor, per sententiam Judicis absolutoriam, vires licet Judicati namq, à sua naturalis obligationis nexu liberirt werden mag:
 ut signanter deciditur in L. 60. princip. ff. de condit. in deb.
 432 So wenig mag auch / durch ein solches Judicatum, welches nicht einmahl / respectu des Supplicirenden / jüngern Freyherrn von Rüksberg / sein Jus Agnationis, und

was deme anhängig; sondern einig und allein seines seeligen Herrn Vatters nächstes Agnations und darvon dependirendes Reluitions-Recht / welches personallimè Ihme zugehört hat / pro Objecto gehabt / auch des Herrn Supplicanten / in ipsa natura & sanguinis Jure fundirt es / Jus proximæ Agnationis, cum cæteris Juribus, juxta Pacta Majorum, eadem innexis, vor ab- und hinweg gesprochen erkannt werden.

Tralaticium enim est, quòd Jura sanguinis nullo Jure civili perimi possint: ut ex L. 8. de Reg. Jur. in hac ipsa materia; tamen in alio, hoc nimirum articulo, quòd etiam Filio, à suo Patre exhere-
 434 dato, hoc insuper habitò, jus retractus gentilitii nihilominus competat, notabiliter advertit Petrus Müllerus, ad Struv. exercit. ad Pand. 23. th. 56. lit. 8. ibi: Siquidem retractus consanguinitatis respicit jus sanguinis & familie, quòd Filio, per Patris exheredationem, auferri nequit. arg. L. 34. ff. de pact. vim etiam quòd jura sanguinis nullo Jure Civili dirimis queant. L. 8. de Reg. Jur. Jungantur, quæ etiam de eadem Quæstione annotavit B. Dn. Strykius, de Succession. ab intest. Diss. 6. cap. 4. th. 66. § 67.

Und dieses ist / was wir von dieser beschwehlich und wichtigen Sache / nach unsern theurbeschwohrnen pflichten / allenthalben der heyligen Rechte Verordnung gemäsz zu seyn erachten; denuò tamen salvo Quorumvis rectius judicantium suffragio. Zu urkund haben wir dieses unser Responsum mit unserer Facultät anvertrautem grössern Insigel zu unterziehen keinen umgang nehmen sollen. Actum in Collegio nostro, den 25. Octobris, Anno 1710.



OK Tom 270

X2502343

Faint, mostly illegible text from a book page, possibly a list or index. Some words like "Catholice" and "Museum" are visible. There are some numbers like 111, 112, 113, 114, 115, 116, 117, 118, 119, 120, 121, 122, 123, 124, 125, 126, 127, 128, 129, 130, 131, 132, 133, 134, 135, 136, 137, 138, 139, 140, 141, 142, 143, 144, 145, 146, 147, 148, 149, 150, 151, 152, 153, 154, 155, 156, 157, 158, 159, 160, 161, 162, 163, 164, 165, 166, 167, 168, 169, 170, 171, 172, 173, 174, 175, 176, 177, 178, 179, 180, 181, 182, 183, 184, 185, 186, 187, 188, 189, 190, 191, 192, 193, 194, 195, 196, 197, 198, 199, 200, 201, 202, 203, 204, 205, 206, 207, 208, 209, 210, 211, 212, 213, 214, 215, 216, 217, 218, 219, 220, 221, 222, 223, 224, 225, 226, 227, 228, 229, 230, 231, 232, 233, 234, 235, 236, 237, 238, 239, 240, 241, 242, 243, 244, 245, 246, 247, 248, 249, 250, 251, 252, 253, 254, 255, 256, 257, 258, 259, 260, 261, 262, 263, 264, 265, 266, 267, 268, 269, 270.



nc



FK 128
46.

II m
270

RESPONSUM
ACULTATIS JURID. TUBINGENSIS,

in Cauſa

SSRN

Adam Friedrich Christians/
Freyherrn von Kunsberg/

Impetranten ;

vi.

Wider

Weyland Herrn

Chriſtoph Joachims von Kunsberg
hinterlaſſene Frauen Neptes, in Actis
benannt / Impetrantinnen.

Puncto

Perpetuae Reluicionis des Freyherrlich Kunsbergiſchen
Stamm-Guths Schneißdorff/
& praeterea violentae ejus Occupationis;



vol. 18 Leſonzo Alt. d. d. 1811

