





11
XXXV
34
1770,2
7 //

OBSERVATIONES QVASDAM SELECTAS

DE

DIFFERENTIIS
IVRIS COMMVNIS

ET

BRVNOVICO - GVELPHERBYTANI

ILLVSTRIE ICTORVM ORDINIS INDVLTV
PRAESIDE

CAROLO FRIDERICO
PAELIKE

L. V. D. PROFESSORE IVRIS PVBLICO ORDINARIO
ET FACVLTATIS SVAE ASSESSORE
ORDINARIO

IN IVLEO MAIORI

D. XVIII. APRILIS A. R. S. CIOICCLXX
PVBLICAE ERVDITORVM DISQVISITIONI

EXPONET

A V C T O R

FRANCISCVS IACOBVS
A C R A M M

EQVES BRVNOVICENSIS

HELMSTADII

EXCVDEE. VIDVA PAVL. DIET. SCHNORR
ACAD. IVL. CAR. TYPOGR.

11

OBSERVATIONES QUASDAE ANATOMICAES
 DE VENTRICULO ET INTESTINIS
 HUMANIS
 AUCTOR
 ERVINO G. OBERHOLTZMANN
 MEDICUS
 CAROLO RUDOLPHO
 TABULAE
 QUAE AD USUM
 ANATOMICAE
 ET PHYSIOLOGICAE
 ADIUVANT
 AUCTOR
 ERVINO G. OBERHOLTZMANN
 MEDICUS
 CAROLO RUDOLPHO
 TABULAE
 QUAE AD USUM
 ANATOMICAE
 ET PHYSIOLOGICAE
 ADIUVANT
 AUCTOR
 ERVINO G. OBERHOLTZMANN
 MEDICUS
 CAROLO RUDOLPHO



A

SON ALTESSE SERENISSIME

MONSEIGNEUR

CHARL

LE DUC REGNANT

DE

BRUNSVIC ET DE LUNEBURG

ETC. ETC.

*

A
SON ALTESSE SERENISSIME
MONSIEUR
CHARL
LE DUC RENOANT
DE
BRUNSWIC ET DE LUNEBURG
ETC ETC

MONSEIGNEUR,

C'est avec le plus profond respect,
que je prends la liberté de met-

* 2

tre

tre aux piés de VOTRE ALTES-
SE SERENISSIME les prémices
de mes progrès dans la jurisprudence.

Daignez les agréer, MONSEIGNEUR,
comme une foible marque du desir que
j'ai de témoigner mon respectueux dé-
vouement à VOTRE ALTESSE
SERE-

SERENISSIME. Heureux si Elle

daigne honorer d'un gracieux accueil ce

premier essai de ma capacité et m'en-

gager par là à redoubler mon appli-

cation à l'étude, afin de me rendre

de plus en plus capable de servir utile-

ment ma patrie. Je suis avec les fen-

* 3

timens

timens de la plus vive et plus profonde
vénération

MONSEIGNEUR
DE VOTRE ALTESSE SERENISSIME

*le plus humble, plus obeiſſant et plus
ſoumis ſerviteur et ſujet*

F. I. DE CRAMM.

OBSERVATIONES QVAEDAM SELECTAE
DE
DIFFERENTIIS
IVRIS COMMVNIS
ET
BRVNOVICO-GVELPHERBYTANI.

OPERTATIONES DYNAMICAE

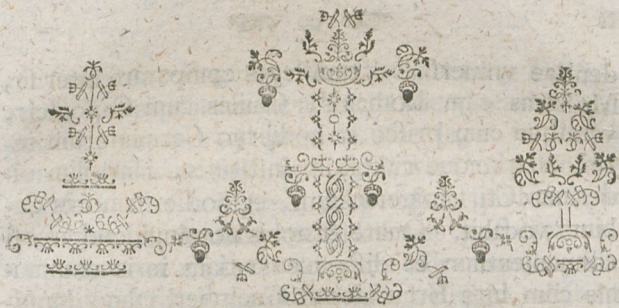
DE

ARTIBUS QUAE

ET

ARTIBUS QUAE

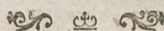




PRAEFATIO.

Panta et nostris temporibus facta est legum accessio, ut cum LIVIO immensus aliarum super alias aceruatarum legum cumulus vocari posset; nisi iudicibus in earum applicatione iustus et naturali aequitati conveniens ordo esset praescriptus. Interim contingere potest, ut licet plures ac diversae de vna eademque re latae sint leges, nulla sit iniusta; aequitas tamen vnus, prae ceteris plerumque se commendat. Vtile igitur esse, conferre leges reipublicae cum principiis Iurisprudentiae

A



dentiae vniuersalis, tum leges comparare inter se, Mosaicas cum Romanis, Ciuiles cum Canonicis, vtraque cum prisco et hodierno Germanorum iure, aliarumque ciuitatum institutis, iam olim viderunt ICTI famigeratissimi, et hodie nemo in dubium vocabit. Quare et nobis non inuidendum, si conuenientiam et disconuenientiam iuris communis cum iure Brunsvicensi Guelpherbytano inquirere conati simus. B. ENGBRECHTIO quidem debetur laus et honor, qui vestigia pressit, et *Collationem iuris communis et Brunsvico Luneburgici MDCCIII.* scripsit, quem secutus est B. KRESSIVS, qui MDCCXL. *observationes selectas de Differentiis praecipuis iuris communis et Brunsvicensis* publicae eruditorum disquisitioni subiecit. Ille, vt frons dissertationis demonstrat, agit de iure tum in genere, tum personarum, de Patria Potestate, Nuptiis, tutela et Cura, Rerum diuisione, Modis acquirendi, Seruitutibus et denique de successione, tam testamentaria, quam ab intestato. Hoc vero de iure Personarum Brunsvicensium, de iure Nobilium Brunsvicensium, de Urbibus et Burgariis Brunsvicensium, de iure rusticorum, secundum Ius Romanum et Brunsvicensium, de Matrimonio, Patria Potestate et Tutela, de Iure Rerum, et denique de iure decimarum agere intentauit. Sed qui



qui ambitum Legum, Constitutionum, Edictorum, Rescriptorumque adhuc hodie vigentium cognoscit, qui porro quam paucae leges in vnum corpus redactae sint, et difficultatem inde promanantem, illas colligendi perpendit, qui denique non ignorat, multas constitutiones post ENGELBRECHTII et KRESSII tempora esse emanatas, ille quoque pensitationi nostrae adhuc aliquid relictum esse non negabit. Sed quia nec ea, quae iam ab aliis prolata sunt, recoquere, nec systema iuris Brunsvico-Guelpherbytani in chartam conicere intendimus; certum quoque ordinem ratione temporis aut materiarum obseruare, opus non erit. Sufficiet itaque ob angustiam temporis quasdam Constitutiones Brunsvico Guelpherbytanarum ratione materiae et vsus fori intricatas feligere, earumque differentiam cum iure communi demonstrare. Reliquae in oportunius tempus sint seruatae.





OBSERVATIO I.
IN TERRIS BRVNSVICO - GVELPHERBYTA
NIS OPTIMVS LEGES PROMVL
GANDI MODVS VIGET.

Olim publicatio legum certis fiebat solemnitati-
bus. (a) Hodie nouae Constitutiones, per spa-
tium aliquot mensium locis publicis vt valuis Ec-
clesiarum, portarum etc. affigi, et postea obliuio-
ni tradi solent, sed SERENISSIMVS CAROLVS
BRVNSVICENSIVM AC LYNEBVRGENSIVM DVX,
DOMINVS MEVS CLEMENTISSIMVS modis leges
promulgandi vulgaribus non contentus per Consti-
tutionem de d. 20 Mart. 1749. sanxit: *Dass alle
zum Druk gebrachte Landeskerrliche Constitutiones
und Verordnungen so bald sie einkommen, an gewöhn-
lichen Orten angeschlagen, und den nächsten Sontag
darauf, von der Obrigkeit des Ortes dem Prediger ein-
zusendende kurze Anzeige, von der Canzel abgelesen,
und daß die Verordnung angeschlagen werden, ver-
kündigt werden soll; damit ein jeder worüber eine Ver-
ordnung publiciret worden wissen, dieselbe an den Ort*
des

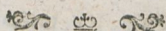
(a) HOFFMANN in *pracogn. iurispud. gen. cap III n. 14.*

*des öffentlichen Anschlagés lesen, und keiner sich fer-
nerhin mit der Unwissenheit entschuldigen möge. Im-
mo quo grauior est poena in lege determinatá eo
magis requiritur, vt lex in omnium notitiam per-
ueniat, et eo saepius quoque eius publicatio fieri
debet, quod etiam D. AVGVSTVS WILHELMVS
GLORIOSISSIMAE MEMORIAE perspexit dum
in Constitutione de d. 16 Jun. 1717. iubet: daß die
Verordnung vom 2 Jan. 1714. wieder die Hausdicke in
allen Kirchen und zwar alle Jahr des Sontages, wenn
das Evangelium vom ungerechten Haushalter erklärt
wird, nach der Predigt öffentlich von der Capzel ab-
gelesen, und also auf solche Weise alles Gefinde vor sol-
cher darin gesetzte Strafe gewahrschäuet werden soll;
quae dispositio a PRINCIBE NOSTRO d. d. 7 Sept.
1752. renouata est et hodie sanctè seruatur.*

OBSERVATIO II.

LEGES SEMEL LATAE LEGE VEL CON-
SVETVDINE CONTRARIA NON
TOLLVNTVR.

Leges semel latas non solum per leges postero-
res contrarias tolli, sed etiam per consuetudi-



nes contrarias (a) inter omnes quidem constat; dantur tamen (b) qui hoc negant, et ad L. 2. C. *quae sit longa consu.* prouocant. Verba huius legis ita sonant: *Consuetudinis vsusque longaeui non uilis auctoritas est, verum non vsque adeo sui ualitura momento, ut aut rationem vincat, aut legem.* Respon- sio uero in promptu est; lex enim allegata, aut lo- quitur de consuetudine irrationabili; aut de eo ca- su, quando in lege expresse contrariae consuetudi- nes prohibentur, ut fit in *Auth. Nauigia C. de fur- tis*; c) aut denique uerba: *vincere legem* indicant, quod consuetudines non maiorem sed eandem vim habeant, quam leges, adeoque consuetudo con- traria priorem legem scriptam tollere potest, uti lex posterior scripta tollit priorem scriptam. Sed SERENISSIMVS DVX CAROLVS HERVS MEVS LONGE CLEMENTISSIMVS per expresse Con- stitutionem d. d. 20 Aug. 1742. abrogationem le- gum per consuetudines contrarias diserte prohibu- it. Verba ita sonant: *daß alle und jede von denen in Gott ruhenden Vorfabren an der Regierung und Sere- nissimo gemachte Verordnungen, fals sie nicht von Ihnen oder Serenissimo expres abgeschaffet, ohne Aus- nahme*

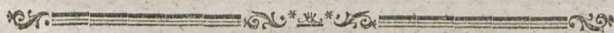
(a) L. 32. §. 1. in f. D. de Legibus, *Scitis et long. consuet.*

(b) KONRADI de Consuetudine legem haud uincente.

(c) ILLVST. HOMMEL in *Rhapsod. quaest. obs.* CCLXXIII.



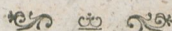
*nahme gelten und beobachtet werden sollen. Sollte in-
 zwischen in mehr gedachten Gesetzen und Ordnungen
 etwas zu finden seyn, das nach jetzigen Zeiten und
 Umständen, einer Mekrung, Minderung, oder Ab-
 schaffung bedürfe, so ist solches an die Justiz-Can-
 zeley zu melden, welche so dann entweder, wenn Se-
 renenissimo Willens-Meinung ihr bereits wissend, so
 fort mit Bescheid versehen, oder niedrigstens bey Se-
 renissimo anfragen, und des weitern instruiret wird,
 cui addi meretur, illud Rescriptum d. d. 22 Aug.
 1742. in quo omnes Obseruantiae contra Leges ac
 Constitutiones irreptae plane extirpantur his ver-
 bis: Rescriptum aus Fürstl. Consistorium Justiz-Can-
 zeley und Hofgericht, um die bisher contra leges und
 Constitutiones eingeschlichene Obseruantias gänzlich
 abzuschaffen, und dahin zu sehen, daß wieder denjeni-
 gen, der dawieder handelt, der Fiscal excitiret werde.*



OBSERVATIO III.

DE SVCCESIONE PER SVBSEQUENS MATRIMONIVM LEGITIMATORVM IN FEODIS.

Licet ex plurimorum Feodistarum sententia se-
 cundum ius feudale Longobardicum filii natura-
 les



les per subsequens matrimonium in feodis succedere non debeant, attamen ab hac communi sententia discedere non dubito; *Lib. II. F. 26. §. naturales*, ad quem aduersarii prouocant tam apodiectice, vt credunt, hoc non probat: Ita enim ibi disponitur: *Naturales filii, licet postea fiant legitimi ad successionem feudi nec soli, nec cum aliis admittuntur.* Certe verba: *postea legitimati non succedunt*, de legitimatis per subsequens matrimonium non agunt, sed potius de legitimatis per rescriptum principis, quia legitimati per subsequens matrimonium non sunt postea legitimati, sed retro et a tempore conceptionis semper legitimi fuisse censentur, quod satis clare apparet ex *L. 10. C. de natur. liberis*, hocque probant omnes illi effectus insignes, qui ex ficta illa retrotractione oriuntur. Atque Ius Feodale interpretationem extensiuam ex iure communi admittit, adeoque illa retrotractio iuris communis etiam ad feoda pertinere debet. (a) Sed in his terris Lex specialis existat, per quam filii per subsequens matrimonium legitimati a successione in Feodis excluduntur. Ita enim sanxit Constitutio *HENRICI IVLII d. d. 3 Ian. 1593. Canzeley-Ordnung p. 95, Hofger. Ordnung pag. 220, 630. 779.* - -
viel

(a) ILLUST. HOMMEL in *Rhepfod. quaest. obs. CCCCLIV.*
 et CCCCLXXIV.

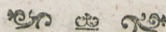
viel weniger die auffer der Ehe erzeugte oder Mantelkinder per subsequens matrimonium, oder in andere Wege (wenn es Uns oder andern Leen-Herren, oder auch dem Recht und Echt gebornen Agnaten, und Mitbeleenten, oder auch löblichen von Unfern Vor-Eltern, Vorfahren und Uns erlangten und confirmirten Priuilegiis zu Nachtheil geschehen wolte,) zu legitimiren verstattet. Quae dispositio quoque confirmata legitur im Gandersheim. Land-Tags Abschied de Anno 1601. art. 31.

OBSERVATIO IV.

INTEGRVM COLLEGIVM RECVSARI NEQVIT.

Recusari potest vt suspectus iudex delegatus, cui a principe, aut alio, ordinariam iurisdictionem habente, iurisdictione mandata est; ordinarius vero iure seivili recusari vt suspectus nequit, sed suspecto Episcopus adiungebatur (a); iure autem Canonico non modo delegatus sed etiam ordinarius

(a) *Aub. si vero contigerit C. de iudic. Nou. 86. c. 2.*



dinarius recusari potest (b); difficilius autem integrum collegium; nisi suspicio in omnia eius membra cadat (c); aut PRAESES collegii sit, cui reliqui Assesores non facile censentur contradicturni (d). In his terris SERENISS. DVX CAROLVS per Rescriptum d. d. 28 Iul. 1745 sanxit: *daß kein ganzes Collegium zu perhorresciren, und wenn ein oder etliche perhorresciret, so sollen dieselben oder derselbe sich alles votiren und referiren in der Sache gänzlich enthalten.*



OBSERVATIO V.
DE EMTIONE VENDITIONE
NECESSARIO IN SCRIPTIS
CELEBRANDA.

Est quidem Emtio Venditio tanquam contractus consensualis solo consensu perfecta, nisi inter par-

(b) *Cap. 4 et 10. X. de foro compet. Cap. 39. de offic. et potest. iud. deleg.*

(c) *LEYSER spec. 67. med. 7.*

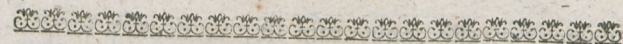
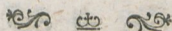
(d) *GALLIVS L. 1. Obs. 33. n. 3. ZANGER de except. P. II. Cap. 4. n. 17. Dissert. MEYIVS P. I. Dec. 194. LEYSER spec. LXVII. Corr. I.*

partes expresse conuentum fit, vt demum scriptura interueniente obligatio adesse debeat (a). Dependet itaque iure Romano ab arbitrio contrahentium, vtrum in scriptis an sine scriptis emtionem venditionem celebrare intendant; sed in his terris Brunsvicensibus emtiones venditiones bonorum immobilium a rusticis contractae libris publicis inferi, et contrahendae coram praefecto celebrari debent per Constit. d. FRIDERICI VLRICI d.d. 4. April. 1620 quae inserta *der Hofger. Ord. pag. 248.* et ita sonat: *daß nun hinführo alle und iede Ehestiftungen, Kaufbriefe, Theilungsrecessse und Verträge unter der Bauerenschaft auf dem Lande, entweder vor unsere Officirern und Beamten aufgerichtet und beschloffen, oder doch, so bald dieselben von dem Parteien beteidiget und beliebet, den Beamten offenbarer, und den Amtsbüchern um künftiger Nachrichtung willen - - - einverleibt werden.*

B 2

OBSER-

- (a) L. 17. C. de fid. Instrum. WERNHER P. II. Obs. 285. REINHARD in diff. de poenitentia unius partis ob moram vel perfidiam alterius in contractibus nominatis exule Sect. 1. §. 8. LEYSER Spec. CLXXII, med. 1 et 2.



OBSERVATIO VI.
VENDITIONES ET OPPIGNORATIONES
FRUCTIVVM IN HERBIS
SVNT PROHIBITAE.

Non solum res, quae in rerum natura existunt, sed etiam quae sperantur iure communi emi ac vendi possunt (a), et, si fructus immaturi venduntur, omne periculum spectat ad emptorem, ita ut, licet perierint, pretium nihilominus debeatur (b); quod etiam valet de fructibus nascituris (c), pro quibus quoque totum pretium debetur, licet nihil sit natum; nisi Contrahentes ad totam quantitatem respexerint, aut culpa venditoris hoc damnum in fructibus emerferit (d). Cum vero hoc negotium regulariter usurariam prauitatem contineat, et ex eius-

(a) *l. 46. D. de pact. l. 8. pr. et §. 1. D. de contrab. emt. vend.*

(b) GRASSVS in *Collat. Iur. Ciuil. Rom. cum Recept. Imp. Sect. VII. c. 5.*

(c) Licet dissentiant alii vt LAVTERBACH in *Coll. Theor. pract. tit. de contrab. emt. vend. §. 25.* SCHILTER *Exercit. XXX. §. 29.*

(d) *l. 8. D. de contrab. emt. vend.*

eiusmodi contractu semper vnus Contrahentium
 lædatur, iam cautum est in *Reform. Polit. de 1548.*
Tit. von Verkaufung der Früchte im Felde et Ord. Po-
lit. de 1577. §. 19. ne fructus immaturi sub poena
 amissionis pretii et arbitraria vendantur; nisi eo pre-
 tio fiat, quod tempore contractus vel quatuorde-
 cim dierum post messem iustum est; Ex quibus ap-
 paret, venditionem fructuum immaturorum ad
 mensuram esse licitam, quia in hoc casu periculum
 ante admesurationem in emtorem non transfer-
 tur, sed ad venditorem spectat. Ita quoque san-
 ctione saluberrima d. d. 9. Jul. 1685. prospexit D.
 RVDOLPHVS AVGVSTVS: *daß kein Rokken auf dem*
Felde verkauffet noch Sommerkorn um die Halbschied
gesäet werden soll. Sed haec Constitutio tantum
 de vna specie frumenti agere videtur, et fortasse
 non exacte obseruabatur; quare PRINCEPS NO-
 STER nouam Constitutionem d. d. 7 Iulii 1768. pu-
 blicauit, in qua disponitur: *daß hinführo niemand*
auf die im Felde stehenden oder noch zu bestellenden
Früchte Geld leihen noch solche kaufen soll, und wo
solches würklich geschehen, die Gläubiger verbunden
seyn sollen, die verkaufften oder verpfändeten Früchte
ihren Schuldnern zu lassen, und sich mit der Bezahlung
bis nach der Erndte zугedulden. Nur gedackte Gläu-
 biger

biger sowohl, als die Verpfänder oder Verkäufer, werden hiedurch, und zwar iene bey Verlust ihrer Forderung, diese bey nabmhafter Strafe befehliget, ihre dießerhalb geschlossene Contracte, sogleich nach Publication dieser Veroräntung der Obrigkeit ieder Feldmark anzuzeigen, welche sodan die Zahlungstermine zu bestimmen, dieienigen aber, die dergleichen Contracte verheimlichet, nachdrücklich zu bestrafen hat. *Quia* deinde die 8. Augusti 1768. auf den Verkauf des Grafes in den Wiesen extensa est.

§§§§ §§§§ §§§§ §§§§ §§§§ §§§§ §§§§ §§§§ §§§§ §§§§

OBSERVATIO VII.

EMTOR STARE TENETVR LOCATIONI.

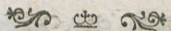
Et si aequitati et analogiae iuris magis conveniat emtorem stare debere locationi secundum parœmiam. Kauf hebt Miethe nicht auf, quia 1) nemo plus iuris in alium transferre potest, ac ipse habet (a); Nec potest 2) emtor rem emtam a conductore vindicare, dominium enim rei emtae in eum non est transfatum

(a) l. 120. D. de R. I.

latum deficiente vacua possessione (b); venditor itaque veram possessionem habere debet, quia alias conditionem usufructuendi transferre nequit. Sic 3) porro emtori non datur actio ex contractu contra conductorem, quia cum conductore non contrahit: nec 4) Locator actionem locati emtori cedere, aut hic ex illius persona agere potest, quia omnes exceptiones reales obstant cessionario, quae opponi poterant cedenti, non habita distinctione, vtrum quis vtili an directa agat? Attamen Iure Romano res ita decisa est (c), vt emtor non teneatur stare locationi, et hoc decisum praxis plerumque sequitur iuxta tritum: *Kauf hebt Miethe auf.* PRINCEPS autem NOSTER aequitate et analogia iuris motus, nouam Constitutionem d. 25 Oct. 1760. promulgauit et sanxit: *Daß, wenn jemand sein Haus oder andere Grundstücke miet- oder pachtweise auf gewisse Jahre austhun, und einen schriftlichen Contract darüber errichtet haben wird, dem Conductori in so ferne ein ius reale dadurch zu statten kommen soll, daß er, wenn das Haus oder ander Grundstück während der Zeit*

(b) l. 11. §. 13. D. de Act. em. vend. l. 68. §. f. D. de contrab. em. vendit.

(c) l. 9. C. de locat. cond. LAVTENBACH in Coll. theor. pract. lib. XIX. tit. 11. §. 62.



verkauft wird, dem Käufer zu weichen nicht schuldig, vielmehr dieser, ihm den Contract auszuhalten verpflichtet seyn solle; es wäre dem, daß in dem Miet- oder Pacht - Contracte ein anders ausdrücklich festgesetzt wäre. Wenn aber über die Miete oder Pacht kein schriftlicher Contract errichtet wäre, so ist zwar der Käufer befugt, dem Conductori während der Miet- oder Pacht - Zeit die Pacht aufzukündigen, jedoch ist er in solchem Fall schuldig, demselben es ein ganzes Jahr vorher wissen zu lassen, wenn er ausziehen, oder die Pacht verlassen soll.



OBSERVATIO VIII.

DE REMISSIONE CONDUCTORI OB
STERILITATEM CONCE-
DENDA.

Leges indulgent quidem Conductori ob sterilitatem remissionem quandam mercedis (a). Vt vero haec impetrari queat, requirunt: 1) vt non ex
vitiis

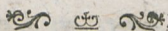
(a) l. 15. §. 2. sequ. D. locat. cond.

vitiis rei conductae oriatur sterilitas (b); porro 2) vt extra consuetudinem superueniat; si enim nihil praeter consuetudinem loci accidit, vt si id, quod fructus corrumpit, accidere consuevit, ideo praesciri potuit aut praemetiri debuit, non est sterilitas aut casus remissionem producens (c); 3) vt nulla culpa conductoris antecefferit; 4) sterilitas sit magna, omnes aut illos fructus, ex quibus pensio paranda, perdens, 5) vt casus fortuitos conductor non in se receperit; etiamsi vero hoc factum, eiusmodi tamen pactum ad casus insolitissimos non facile esse extendendum putat BOEHMER (d) et pro-uocat ad *leg. 78. in fin. de contrab. emt.* haec vero lex de hoc casu non solum nihil disponit, sed iuri romano quoque incognita est distinctio inter casus solitos, insolitos, et insolitissimos. Aequam tamen reputarem hanc opinionem, si modo noua lege definiretur, qui casus ad insolitissimos referri deberent, neque in obseruantia hac de re quicquam certi inuenies; Denique ad remissionem mercedis impetrandam requiritur, 6) vt agatur de locatione in singulos annos facta; et tandem 7) vt contingat circa fructus pendentem, vel a solo quidem

(b) l. 15. all.

(c) l. 15. §. 2. all.

(d) in *Introd. ad Digest. Lib. XIX. Tit. 2. §. 16.*



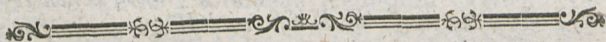
dem separatos iacentesque, sed in horreum non collectos (e) et haec sententia fundata est in §. 36. *Inst. de Rer. Diuis.* alii (f) collectionem in horreis ad plenariam perceptionem requirunt, et alii vt frumentum spicis excussum et granariis illatum fit, exigunt. Ex hisce requisitis autem satis constat omnia hic dubia ac incerta esse, quare iam olim D. RVDOLPHVS AVGVSTVS ET ANTHONIVS VLRIEVS per Constitutionem d. d. 28. Iun. 1703. Casus, in quibus Conductoribus remissio mercedis fit indulgenda, determinarunt his verbis: *Bey denen Remissionen des Mismachses aber, auffer da etwa durch Hagelschlag, Mäuse- und Schnecken-Fras, oder dergleichen Verberung, einiger Schaden verursacht, sonst kein Abgang, wenn derselbe nicht zur Helfste in beyden Feldern sich beläufet, in Consideration gezogen, noch deshalb etwas remittiret werden soll.* Et vt omnes lites sumtuosae eo citius abbrevientur, disposuit SERENISSIMVS DVX CAROLVS per Constit. d. d. 22 Iun. 1747. *daß von nun an in dergleichen Fällen, ob und wie viel Remission ein Guts-Herr seinen*

(e) *ita BOEHMER et ab eo all. STRYCKIVS atque BYNCKERSHOEK.*

(f) *BERGER in Opcon. Iur. Lib. III. Tit. v. §. 23. not. 5. HAHN ad Wesenbec. Lib. XIX. tit. 2. n. 16. CARPZ. P. II. Const. 37. Def. 20.*



nem Meyer, nicht weniger auch ein Zehnt-Herr seinem Zehntpflichtigen, welche durch Brand um das ihrige gekommen, angedeyen zu lassen schuldig sey? gar kein Proces und gerichtliches Verfahren weiter gestattet werden, sondern der Guths-Herr und Meyer so wol als der Zehnt-Herr und Zehntpflichtige sich bey Serenissimo oder Fürstl. Geheimten Raths-Stube, um Anordnung einer Commission melden sollen, von welcher die gebetene Remission ex aequo et bono, befundenen Umständen nach, und in Absicht sowol auf den Schaden, welchen die Meyer oder Zehntpflichtige erlitten, als auf das demselben übrig gebliebene Vermögen zu arbitriren und zu bestimmen ist.



OBSERVATIO IX.

PIIS CORPORIBVS CERTA RATIONE
LICET VSVRAS VLTRA ALTERVM
TANTVM PETERE.

Secundum Nou. 121. cap. 1. vsurae, et ne quidem particulariter solutae, ultra alterum tantum currere debent (a). Attamen vsu fori Iuris Romani

C. 2. ar. 1. dispo.

(a) LEYSER Spec. 245. m. 1.

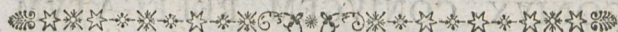
dispositio in vsuris particulariter solutis non adeo strictè obseruatur (b). Ciuitatibus vero ob Nou. 160. praef. cap. 1. piis corporibus (c) et pupillis singulare priuilegium tribuitur ita, vt etiam vltra alterum tantum vsuras exigere possint. Sed ex all. Nouella hoc certe probari nequit, quia non glossata adeoque non recepta est (d). In his vero terris per specialem Constitutionem d. d. 31 Ian. 1701. sanxerunt D. RVDOLPHVS AVGVSTVS ET ANTHONIVS VLRICVS: daß zwar die piae causae, von denen ad pios vsus in specie von Anfangs Fundirten und gewidmeten Capitalien, die landüblichen Zinsen vltra alterum tantum ohne Unterschied und in quocunq; casu zuzufodern befugt seyn, denenselben auch dazu auf alle Weise und Wege verholffen, hingegen aber von andern Geldern und Capitalien, so einige Pia Corpora von ihren etwa habenden jährlichen Ueberschus Geldern selbst beleet oder durch cessionen, versuren, oder anderer Gestalt erlangen und an sich bringen, solche debita nicht anders, als andere gemeine unprivilegirte Capitalia zu consideriren, folg-

(b) PUFFENDORF obs. 14. STRYCK in V. M. tit. de Vsur. §. 17.

(c) MEVIUS P. VII. Dec. 136.

(d) GOTTFRID. LVDEW. MENCKE de Nouell. glossat. et non glossat. auctoritate iuris thes. X.

folglich auch die Zinsen, wenn sie in Nachstand geblieben, über das alterum tantum fortis nicht exigiret noch erkant werden sollen.



OBSERVATIO X.

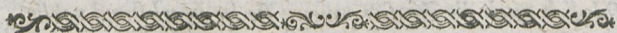
PACTA DOTALIA RVSTICORVM NECES-
SARIO IN SCRIPTVRAM REDIGI
DEBENT.

Pacta dotalia solo consensu perficiuntur adeoque non necessario in scripturam redigi debent; (a) sed iure nostro Prouinciali secundum Constitutiones d. d. 19. Sept. 1737. et d. d. 12. Dec. 1746. pacta dotalia rusticorum non valent, nisi actis et protocollis inserta sint; Disponitur enim ibi: *daß nach der Constitution vom 4. Apr. 1620. keine Ehebestiftung der Bauersleute bündig und kräftig seyn soll, wenn sie nicht entweder von den Beamten aufgerichtet oder doch so bald dieselbe von den Partheien bekteidiget und beliebet, den Beamten offenbabret, und den Amts Büchern einverleibet worden.*

C 3

OBSER-

(a) l. 6. C. de dotis promiss. l. 15. C. de iure dotium LEYSER
Spec. 307. med. 3 et 4.



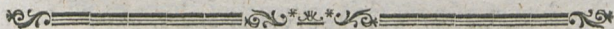
OBSERVATIO XI.

CONIVX CONIVGEM RELEGATVM
HAVD SEQVI TENETVR.

Triumphat in foro opinio, quod maritum etiam ex delicto suo relegatum vxor sequi teneatur (a), propter arctam inter virum et vxorem confociationem (b). Aequitati sane conuenit haec sententia, modo hoc non ita intelligere velint, vt vxor praecise et in continenti maritum ex delicto suo relegatum sequi teneatur; hoc enim iniquum foret (c). Sed quaesitum est, ytrum vxor quae maritum relegatum sequi nolit, ad secundas nuptias transire possit? negant hoc, quia vxor innocens a marito relegato nondum per diuortium est separata; nec diuortium admittunt ii, qui tantum ob adulterium, malitiosam desertionem, et ob infidias vitae structas diuortio locum dant. Sed meo iudicio plures diuortii causae non solum admit-

(a) HARTM. *Pistor. obs.* 148.(b) §. 1. *Inst. de nupt. L. 4. C. de crimin. expil. hered.*(c) *licet dissentiat LAVTERBACH in Coll. theor. pract. Lib. XXIII. tit. 2. §. 90.*

admitti possunt, sed etiam debent. Christus enim, cum illi de diuortii quaestio proponeretur, ad institutionem matrimonii primaeuam prouocabat. Haec vero tria complectitur 1) unitatem carnis; 2) mutuum adiutorium; et 3) procreationem sobolis (d); ubi itaque iuxta haec societas coniugalis non custoditur, aut custodiri nequit, diuortio locus erit. Sic relegatio vnus coniugis legitima diuortii causa esse debet, quia hoc casu omnes tres fines matrimonii consequi nequeunt; quare etiam D. ANTHONIUS VLRICYS per Rescriptum d. d. 19 Maii 1707. sanxit. *Daß in dem Fall, da ein Ehemann oder Eheweib nicht wegen Unkeuschheit, sondern andern verübten Uebelthaten halber, auf ewig relegiret worden, die separatio quoad Vinculum zu verstatten, und den unschuldigen Theile, seiner Gelegenheit nach, anderweit sich zu verheyraten zu zulassen sey.*



OBSERVATIO XII.

DE SVCCESIONE CONIVGV. M.

Deficientibus olim descendantibus, ascendentibus et collateralibus, fiscus, excluso coniuge superstite,

(d) *Genes. cap. 1. vers. 29. et cap. 22. vers. 18. Tobias cap. 8. v. 9.*



stite, qui iure ciuili, exolescente in manum con-
 uentione, non succedebat (a), quia coniuges ne-
 que agnatione, neque cognatione sibi inuicem erant
 coniuncti, hereditatem vacantem vindicabat. Cum
 vero diuini et humani iuris focii essent (b), Prae-
 tor, excluso fisco, coniugem superstitem ex Edi-
 cto unde vir et vxor ad successionem vocabat (c),
 quod Imperatores postea confirmarunt (d); modo
 bonorum possessionem intra centum dies et olim (e)
 et hodie peteret (f); nam et hodie Coniuges ad totam
 coniugis defuncti hereditatem non nisi ex hoc prae-
 toris Edicto, peruenire queunt (g). Nouo vero Iure
 etiam cum liberis existentibus, et his deficientibus,
 cum ascendentibus et Collateralibus ad succeffio-
 nem admittitur coniux superstes (h); modo con-
 iux praemoriens sit locuples, et superstes laboret
 in-

(a) *Nou. 118. vid. HEINECCIUM in Syntag. Antiqu. Lib. I.
 Tit. 10. §. 6 et 7. et Lib. III. Tit. 10. §. 7.*

(b) *l. 1. D. de R. N. §. 1. Inst. de Patr. potest. HAHN ad We-
 senbec. tit. unde vir et vxor. n. 1.*

(c) *l. vn. pr. D. unde vir et vxor.*

(d) *l. vn. C. cod. §. 2. Inst. de Bon. Poss.*

(e) *l. 1. §. 9. D. de success. edict.*

(f) *STRUCK de success. ab intestat. Diss. IV. c. 1. §. 7.*

(g) *CARPZ. P. III. Const. 18. Def. 31.*

(h) *Aub. praeterca C. unde vir et vxor. Nov. 53. c. 6. et Nou.
 147. cap. 5.*

inopia. Nec refert, superstes fit maritus, siue
 vxor (i). Est tamen successio coniugum certa rati-
 one iure romano restricta, nimirum: nullis liberis
 exstantibus, superstes quartam partem pleno iure
 accipit; concurrentibus vero liberis, modo non
 sint ultra tres, quartam quidem partem capit, sed
 tantum iure usufructuario; virilem vero iure usu-
 fructuario, si plures quam tres adsunt. Exstant
 vero leges fere in omnibus provinciis, quae iuris
 Romanæ placita valde immutarunt. Sic in nostris
 terris iam per Constitutionem D. RYDOLPHI AV-
 GVSTI ET ANTHONII VLRICI d. d. 26. Aug.
 1689. mutua coniugum successio ab intestato deter-
 minata est, quae constitutio etiam exstat in Statu-
 tis Heinricistadii his verbis: - - daß sie (die Witme)
 alles und jedes, was sie ihrem seeligen Ehemann nicht
 praesumptive sondern beweislich ein und zugebracht,
 auch ihr ex causa legatorum Erbfälle oder in andere in
 Rechten beständige Weise zu gehörig, samt ihren in
 stehender Ehe nach zimlichen Dingen und Standesge-
 büßr gezeugten Schmuck und Zirath aus den Gütern
 nehmen, vor sich behalten, und dann mit ihres seel.
 Ehemanns-kindern von ihr oder voriger Ehefrauen ge-

D

bob-

(i) STRYCK in V. M. tit. unde vir et vxor §. 6. GALLIUS
 l. ii. obs. 98, n. 5.



bohren, zu gleichem Theile erben möge. Haec constitutio d. 12. Mart. 1703 ita declarata est, daß diese Constitutio tanquam lex correctoria dahin nicht extendiret werden mag, daß auch auf andere und denjenigen, so extra territorium nostrum ihr domicilium haben, concernirende casus, dieselbe sollte appliciret werden mögen. Deinde illa dispositio per Rescriptum d. d. 31. Oct. 1746. extensa est auf diejenigen, welche ausser dem Bezirk der Heinrichstadt, und also auf der hiesigen Freyheit, und dem übrigen Amts-District wohnen; et paulo post per Rescriptum d. d. 21. Dec. 1746. haec dispositio auf alle Einwohner der Stadt Wolfenbüttel, keinen davon ausgeschlossen est extensa.

SERENISSIMVS PRINCEPS NOSTER non solum hanc Constitutionem de 1689 confirmavit, sed etiam ad omnes lites evitandas d. 30. Dec. 1754. sancit, daß künftig auch, wenn der eine oder andere Ehegatte bey seinem Absterben, ohne letzten Willen, ein oder mehrere Kinder hinterlässet, so dann der überlebende Ehegatte, es sey der Ehemann oder die Ehefrau, mit den Kindern, dieselben mögen gleich in erster oder andern Ehe erzeuget, auch ihrer viel oder wenig seyn, jedesmalen zu gleichem Theile gehen, folglich von den Erb- und Eigentümlichen Gütern des Verstorbenen, so vielen diesen Kindestheil betrifft, das völlige Eigenthum



thum, und nicht den Niesbrauch allein erhalten und darin Erbe seyn solle.

Conferunt quidem iure Romano soli descendentes (k), non vero ascendentes (l), nec collaterales, aut extranei (m); attamen iure Saxonico mater, licet sit persona extranea marito cum propriis liberis ex statuto succedens, dotem et reliqua bona conferre tenetur (n). Secundum dictam vero Constitutionem vidua cum liberis siue germanis siue consanguineis in his terris marito defuncto succedens dotem et reliqua illata conferre non tenetur, econtrario quicquid durante matrimonio titulo lucratiuo a marito, cui succedere vult, accipit, et per quod tempore mortis defuncti adhuc locupletior existit, conferre tenetur, ibi: *Es soll demnach solchen Falls die Witwe, bey der Theilung des Nachlasses ihres verstorbenen Ehemanns mit den Kindern, es seyn diese sämtlich oder zum Theil ihre Leibliche oder aber Stifkinder, ihr Heyratgut, und was sie sonst beweislich ein und zugebracht mit einzumerfen*

D 2

und

(k) l. 17. C. de collat. Nou. 18. c. 6.

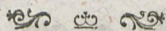
(l) l. i. pr. et §. 5. D. l. 19. C. eod.

(m) arg. Nou. 18. c. 5 et 6. STRYCK de success. ab intest. Diss.

XI. c. 2.

(n) CARWZ. P. III. Const. II. Def. 26.





und zu conferiren nicht schuldig, sondern vielmehr daß alles, nebst dem, was ihr sonst eigenthümlich an und zugehöret, vorweg zu nehmen befugt seyn, jedoch ist darunter alles bey absterben des Mannes noch vorhandene Vermögen, beweg oder unbeweglich, so sie von ihrem verstorbenen Ehemann vor oder während Ehe geschenkt bekommen, nicht gemeinet sondern sie ist, alles, was von demselben herrühret, und wodurch bey absterben des Ehemanns ihre Haabseligkeit sich verbessert befindet, zu conferiren, allerdings gehalten. Idem quoque de marito superflite ratione bonorum a defuncta vxore in eum translatorum disponit alleg. Constitutio verbis: gleichermassen ist auch der überlebende Ehemann, dasjenige, was von seiner verstorbenen Ehegattin herrühret, und bey deren Absterben noch vorhanden ist, mit zu der Theilung zu bringen gehalten. Immo expediti iuris (o) quidem est, quod patri vfructus omnium bonorum siue maternorum, siue materni generis ad liberos in potestate constitutos deuolutorum acquiratur; vtrum vero pater eo casu vfructum capiat, si cum liberis defunctae vxori succedat, vel ideo dubium excitare posset, quia, quando parentes cum filiis defuncti fratribus succedunt, aut etiam cum fratrum

(o) l. 1 et 2. C. de bonis mat. l. 6. C. de bonis, quae lib.

trum liberis, tunc in portione ista, quam filii e fratris sui defuncti hereditate acquirunt, vsumfructum sibi vindicare non debent (p). Quod in *Auth. item C. de bonis quae lib.* etiam ad successionem extranei extenditur, quia pater cum liberis coheres, et sic aequali iure frui debet (q). In nostris vero terris per laudatam Constitutionem res clara est: *Es mag hiebey dem Wittwer, ob er gleich solchergestalt sein Erbtheil aus dem Nachlas der verstorbenen Frau zu völligem Eigenthum erhält, in den übrigen Erbtheilen, die seinen leiblichen Kindern anheim fallen, der ihm auf Lebenszeit gebührende Niebrauch nicht entzogen werden. Gleichwie dann auch beyden, so der Witwe als dem Wittwer in den erledigten Portionen ihrer nachhero versterbenden leiblichen Kindern ihre Erbfolge, wenn kein letzter Wille vorhanden, zugleich mit denen vollbürtigen Geschwistern ungeschmälert bleibt. Licet iure romano vxor, quae post annum luctus ad secunda vota transit ab omni poena immunis esse debeat (r); attamen hoc*

D 3

tan-

(p) *Nou. us. c. 2.*

(q) *BOEHMER in Digest. Lib. XV. tit. 1. §. 16.*

(r) *l. 3. C. de secund. nupt. de seminis solum loquitur. In Nou. 22. cap. 23. vero haec dispositio ad maritos est extensa. Vsum huius iuris negat HEINECCIUS in Diss. de usufructu materno*

tantum valet de eo casu, si ex priori matrimonio nulla superest soboles; ea enim existente, percepta a priori marito, quoad proprietatem, amittit, retento tantum usufructu. Idem quoque de marito, ratione perceptorum ab vxore, dicendum; sed nostra Constitutio ab hoc rigore iuris recedit; est enim ibi sancitum, *auch soll der überlebende Ehegatte, wenn er zur andern Ehe schreitet, daß ihm einmahl völlig erworbene Eigenthum seines Anteils von des verstorbenen Gütern behalten.* Pari-ter in odium secundarum nuptiarum disponit Ius romanum (s): Coniugem ad secunda vota transeuntem non posse de bonis propriis secundo coniugi plus relinquere, quam vni ex filiis prioris matrimonii. Et si plures sint liberi, et vnusquisque aequalem habeat portionem, Vitricus aut Nouerca non plus percipiat, quam ad singulos venit; si vero inaequales sint relictæ portiones, tantum saltem ad Vitricum vel Nouercam perueniat, quantum vnus liberorum, qui minus habet, accepit. Et haec iuris romani dispositio per nostram Constitu-

*terno §. 13. Sed vide LEYSERVM spec. 300. med. 4. PUF-
FENDORFIUM obs. 23. et alios.*

(s) l. 6. C. de secundis Nupt. Nou. 22. cap. 27.



stitutionem plane confirmata est, verbis: *dahingegen aber derselbe dem neuen Ehegatten ein mehrers von dem Seinigen eigentümlich zu zuwenden nicht befugt seyn, als er einem jeglichen seiner Kinder vorhergebender Ehen zu gleichem Kindestheile anzuweisen vermögend ist.* Diuisionis vero inaequalis inter liberos factae vel ideo non meminit nostra Constitutio, quia eiusmodi inaequalis diuisio tantum in successione testamentaria, non vero in successione ab intestato, de qua nostra lex prouincialis loquitur, locum inuenire potest. Adiecit PRINCEPS NOSTER CLEMENTISSIMVS huic constitutioni, et quis est, qui curam NOSTRI PRINCIPIS pro viduis et pupillis ignoret? duas limitationes in fauorem viduarum pupillorumque, quarum altera marito concedit, vxori, quae dignitati et consuetudini conuenienter se post eius mortem sustentare nequit, amplius quid quam liberis prioris matrimonii relinquere; altera vero viduae in casu, si liberi prioris matrimonii ipsi inopia laborent, et se pro conditione exhibere nequeant, tantum vsumfructum portionis a marito defuncto relictae ad dies vitae tribuit, proprietatem vero liberis assignat, et ideo a vidua cautionem exigit his verbis: *Sol-*

te

te jedoch sich ereignen daß 1) nurgedachtes Kindes-
 theil, welches der überbleibende Ehemann seiner ander-
 weiten Ehefrau hinterlassen kan, nicht hinlänglich
 wäre, daß, nach seinem Tode, die Witwe davon, mit
 Zuziehung ihres eigenen Vermögens, ihrem Stande
 nach, nothdürftig leben könnte, und daß zugleich 2)
 dadurch, wenn zu Alimentation der Witwe ein meh-
 reres als die Einkünfte ihres Kindestheils, betragen,
 ausgesetzt wird, die Kinder nicht selbst in gleiche oder
 größere, als die sub 1. nur bemerkte Nothdürft ist,
 gerathen würden, so mag der Ehemann seiner künftigen
 Witwe zu ihrem Unterhalte von dem Seinigen ein
 mehrerer verschreiben oder vermachen, jedoch nur
 solchergestalt, daß die Witwe alsdenn nur auf Lebzeit
 zu genießsen habe, und den vorhandenen Kindern aus
 einer oder mehreren Eben das ihr zum Niesbrauch zu-
 getheilte Vermögen zu hinterlassen, und diesen deshalb
 Sicherheit zu stellen schuldig sey. Si vero Coniux
 deficientibus liberis, sine testamento decedat, et
 ascendentes relinquat, tunc coniugi superstiti tri-
 buit nostra constitutio dimidiam partem heredita-
 tis pleno iure, ita, vt coniux ad secunda vota
 trasiens ne quidem proprietatem amittat, alteram
 vero partem ascendentibus assignat in verbis: wür-
 de auch ein Ehegatte, bey seinem Absterben ohne Te-
 stament, keine Kinder, sondern nur in aufsteigender
 Linie

Linie Erben hinterlassen, soll der überbleibende Ehegatte zum halben Theil erben, die in aufsteigender Linie aber, es mögen ein oder mehrere derselben seyn, sollen die andere Hälfte von der Erbschaft haben. Auch mag der Witwer oder die Witwe, wenn derselbe oder dieselbe gleich zur andern Ehe schreitet, in solchem Fall, den ihm oder ihr zugefallenem Antheil eigenthümlich behalten. Denique quilibet heres per laudatam constitutionem onera hereditaria pro rata ferre tenetur: Es hat aber so wohl in diesem als der vorigen Fälle einem ein jeder Erbe, zu seinem Theile, die der Erbschaft halber zu leistende Abgaben und unter solchen die von dem Verstorbenen hinterlassenen Schulden mit zu tragen. Interim facultas testandi per hanc Constitutionem Coniugibus non est adempta, excepto casu, quo coniux, accepta portione virili, in fraudem huius legis et in detrimentum liberorum prioris matrimonii per vltimam voluntatem disponere intenderet. Sic vulgata regula: prouisio hominis facit cessare prouisionem legis, et in his terris obtinet. Cautum quoque est, vt omnes subditos, cuiuscunque sint dignitatis aut conditionis, haec sanctio ligare debeat, et vt omnes leges aut consuetudines anteriores huic Constitutioni contrariae sint abrogatae. Verba ita sonant: Gleich wie nun

E

bey



bey dem allen, jedoch den obigen Fall, wenn nemlich der überlebende Ehegatte, nachdem er aus des verstorbenen Theils Gütern seinen Kindes-Antheil hinweggenommen, zur andern Ehe schreitet, ausgenommen, durch ein zu Recht beständiges Testament und letzte Willens-Verordnung auch Ehebestimmung, oder andere zu Recht beständige Vergleiche und Handlungen, in so weit solche Freyheit durch andere ausdrückliche Gesetze und Verordnungen nicht eingeschränkt ist, über das Seinige zu ordnen, einem jeden unbenommen bleibet: also soll hingegen auch, wenn dergleichen zu Recht beständige Verordnung nicht vorhanden, bey vorfallenden Erbfolgen ohne Testament, zwischen Unfreien Fürstlichen Bedienten und allen anderen Unseren Unterthanen, wes Standes und Warden sie auch sind, in Fürstl. Landen, Städten, Aemtern, Gerichten, Flecken, und Dorfern, der geringste Unterschied nicht gemacht, sondern nach dieser Unserer Constitution ein durchgehende Gleichheit gehalten werden. Wie Wir denn auch aus solcher Ursache alle etwa hie und da vorhandene Statuten und Gewohnheiten, so mit dieser Unserer Constitution nicht einstimmig sind hiennit ausdrücklich aufheben und abschaffen.

OBSER-

OBSERVATIO XIII.

SPURII ETIAM IN HIS TERRIS IN
SEXTANTEM SVCCEDVNT.

Naturales liberi iure romano (a) succedunt matri maternaëque lineae, quod hodie ex iuris canonici principiis ad spurios extenditur (b). Patri vero tunc demum succedunt, si hic nec legitimam uxorem nec liberos legitimos relinquat, quo in casu cum matre, non attento numero naturalium, in sextantem succedunt, et mater accipit portionem filialem (c), atque hanc iuris romani dispositionem etiam in his terris obtinere attestatum est a Cancellaria d. 1. Oct. 1722. his verbis: *daß die Spurio, wenn der Vater ohne eheliche Leibes-Erben, auch ohne Errichtung eines letzten Willens verstorben, in Sextante succediren können, und daß solches bey hiesigen iudicio in Contradictorio ausgemacht sey.*

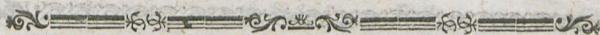
E 2

OBSER-

(a) §. 3. Inst. de ScCo Orphis.

(b) BOEHMER in Digest. iii. de mod. succed. ab intest. §. 7.
MEVIUS P. II. Dec. 83.

(c) Nou. 89. c. 12, §. 4. Auth. licet C. de natural. liber.



OBSERVATIO XIV.

LIBERIS HEREDITATI PATERNÆ
AVT MATERNÆ RENUNCIANTIBVS
OB LAESIONEM QVOAD LEGITI-
MAM RESTITVTIONE IN IN-
TEGRVM NON SVCCVR-
RITVR.

Iure romano quidem hereditati futuræ per pactum non valide renunciatur (a). Ius Canonicum (b) quoque in hac materia sequitur Iuris Romani dispositionem; hinc valde errat L. B. de CRAMER (c), qui valorem horum pactorum ex iure canonico deriuare studet; Ius enim Canonicum eiusmodi pacta tantum accedente iuramento valida declarat (d). Iuri Germanico potius debetur gloria, secundum quod eiusmodi pacta successoria per se

(a) *l. fin. D. de suis et legat. hered. l. 3. C. de collat. l. 35. §. 1.*

C. de inoffic. testam.

(b) *cap. 2. de pact. in 6to.*

(c) *de pacto hereditario renunciatio Cap. 1. §. 13.*

(d) *cap. 2. alleg.*

se et sine iuramento valida sunt (e). Excludit eiusmodi pactum filias renunciantes a tota hereditate, et sic etiam a legitima, licet vulgo dissentiant, existimantes: semper saluam esse actionem ad legitimam consequendam (f). Sed meo quidem iudicio, verius est, nullam actionem renunciandi amplius competere (g); consultius autem erit ad lites euitandas, vt filia, aut quisquis sit, expressis verbis renunciet legitimae, nisi in legibus prouincialibus hisce controuersis iam limites sint positi, vt in his terris per Constitutionem ANTHONII VLRICI d. d. 7. Aprilis 1712. factum: *dass die Restitutio in integrum nicht statt haben soll, falls einer laesionem quoad legitimam vorwendet, wenn er vorher der väterlichen und mütterlichen Erbschaft eydlich renunciiret hat.* Iure Germanico, vt dictum, iurata renunciatio non requiritur; in his tamen terris Cautela est, vt Iuramento eiusmodi renunciatio-

E 3 nes

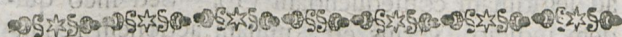
(e) MEYIVS P. III. Dec. 270. SENCKENBERG *de successione filiarum in regnis et Principatibus in praef. P. II. §. 5.* WERNHER *obs. 430.* LEYSER *spec. 45. med. 1. 2.*

(f) STRVV *in Iurispr. forens. Lib. II. tit. 34. §. 5. et Exercit. 38. thes. 50.*

(g) *vid. Illust. HOMMEL in Rhaps. quaest. obs. LXIII. et ab eo alleg. CARPZ. P. II. Const. 35. Def. 16. MYNSING P. I. obs. 36. et STRYCK de success. ab intest. Diff. 8. c. 10. §. 24.*



nes confirmantur, quia eo casu nulla restitutio in integrum, ne quidem ob laesionem quoad legitimam datur.



OBSERVATIO XV.

SVMTVS IN PROCESSVM LIQVIGATIONIS
FACTI NON PRO RATA DEDVCVNTVR
SINGVLIS CREDITORIBVS.

Moto concursu sumtus in processum liquidationis factos regulariter omnes creditores pro rata exfoluere debent (a); sed quia haec impensarum deductio regulariter maximis difficultatibus laborat, per Rescriptum Cancellariae d. d. 20. Nov. 1742. cautum est: *daß bey Concurs-Processen die Gerichts-Gebühren und andere Unkosten, nicht einem jeden Creditori pro rata abgezogen, sondern solche von der ganzen massa bonorum vorabgenommen werden sollen.*

OBSER.

(a) MEVIUS P. VI. dec. 83. BRVNNEMAN. de concursu credit.
Cap. 1. §. 12.

OBSERVATIO XVI.

VSVRAE POST OMNES SOLVTAS
SORTES DEMVM COLLO-
CANTVR.

Secundum iuris ciuilis placita vsurae in Concurſu creditorum eodem priuilegio praelationis gaudent, quod respectu fortis obseruatur (a), quia vsurae sunt ipsius, de quo penduntur, quasi partus, ideo debent etiam esse eiusdem naturae, proprietatis et qualitatis; eiusdem enim iuris censetur merito accessorium, cuius est principale, cum ergo vsura sit accessio fortis, non debet non obtinere in vsura, quod iuris est in forte. Et haec dispositio non legibus tantum, sed etiam aequitati conuenit; non minus enim aequum est, aliquem ex pacto vsuras accipere quam sortem, nec iniquum est ideo forte alterum carere, quod vsuras alter suo iure accipit (b). In quibusdam tamen locis vsurae demum post omnium Capitalium solutionem veniunt

(a) *l. 18. ff. qui potior. in pign. l. 19. §. 2. ff. de pactis.*

(b) *MEVIUS P. VIII. Dec. 464.*

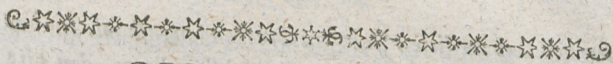
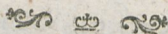
unt (c); quod etiam in his terris per Constitutionem specialem D. AVGVSTI WILHELMI d. d. 20. Aug. 1714. his verbis dispositum est: *daß in denen bey Concurſibus Creditorum publicirenden Urtheeln, die Zinſen nicht eher, als bis alle Capitalia abgeföhret, zu bezahlen geſetzt werden ſollen.* Per nouam vero declarationem d. d. 8. Oct. 1716. haec conſtitutio ratione piorum corporum ſequenti modo limitata eſt: *daß Kirchen, Schulen, Uniuerſitäten, Hoſpitalia und andere Piae Cauſae, in denen Concurſ-Proceſſen, und darin zu publicirenden Priorität Urtheeln, nicht zu poſtponiren, ſondern die Zinſen, obſchon andere Gläubiger ihrer Haupt-Summa halber nicht befriediget werden könnten, zugleich mit denen Capitalien zu adiudiciren.* Et haec Conſtitutio eiſque declaratio parem aequitatem cum Iuris Ciuilis diſpoſitione prae ſe ferunt, licet ſibi contrarientur, vt fere dubium ſit, quaenam aequior; Hac enim ratione pluribus Creditoribus ſatiſfit. Quoniam vero noſtri conciues etiam ditiffimi potius pecunias ſuas caute reponerent reſeruabantque, quam ſub uſuris darent, ne uſurarum appetitione forte aut ad minimum uſuris caderent; NOSTER CAROLVS
con-

(c) Sic iure Saxonico prius omnia Capitalia ſunt ſoluenda, antequam uſurae capiantur, et iure Lubecenſi vnus anni uſurae tantum adiudicantur in concurſu.

congruum duxit illam Constitutionem de 1714. ita modificare et declarare, vt iis creditoribus, qui sibi hypothecis iudicialibus prospexerunt, non solum vsurae vnus et quidem vltimi anni, sed etiam eae, quae durante concursu accrescunt, adiudicari debeant; hoc vltimo vero casu, ne vltra annum extenderentur, statuit per Constitutionem d. d. 23. Martii 1756. *daß alle diejenigen, welche, gegen gerichtlich bestättigte Hypotheken, Geld zinsbar bergeliehen haben, wenn über des Schuldners Vermögen zum Concurse komt, die von einem Jahre vor erhobenen Concurse rückständigen, desgleichen die während des Concurses fortlaufenden Zinsen, jedoch letztere höchstens nur von einem Jahre, zugleich mit den Capitalien haben, und diese Zinsen unmittelbar nach den Capitalien classificiret werden sollen.* Econtrario ratione creditorum hypothecas extraiudiciales habentium, vt et reliquarum vsurarum priorem constitutionem plene confirmavit, *dahingegen 2) in Ansehung der Zinsen von den vorherigen Jahren, auch der Zinsen aus außsergerichtlichen Verschreibungen, es bey der Verordnung vom 20 Aug. 1714 sein bewenden hat, daß dieselben nicht eher bezalet werden, bis alle Creditores jeder den Haupt-Stul erhalten.* Ita quoque NOSTER PRINCEPS vsuris piis corporibus

ribus debitis iustos posuit limites, vt eorum vsurae
 tantum ratione trium vltiorum annorum cum iis,
 quae durante concursu accrescunt, modo hae an-
 no non excedant, pari priuilegio cum forte frui,
 reliquorum vero annorum vsurae post omnes solu-
 tas sortes collocari debeant: *so viel 3) die Kirchen,*
Klöstern, Hoben und andern Schulen, Hospitalien,
und anderen geistlichen Stiftungen gebürenden Zinsen
anlanget, sollen die von den letzten drey Jahren vor er-
hobenen Concurse etwa rükständigen, desgleichen die
während des Concurse fortlaufenden Zinsen, jedoch letz-
tere höchstens von einem Jahre, zugleich mit dem
Haupt-Szul classificiret und bezalet, die von mehreren
Jahren rükständigen Zinsen aber sollen allen Capitalien
nachgesetzt werden. Ne vero pia corpora per hanc
 Constitutionem ratione vsurarum vltra tres annos
 adhuc residuarum damnum incurrerent, gratiose
 indulgebat PRINCEPS iis in concursibus iam
 motis, aut currente hoc anno adhuc mouendis
 vsum priuilegii 1716 concessi; simulque voluit, vt
 administratores ante finem currentis anni vsuras re-
 siduas exigere deberent: *damit aber 4) die geistlichen*
Stiftungen, wegen der itzo ausstehenden ältern Zins-
Reste, nicht gefährdet werden, so sind solche vor Endi-
gung des itzo laufenden Jahrs beyzutreiben, und sol-
 len

len bey den in diesen Jahr ausbrechenden, so wie in den schon erhobenen Concurſen alle rückſtändigen, den piis causis gehörigen Zinsen, nach der Verordnung vom 5. Octob. 1716. zugleich mit den Capitalien classificiret werden. In posterum vero debitores quotannis vsuras soluere et administratores contra morosos debitores agere, atque vsuras mediante executione exigere debent, et ni faciant, eorum periculo cedat. Es werden demnach alle Administratores piarum causarum hiemit befehliget, die rückständigen Zinsen vordemst beyzutreiben, auch hinführo, wenn ein Schuldner nicht alle Jahr die Zinsen richtig abführet, denselben gehörigen Orts zu belangen, und alles mögliche zu thun, daß die Zinsen executiv beygetrieben werden; gestalt wenn es daran fehlet, und die Zinsen deshalb verloren gehen, die Administratores den piis causis für solchen Schaden haften, wie denn auch die Obrigkeiten, welche, wieder besseres Vermuten die gerichtliche Hülfe verzögern, allen daher den piis causis zuwachsenden Schaden aus ihren eigenen Mitteln ersetzen sollen.



OBSERVATIO XVII.
 APPELLATIO CORAM NOTARIO
 ET TESTIBVS INTERPOSITA
 NON VALET.

Notissimi iuris est, appellationem interponi posse vel viua voce, vel in scriptis. Illo casu appellatio fit iudice adhuc pro tribunali sedente per vocem: appello; quae appellatio statim per Actuarium ad acta est notanda (a); hoc vero casu appellatio fit per schedulam appellationis iudici inferiori oblatam, aut coram Notario et testibus, cum petitione, vt instrumentum solemne desuper conficiat (b); huncque modum posteriorem frequenter et indistincte hodie obseruari tradit LAVTERBACH (c); sed SERENISSIMVS DVX CAROLVS hunc modum appellandi in his terris per Constit. d. d. 19. April. 1746. plane sustulit. Verba ita sonant: *dass von allen und jeden litigirenden Partheyen, und deren Aduocatis und Procuratoribus künfftighin* die

(a) l. 2. D. de appell.

(b) cap. fin. X. quando appelland.

(c) in Coll. theor. pract. Lib. XLIX. tit. 4. §. 4.



die Remedia suspensiva, sie haben Nomen wie sie wollen, von dem Iudice a quo binnen 10. Tagen entweder mündlich ad Protocollum, oder per Schedulam interponiret, und hinführo ein Documentum Notarii nicht weiter ad Acta genommen, sondern wann dergleichen produciret wird, das interponirte Remedium für desert gehalten, das Documentum super interposito remedio suspensivo aber hinkünftig von dem Iudice a quo ertheilet werden soll.

OBSERVATIO XVIII.

EXPENSÆ FUNEBRES MOTO CONCURSU AD CERTAM QUANTITATEM SVNT DETERMINATAE.

Sumtus funeris in Concurſu creditorum quidem referuntur ad primam classem (a), et praeferruntur omnibus reliquis etiam expressam anteriorem hypothecam habentibus, immo etiam ipsi uxori dotem repetenti (b). Utilitas publica rationem

F 3

nem

(a) l. 14. §. 1. l. 18. l. 19. l. 45. D. de relig. et sumt. funer. l. fin. §. 9. C. de iure delib.

(b) per leg. alleg.



nem huius priuilegii quoque suppeditat, ne infelpulta cadauera iaceant (c). Comprehenduntur autem sub iis secundum iuris ciuilis tenorem eae tantum expensae, quae ad sepulturam cadaueris pertinent (d); At ex consuetudine huc referuntur vestes lugubres vxori et liberis debitae, porro Salaria Medicorum, Chirurgorum et Pharmacopolarum, quatenus pertinent ad sumtus in vltimam curationem et infirmitatem debitoris mortui factos, vtpote qui cum sumtibus funeris comparantur (e). Modus vero et quantitas horum sumtuum in legibus non determinatur, sed potius eorum moderatio Iudici relinquitur (f); quare lites haud leues in detrimentum creditorum moto concursu inde oriri solent; his litibus vero **NOSTER PRINCEPS** praecauet, dum per Constit. d. d. 12. Oct. 1756. modum harum impensarum ita determinat: *daß, wenn ein Liquidat während des Concurses verstirbt, zu dessen Begräbnis aus der gemeinen Masse nichts weiter genommen werden soll, als bey denen von Adel oder*
vor-

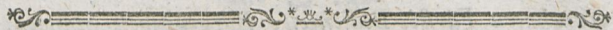
(c) l. 43. D. de relig.

(d) l. 14. §. 6. l. 37. D. de relig. Ex quibus textibus apparet: iure ciuili praeter id, quod corporis causa impendendum, aliorum officia erga defunctum et his impendenda non haberi pro sumtibus funerum **CARPZ. P. I. Const. 28. n. 41.**

(e) l. 4. C. de hered. petit. l. 3. C. de relig. et sumt.

(f) l. 14. §. 6. D. de relig.

vornehmen Fürstl. Bedienten, Bürgerlichen Standes, sechzig Thaler, bey geringeren Bedienten, auch Kaufleuten, oder Künstlern, sechs und dreißig Thaler, bey andern Bürgerlichen Personen achtzehn Thaler, und bey Bauersleuten acht Thaler, und sind nach Proportion dieses Quanti, auch die iura stolae zu ermäßigen, gestalt ausser den vestgesetzten Summen, unter keinem Vorwand aus der Massa communi etwas mehrers genommen werden soll. Auf den Fall aber, daß eines Liquidaten Ehefrau während des Concurfes verstorbt: so wird wenn sie selbst nichts in Vermögen hat, als wo von sonst die Begräbnis Kosten zu nehmen sind, die Hälfte dessen, was in Ansehung der Männer oben festgesetzt worden, verabfolget, dahingegen, wenn der Sterbefall von dem Ehemann, oder der Ehefrau vor entstandenen Concurse sich begiebt die zum Begräbnis aufgewandten Kosten, wenn sie dem Stande der Verstorbenen gemäs sind, billig in Rechnung passiren.



OBSERVATIO XIX.

MERCEDES FAMVLORVM IN CON-
CURSV NON SIMPLICITER SVNT
PRIVILEGIATAE.

Mercedes Famulorum de iure ciuili in concursu quidem nulla praerogatiua gaudent, sed inter simplices Chirographarios referuntur; Verum ex Iuris Saxonici dispositione (a) in vniuersam fere Germaniam recepta, merces famulitia etiam de multis annis residua in prima classe collocatur (b); Interim ad mores locorum respiciendum est, qui aliquando eiusmodi consuetudines fere vniuersales temperant. Sic de Saxonia praetenditur, quod famuli mortis vel moti concursus tempore in Domino vel conuictu fuerint (c), et Iure Lubecensi pro vnus anni tantum salario hoc priuilegium tribui-

(a) O. P. S. tit. 42. §. *nechst diesem*. CARPZ. P. I. *Cönst.* 28. *Defin.* 24. 25. BERLICH P. I. *Concl.* 64. n. 66.

(b) *vid. tamen Illust. HOMMELII Rhapsodia quaestionum obs. LXXV. ibi: merces famulorum ante tres postremos annos debita collocatur in vltima chirographariorum classe; neque enim obtinuerunt, qui quondam eam plane adiudicandam esse putarent.*

(c) RICHTER *de priuileg. credit. C. II. m. 3. §. 2.* CARPZ. l. c. *Def.* 25.



buitur (d); ita quoque per Constit. d. d. 12. Oct. 1756. haec Consuetudo vniuersalis temperata est, vt tantum mercedes famulorum intuitu trium vltiorum annorum hoc priuilegio gaudere, ratione reliquorum autem annorum nudis chirographariis annumerari debeant - - *So viel das Gesinde anlanget, soll das demselben zustehende Vorrecht, weiter nicht, als auf das Lohn von den drey letzten Jahren vor entstandenen Concurse, dem Gesinde angedeihen, mithin, was der Liquidat etwa weiter an Gesinde Lohn rückständig ist, in der letzten Classe der Prioritäts-Vrtel aufgeführt werden.*

OBSERVATIO XX.

AVSgeber des Wechsels denotat
Remittentem sive Creditorem
Avt Possessorem Cambii.

Cambium est vel *proprium*, quando debitor accepto mutuo loco chirographi dat litteras cambiales; vel *locale sine tractatum*, quando pecunia vni hoc loco soluta alteri alio loco ab aliquo solui iubetur. Ad cambium proprium itaque regu-

G 2

lari-

(d) MEVIUS *ad Ius Lubec. Lib. III. tit. 1. Art. 11. n. 59.*

lariter duae, ad cambium trassatum regulariter quatuor personae, aliquando autem plures aut pauciores requiruntur; Quarum vnaquaeque certo nomine insignitur. Qui enim pecuniam hoc loco soluit alibi reddendam, vocatur *Remittens* qui pecuniam hoc loco accepit, et pro illa dedit litteras cambiales *Trassans* appellatur: is, qui litteras illi, cui solutio est iniuncta, offert, *Praesentans* nominatur, et qui eas in se recepit, atque pro trassante solutionem promittit *Acceptantis* aut *Trassati* nomine insignitur. Sed in ordinationibus Cambialibus non semper eadem denominationes adhibentur, quare saepe lites haud leues inde oriuntur. Sic enim Remittens aliquando vocatur Numerans (a); aliquando *Geber des Geldes* (b) item *Ausgeber des Geldes* (c); porro *Aufnehmer des Wechselbriefs* (d); *Empfänger des Wechselbriefs* (e); Econtrario Trassans vocatur quoque Scribens, Tractans, Trahens, Transcribens (f); Italis: Fattore o scriben-

(a) LVDOVICI de muliere cambiante. §. IV.

(b) Ius Cambiale Pruss. Art. III.

(c) ZIPPEL in tract. de tesser. collyb. pag. 16.

(d) Ord. Cambial. Lipsen. §. 26.

(e) KOENIGK in den Anmerk. über der Stadt Leipz. W. O. pag. 139.

(f) LVDOVICI de mul. camb. §. IV.

bente della lettera (g); Germanis, *Geber des Wechselbriefs* (h), *Wechselbriefs Geber* (i), *Ausgeber des Wechselbriefs* (k); *Ziher* (l). Praesentantem vero aliquando Praesentatorem, Exhibitorem, Exactorem vocant; et denique Trassatum *den bezogenen* appellant. Adhuc aliae admodum ambiguae appellationes in usu sunt. Sic Dator, *Geber* passim Remittentem et Trassantem denotat (m); Sic Dator Cambii, *Wechsel Geber* et Remittentem (n) et Trassantem (o) designat. Sic per Acceptoris vocem alii remittentem (p) alii trassantem (q) indicant. Sic *Nehmer* Remittentem (r) et Trassantem (s) vocant. Sic quoque in Ord. Camb. D. AUGUSTI WILHELMI d. d. I. Aug. 1715. Art. 45. disponitur:

G 3

nitur:

- (g) *Capit. Bonon. de Camb. cap. XVI.*
- (h) *Ius Camb. Pruff. Art. II. Ord. Camb. Norimb. Art. VI, et VIII. Sangall. Art. XIII.*
- (i) *Ius Camb. Suevic. Art. II.*
- (k) *Ius Camb. Austriac. Art. I.*
- (l) *Ord. Camb. Gedan. Art. I.*
- (m) *Ord. Camb. Gedan. Art. I. Ord. Camb. Wratislau. Art. XIV.*
- (n) IOH. IAC. HEYDIGER *in der Einleitung zum gründlichen Verstand des Wechsel-Rechts. Cap. II. p. 14.*
- (o) *Idem pag. 16.*
- (p) *SCACC. de Commerc. et Camb. fol. 519.*
- (q) AHASV. FRITSCH *ad Voigt de Camb. pag. 207. not. 6.*
- (r) HEYDIGER *l. c. pag. 27.*
- (s) *Idem pag. 14.*



nitur: es wäre dann etwa der Ausgeber unmittelbar verstorben. Sed quia, quis per vocem Ausgeber intelligi debeat, saepe quaesitum est, tandem SERBNISSIMVS CAROLVS per nouam Declarationem d. d. 9. Martii 1767. sanxit: daß wie das Wort Ausgeber daselbst (in Art. 45.) gebraucht worden, für einen, der den inhabenden Wechsel gegen baares Geld wieder aus- oder abzugeben hat, also auch kein anderer als der Inhaber des Wechsels darunter verstanden werden soll. Meo quidem iudicio secundum hanc declarationem per vocem Ausgeber non solum Remittens sed etiam Praesentans intelligi possët, quia vero haec declaratio in specie ad Art. 45. restricta est, verbis: wir declariren also hiedurch und Kraft dieses besagten Articul dahin - et hic articulus tantum de cambio proprio agit, vt ex verbis initialibus wann ein eigener Wechselbrief - nullum superest dubium, quin per hanc vocem Remittens siue Creditor aut ille, in quem iusto titulo Cambium est translatum, intelligi debeat.

OBSER-

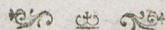
OBSERVATIO XXI.

IVRAMENTI DELATIO AD PROBATIONEM QVAE FIT IN CONTINENTI REFERTVR.

Probatio fit vel in continenti, quando scilicet aliquid aut per instrumenta guaranteeionata, aut partis aduersae iudicalem confessionem, aut denique per acta publica statim probari potest; vel illiquidam, seu uti Ictorum phrasim habet, altioris indaginis est, quae demum per testes aut iurisiurandi delationem, aut per documenta non omnibus numeris absoluta, aut denique per praesumptiones expediri potest (a). Hinc in processu executiuo contra instrumentum liquidatum et confessionatum nullae aliae admittuntur exceptiones, quam quae sunt in continenti liquidae atque probatae (b). Non tamen prorsus reiiciendae sunt exceptiones altioris indaginis, sed reconuentioni referuandae; ita, ut finita

(a) l. 3. §. 13. D. ad exhibend. LAUTERBACH Lib. XLIV. Tit. 1. §. 50.

(b) COLERVS de process. execut. P. IV. cap. 1. n. 43. CARPZOV. Lib. III. Resp. 52. WERNHER in select. Obseru. forens. P. 1. obs. 36.



ta executione in iudicio reconventionis reus eas tractare valeat. Non ergo audiendus erit debitor, si in processu executiuo, exceptionem contra instrumentum liquidum et confessatum oppositam conscientiae creditoris committere velit (c); tum quia iuramentum est species legitimae ac ordinariae probationis (d), quae in processu executiuo non admittitur (e); tum quod in processu executiuo, exceptio instrumento liquido et confessato opposita in continenti debeat probari; at iusiurandum deferre non est probare in continenti (f). Sed in his terris exstat Constitutio specialis PRINCIPIS NOSTRI d. d. 10. Jun. 1745. per quam Iuramenti delatio etiam pro probatione, quae fit in continenti, haberi, et contra instrumenta guarentigionata admitti debet in verbis: *daß in dem Fall, wenn ei-*
ner

(c) ZANGER *de Except. Part. III. cap. 26. n. 19.* BERLICH *P. I. concl. 84. n. 84.*

(d) RAUCHBAR *part. 1. quaest. 11. n. 25.*

(e) COLERVS *l. c. P. IV. cap. 2. n. 23.* ZANGER *l. c. n. 23.* SCHILTER *Exercit. XIII. thes. 16 et 18.* STRYCK *in V. M. Lib. XII. §. 23.* CARPZ. *Lib. III. Resp. 52. n. 5 et 19. et Resp. 53.*

(f) *l. 3. §. 13. D. ad Exhib.* BERGER *in Occ. Iur. Lib. IV. Tit. XVIII. §. 2. Sed vide LVDOVICI in der Einleit. zum Civil-Proces Cap. 3. §. 19. sequi, qui iuramenti delationem extra Saxoniam in processu executiuo admittit.*

ner nach obbesagter Fürstl. Constitution aus klaren Briefen und Siegeln belanget wird, und der Beklagte zum Beweis seiner Einnahme sich der Eides delation bedienet, dieser damit zu hören, und die Delatio iuramenti pro probatione, quae sit in continenti, wie sie in vorgedachter Constitution (d. d. 3. Nou. 1617.) zugelassen wird, anzunehmen sey, jedoch mit diesem Anhang, daß derjenige, welcher sich der Eides-Delation im Processu executiuo, da aus instrumentis guarentigionis gegen ihn geklaget wird, bedienen will, solches sub praecudicio, daß er sonst in solchem Processu executiuo damit weiter nicht gehöret werde, zeitig ante terminum melden soll, damit der Kläger sich in Termino darauf erklären könne.

OBSERVATIO XXII.

ILLI QVI AD ARTICVLOS INQVISTITIONALES RESPONDERVNT NVLLA INFAMIA AVT MACVLA LABORANT.

INFAMIA est priuatio famae et iurium ab ea dependentium. Vulgo diuiditur infamia in *infamiam* Iuris

Iuris et facti; sed hanc diuisionem non aequo animo fero: omnis enim infamia factum et ius requirit, ergo falsa est diuisio. Vanæ enim voces populi audiendæ non sunt (a). Ita uero sentiendum est: infamiam aequè uti famam suos habere gradus; et sic pro grauitate delicti infamiae effectus variant. Differunt ergo infamiae a gradu et effectu, non a iure et facto. Excogitarunt quoque et formarunt adhuc Doctores alium et leuiorem gradum infamiae, quem leuis notae maculam appellant. Sedem huius maculae quaerunt in *l. 27. C. de inofficioso testam.* Sed iam dudum HEINECCIUS (b) hoc monstrum necauit, demonstrando: Dictam legem perperam ex duabus plane diuersis constitutionibus CONSTANTINI esse a TRIBONIANO compilatam; quarum altera anno 319. (c); altera 332. (d) lata est: simulque originem huius sic dictae maculae principiis clericalibus tribuit. In eorum numerum autem, qui infamia, aut leuis notae macula laborant, referuntur etiam ii, qui ad articulos inquisitionales responderunt, qui ab eo tempore inquisiti vocantur, ab officiis suspenduntur,

(a) *l. 12. §. 11. D. de poen.*

(b) in *Diss. de leuis notae macula.*

(c) *vid. l. 1. C. Theod. de inoffic. test.*

(d) *vid. l. 3. C. Theod. eod.*

tur, a collegiis, nouisque honoribus et consortio honestorum virorum excluduntur, donec innocentiam suam docuerunt (e). Quis vero non videat iniquitatem huius dispositionis? Certe, ita processus ab executione inchoatur. Et quis quaeso est, qui non sapientiam PRINCIPIS NOSTRI admiretur, qui hunc modum procedendi plane illegalem extirpauit per Constit. d. d. 14. Maii. 1750. his verbis: *denmach es fast zu einer Gewohnheit geworden, daß wenn jemand zur Special-Inquisition ob schon nicht zugleich zur Captur gezogen, und ad articulos inquisitionales vernommen, solches ihm zum besondern Vorwurf gereichen, und er, so lange er nicht seine Unschuld ausgeführet, von anderen neben sich in seiner Stelle, Amt und Würde nicht mehr gelitten werden wollen, dabero mit ihm zur Suspensione ab officio geschritten werden müssen, sobald die Special-Inquisition ihren Anfang genommen; Und aber dieses, daß Leute von dem Richter über angeschuldigte, aber nicht erwiesene Begünstigungen, es sey nun summarisch, oder auf gewisse Fragstükke, oder auch auf besondere Articulos inquisitionales vernommen werden, denenselben an ihren Ehren und Würden billig keinen Ein-*

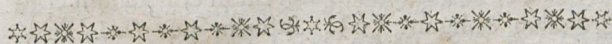
H 2

(e) l. vn. C. de reis postulatis vid. Illust. MEISTERI principia Iuris Criminal. Sect. III. Cap. XIV. §. 6. n. b. vid. quoque Illust. HOMMEL in Rhapf. quaest. obs. 210 et 211. sub voce inquisitus.



trag oder Abbruch thun mag; gleichwie es auch, zumahlen nicht die Strafe, weniger noch die vorkergehende Untersuchung und der Inquisition-Proces, sondern nur die Umhat selbst oder das Verbrechen dessen man überführet wird, jedoch aber auch ehe nicht, als man dessen überführet worden, gestalten Sachen nach, eine Infamiam oder resp. eine Maculam mit sich führet, etwas hartes, und den natürlichen und gemeinen Rechten widriges ist, jemanden ehe er der auf ihn gebrachten Beschuldigung der Gebür nach überführet ist, bestraffen zu wollen; nicht zu gedenken, daß ein Inquisit, wenn er den wider ihn entstandenen Verdacht von sich bestens abgeleinet, und eine Absolutoriam erhalten hat, dieser seiner erkörten Unschuld nicht völlig genießten, und sich deren erfreuen kan, sondern, deren obgeachtet, durch die mit ihm vorgenommene suspension nothwendig vielen Schaden und Verlust zu erleiden bekömt; gleich dem auch, wegen solcher ungegründeten Meinung, als bringe die Responso ad articulos eine Maculam mit sich die mekresten Inquisiten sich solcher Responso möglichst zu erwehren beflissen sind - - - daß kein Inquisit vor vollführten Proces und wo solches die Strafe von selbst mit sich bringet, oder vorkommenden Umständen nach, ihn zur Haft zu ziehen und in Verwahrung zu bringen, der Nothdurft seyn will, von seinem officio suspendiret, weniger

ger noch remouiret werden; wie auch niemand einem, der zur Special-Inquisition gezogen und ad articulos inquisitionales vernommen wird, solches, als sey es dessen Ehre und Würde abbrüchig oder verfänglich, vorzuwerfen sich unterstehen, sondern derjenige, so sich dergleichen zu Schulden kommen läffet, dafür mit willkührlicher jedoch ernstlicher Strafe angesehen werden soll. - - -



OBSERVATIO XXIII.

CREDITOR REM OPPIGNORATAM
AD MASSAM CONCURSVS TRA-
DERE NON TENETVR.

Valde inter se dissentiunt Icti vtrum creditor, qui rem oppignoratam traditam accepit, eandemque possidet, moto concursu illam in massam concursus conferre teneatur, nec ne? Ex quorundam sententia (a) creditor pignoratitius rem oppignoratam exhibere et in concursum creditorum

H 3

con-

(a) SALGADVS in *labyr. credit. P. I. C. II. n. 14. sequ.* STRACHA de *Decoctor. tit. qui pot. in pign. n. 11. MEVIUS P. II. Dec. 287. n. 1.*

conferre tenetur. Alii distinguunt (b): vtrum creditor, qui pignus tenet, ipse inter praecipuos creditores sit, et inter reliquos nemo ius potius habeat, quo casu creditori possessionem legitime acquisitam concedunt, et Creditorem ab onere collationis, priusquam ei satisfactum, liberant; an vero cum creditore pignoratitio, alii creditores, antiquiorem aut potiorem hypothecam habentes, concurrant, et hoc casu eum ad rem in concursum conferendam obligant (c); Interim per *Ord. Prou. Sax. Recog.* (d) dispositum est: creditorem pignoratitium obligatum esse ad rem oppignoratam in massam concursus quidem conferendam, ex pretio vero inde redacto ipsi prae reliquis omnibus creditoribus satisfit. Alii denique (e) creditorem qui rem oppignoratam iuste possidet moto concursu indistincte omnibus reliquis creditoribus praeferrunt, et eum ad rem oppignoratam in massam concursus conferendam haud obligant; nisi ipsi tam quo-

(b) LEYSER *spec.* 231. m. 1.

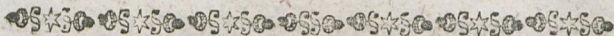
(c) Ita quoque dispositum esse videtur in *O. P. S. tit. 44. §. 3. et tit. 51. §. 5.* licet RIVINVS in *Diff. de iure pign. moto concursu §. 6.* SALGADI et STRACHAE *sententiam Iuri Sax. Eleff. tit. 44. §. 2 et 3.* conuenire credat,

(d) *tit. 41. §. 1. et tit. 44. §. 2.*

(e) STRYCK ad BRUNNEM. in *Proc. Concurf. credit. cap. 11. §. 6.* RIVINVS in *Diff. alleg. §. 7.*

quoad fortem, quam quoad vfuras fit satisfactum. Ob has vero diuerfas DD. opiniones PRINCEPS NOSTER Ius certum in his terris per Constit. d. d. 21. Maii. 1750. determinauit: *demnach in der Wechsel-Ordnung vom 1sten Aug. 1715. Art. 53. bereits versehen, daß derjenige, dem einige Effecten zum Unterpfand gesetzt sind, solche Waaren oder Effecten bey entstehenden Concurs zwar dem Judio mit anzeigen und gerichtlich taxiren lassen, im übrigen aber, ob sie gleich mit Arrest oder Verbot belegt, oder mit Hypothequen beschweret wären, dennoch vor anderen Creditoren die Priorität daran behalten, auch ein mehrers davon heraus zu geben nicht schuldig seyn solle, als was nach seiner völligen Befriedigung davon überbleibt* - - - *daß obberührte Disposition des Art. 53. der W. O. von allen und jeden Inkabern und Besitzern der verpfändeten und übergebenen beweglichen Sachen und Effecten zu verstehen, und bey entstandenen Concurs-Processen keinem derselben ein mehrers, als was besagter Art. mit sich führet, angemutet werden, so viel aber die Grund und andere unbewegliche Stücke betrifft, in deren Besitz die Creditores gekommen sind, es vors erste bey dem was deshalb die gemeinen beschriebenen Kayserl. Rechte verordnen, sein Verbleiben haben solle.*

OBSER-



OBSERVATIO XXIV.

FVRTVM DOMESTICVM VLTIMO
SVPPLICIO PVNITVR.

Furtum domesticum secundum Ius civile Romanum (a) et Const. Carolinam Crim. (b) mitiori paena dignum iudicatur. Sed Art. all. C. C. C. tantum de furto inter consanguineos et coniuges loquitur, et ad ius commune respicit; Collato itaque iure communi sub furto domestico intelligitur furtum 1) inter parentes et liberos commissum, ex quo furti actio non nascitur (c); porro 2) inter coniuges, qui etiam contra se inuicem furti non agunt (d), sed rerum amotarum, a qua actione paena et infamia exulant; et denique 3) ab inquilinis, seruis, ancillis, famulis perpetratum (e); furta enim domestica, si viliora sunt, publice non vindicantur. Et haec iurium placita iudices hodie sequi

(a) *l. 16. 17. 36. 89. D. l. u. et l. ult. C. de furtis.*

(b) *Art. CLXV.*

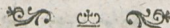
(c) *§. 11. Inst. de obl. quae ex delicto.*

(d) *l. 2. §. 12. D. rer. amot.*

(e) *l. 11. §. 1. D. de poen.*

sequi solent; nisi legibus provincialibus aliud cautum sit. Sic in his terris inter alias hac de re latas Constitutiones vltima d. d. 7. Sept. 1752. disponit: daß dieienigen Hausbedienten, welche in eines andern Kost oder Lohn stehen, dieselben mögen nannen haben, wie sie wollen, sie mögen im Hause die Kost genießen, oder Geld dafür nehmen, und sich selbst beköstigen, den Aufenthalt im Hause ihres Herrn haben oder außer demselben besonders wohnen, wie auch die Laden-Diener, Gesellen, und Lehrlinge, die in unseren Landen ihren Hausherren oder Hausfrauen, Lehrherren oder Meistern, Geld, Silber, Geschmeide, Kleinodien, Leinen-Geräte, Meublen oder Waaren, und Materialien fremtlich entwenden, auch Eß- und Trinck Waaren wegnehmen, und solche, schnöden Gewinns halber, verpartiren oder verkaufen, ingleichen die von ihrem Herrn zur Bezahlung oder Bestellung ihnen anvertraueten Gelder in ihren Nutzen verwenden, oder auch auf ihrer Herren Credit betrüglicher Weise, Waaren ausnehmen, wenn die Summe fünf Thaler oder darüber beträget, ohne Unterscheid, ob sie dergleichen Diebstahl ein oder mehrmal ausgeübet, am Leben gestrafet werden, und die Restitution oder Erstattung des gestohlenen oder untergeschlagenen, wenn gleich solche freymillig, und ehe sie darüber betreten werden, entweder aus Reue oder aus Furcht, geschiehet, ihnen dabey





dabey zur Defension oder Milderung der Strafe nicht zu statten kommen solle. Wofern jedoch der Diebstahl unter fünf Thaler werth, beträget, oder in Ess- und Trink-Waaren, so nicht Gewinnes halber hingenommen sind, bestehet, oder wenn der Thäter noch nicht achtzehn Jahr alt ist, soll selbiger zur Vestungsbauarbeit condemniret, oder mit dem Zucht- und Werkhause bestrafet werden.



OBSERVATIO XXV.

DE IVRAMENTIS.

Iuramentum deferri potest iure civili non solum in principio litis, sed etiam in fine (a), adeo ut elapso etiam termino probatorio, vel si non satis probatum sit, iuramenti delatio obtineat, quia est modus probandi subsidiarius (b), et licet huic sententiae multi contradicant (c), qui iuramentum deferendum esse credunt, antequam terminus probatori-

(a) *l. 12 pr. C. de reb. cred. CARPZ. Lib. III. Resp. 40. n. 7. RAUCHBAR. P. I. qu. 9. n. 23. vid. tamen STRYCK in V. M. Lib. XII. tit. 2. §. 21.*

(b) *cap. 2. X. de probat.*

(c) *BOEHMER in Digest. Lib. XII. tit. 2. §. 20. et in Dissert. de probat. per delationem iuramenti. STRYCK de probationis probat. mcl.*



torius fuerit elapsus; priorem tamen sententiam sequitur Summum Tribunal Cellense (d), et alii Icti eam approbarunt (e), ita quoque aliquando iudicatum esse memini. Sed nostri fori praxis hac in re contraria est, et Constitutione d. d. 17. Mai. 1757. diserite cautum: ne quis elapso termino probatorio ad iuramenti delationem admittatur. Verba sunt huiusmodi *daß* 1) *wie einem jeden, welchen den Beweis zu führen, obliegt, seinem Gegentheil, jedoch binnen dem Beweis-Termin, bey Strafe der Desertion, einen Eid über die abgeleugneten zur Entscheidung der Sache dienenden Facta zu deseriviren unbenommen bleibt.* Nullus quidem terminus de iure ciuili est praefixus iuramenti praestationi; attamen ab interpretibus communiter est receptum, vt intra terminum a iudice constitutum praestetur iuramentum (f). Ex quo fit, quod si ex lege prouinciali probationis tempus sit definitum, in tempore

I 2

hoc

(d) ILLVSTR. PUFFENDORF *Obseru.* 154.

(e) SEYFARTS *Deutscher Reichs-Proces cap. 15. §. 7.* GRIBNER *in Pro. es. Iud. Lib. I. cap. 4. sect. 1. §. 9.* MEVIUS P. IV. Dec. 5. LVDOVICI *in der Einleitung zum Ciuil-Proces Cap. XIX. §. 2.* PUFFENDORF *in Proces. ciuil. P. III. cap. V. §. 5.* LAVTERBACH *in Colleg. theor. pract. Lib. XII. Tit. 2. §. 66.* CARPZ. P. I. *Const. XII. Def. 1. n. 1.*

(f) RAVCHBAR. P. I. *quaest. 10. n. 32.*

hoc probatorio iuramentum quoque praestari debeat. Hinc per laudatam Constitutionem, is, cui iuramentum est delatum, intra quatuor hebdomades se sub poena recusati declarare debet, vtrum iuramentum sibi delatum acceptare, an referre velit verbis: *und der Gegentheil binnen den nächsten 4 Wochen, sub poena recusati, sich darauf, ob er ihn acceptiren, oder in so weit es den Rechten gemäis, referiren wolle, zu erklären schuldig.* Actor quoque, qui iam probationem intra terminum probatorium forte per testes aggressus est, non solum ab illa rursus desistere, sed etiam, si defecerit in probando, iuramentum adhuc deferre potest (g); et ita quoque dicta Constitutio disponit: *also auch 2) derjenige, welcher etwa schon während des Beweis-Termins den Beweis durch Zeugen angetreten, so wohl vor Abhörung derselben, als auch wenn der Rotulus publiciret, oder darüber erkannt worden, und er durch die Zeugen, das, was ihm zu erweisen nachgelassen, zu recht nicht erwiesen, dem Gegentheil amoch den Haupt-Eid deferiren möge, jedoch letzteren Falls binnen 10 Tagen nach rechtskräftig gewordener Sentenz sol-*

(g) PUFFENDORF in *Introd. in Proc. Civil. P. III. Cap. 5. §. 5. Dissent.* BRUNNEM. in *Parat. ad Wesenb. Lib. XII. tit. 2. qu. 17.*

solches zu thun, oder, daß er damit weiter nicht ge-
höret werde, zu gewärtigen haben solle. Potest quo-
que is, qui iuramentum detulit, antequam aduer-
sarius iuramentum sibi delatum acceptauerit, vel
deferenti retulerit, illud reuocare, et ad probatio-
nes ordinarias recurrere (h), quia ante iuramenti
acceptationem, nullum ius reus acquisiuisse vide-
tur, sed adhuc integra res est, vt propterea actori
aliud eligere medium prohiberi nequeat. Si vero
reus iuramentum sibi delatum acceptauerit, vel actori
retulerit; tunc facultas iuramentum réuocandi, et
ad probationes ordinarias confugiendi actori ad-
empta est: idem enim est acceptare iuramentum
vel iurare (i); nisi forsan aut noua instrumenta vel
nouae probationes actori superuenerint (k); nam
periurio non est danda occasio, sed potius prae-
seindenda (l); Quibus conuenit quidem laudata
Constitutio; attamen iuramenti semel accepti aut
relati reuocationem, etiam ob testes nouiter reper-
tos prohibet, nisi reuocans iurare queat se notiti-
am

I 3

(h) l. ii. C. de reb. credit.

(i) MEVIUS P. II. Dec. 93. n. 4.

(k) LVDOVICI in der Einleit. zum Civil-Process Cap. XX. §. 5.

MARTINI ad ord. Proc. Sax. tit. 18. §. 2. SCHWENDEN-

DORF. ad Fibigium. P. II. cap. 2. m. 2. Sect. 1.

(l) l. fin. C. de iurjur.

am horum testium tempore delati iuramenti non habuisse, his verbis *nicht weniger soll* 3) einer, der gleich Anfangs zur Eides-Delation gegriffen, den Eid, wenn der Gegentheil darauf sich noch nicht erkläret, und denselben weder acceptiret noch referiret hat, wieder zurück zu nemen, und den Beweis durch Zungen, wenn er selbige mit Ueberreichung der Beweis-Articul, so fort denominiret, amoch zu führen besugt seyn; wenn aber der Gegentheil den Eid bereits acceptiret, oder referiret hätte, stehet ihm solche variation auch unter den Namen einer probation pro euitando perjurio nicht mehr frey, er könnte und wolte denn sofort zugleich eidlich erhärten, daß er von den aufgefundenen Zeugen vorhero keine Wissenschaft gehabt. Porro dissensus inter Iuris Doctores diu regnavit, num praestito semel iuramento adhuc appellatio, aut noua probatio contraria sit admittenda. Recte vero distinguitur inter Iuramentum Iudiciale et Necessarium, ita vt super iuramento Iudiciali semel praestito nulla plane appellatio sit admittenda (m), quia iusiurandum eo ipso quo praestitum est, vim rei iudicatae obtinet (n), immo etiam maiorem auctori-

(m) l. 12. §. 1. et 3. C. de reb. credit. l. 2. D. de Iurciur. l. 16. C. de transact. l. 31. D. de iurei. CARPZ. P. I. Const. 15. Def. 7.
MEVIVS P. I. Dec. 147. et P. III. Dec. 47. et P. I. Dec. 13.

(n) l. 1. ff. quarum rerum actio. l. 16. ff. de re iudic.

toritatem habet, quam res iudicata (o); a re iudicata autem appellatio non admittitur; et denique deferens iuramentum aduersarium constituit iudicem, ideo eius dicto etiam acquiescere tenetur (p). Contra praestitum vero iuramentum necessarium siue suppletorium appellatio omnino est admittenda (q), quia non a parte sed iudice defertur. Vtrum autem contra praestitum iusiurandum contraria probatio sit admittenda? adhuc sub iudice lis est. B. MENCKE nostrae IVLIAE CAROLINAE quondam decus (r), ex rationibus non plane contemnendis affirmatiuam sententiam tuetur, dum 1) ad aequitatem; 2) ad rationem generalem *leg. fin. C. de reb. credit. prouocat*; 3) quia iuramentum vim rei iudicatae habet (s). Sententia vero, quae ex falsis probationibus est lata, licet in rem iudicatam iam transierit rescinditur (t); quia 4) iuramentum

(o) l. 2. ff. de re iudic.

(p) l. 37. D. de iurci.

(q) CARPZ. l. c. Def. 8. Dissentit. tamen SCHILTER Exercit. XXIII. thes. 45. RICHTER Dec. VIII. n. 93. LYNCKER ad tit. de iureiur. thes. 51.

(r) in Diss. de causa, ob praestitum iuramentum iudiciale, decisa, probato periurio redintegranda.

(s) l. 2. D. de iureiur.

(t) l. 33. D. de re iudic.

tum equiparatur transactioni (v), quae ob interuenientem dolum effectus suos amittit (x); denique 5) ob Art. CVII. Constitutionis Carolinae Criminalis; attamen haec sententia iure romano multis adhuc dubitationibus obnoxia est. Cum enim per istiusmodi iuramenta partibus placuerit litem, quasi per transactionem componere, religioni, cui semel res commissa, omnino stari debet (y); adeoque causa ita decisa, ne quidem praetextu periurii (z), aut ob instrumenta nouiter reperta (aa) retractari potest; sed imputet sibi, qui per delationem iuramenti aduersarium in causa sua iudicem constituit (bb). Hinc, quia transactio ob instrumenta nouiter reperta rescindi non potest (cc),
 vulgo

(v) l. 2. D. de iurciurand.

(x) l. penult. C. de transact. l. 33. D. all.

(y) l. 1. 2. et 31. in fin. D. de iurciur. l. 21. D. de dol. mal.

(z) l. 1. C. de reb. credit. l. 21. et 24. D. de dol. mal.

(aa) l. 31. in fin. D. de iurci. l. 19. C. de transact. l. 4. C. de reb. iud.

(bb) l. 1. pr. D. quar. rer. act. l. 37. D. de iurciur. CARPZ. Lib. III. Resp. 40.

(cc) nec obst. l. pen. C. de transact. l. 33. D. de re iudic. quae tantum de transactione ex falsis instrumentis inita agunt; nec minus aliquid probatur per l. 35. D. de re iudic. et l. 3. C. de iur. reipubl. quae agunt de instrumentis nouiter repertis in causa pupi lani et reipublicae,

vulgo quoque dicitur, causam iureiurando decisam perinde haberi, ac si super ea transactum fuerit. Nec admittitur actor, si in alio iudicio, et noua instituta actione contrarium probare velit, quia ei semper obstat exceptio rei iudicatae (dd). Nec obstat, quod res iudicata aliquando ob instrumenta nouiter reperta rescindatur; hoc enim fit extra ordinem, et in paucis tantum casibus admittitur, si scilicet 1) sententia lata fuerit contra utilitatem publicam, et commodum publicum aliud suadeat (ee); aut 2) Instrumenta probent, antea sententiam huic contrariam esse latam (ff); aut 3) ex probationibus priuilegiatis fuerit lata e. g. interueniente iuramento suppletorio (gg); aut 4) si instrumenta antea dolo malo fuerint occulta vel

(dd) l. 2. in fin. l. 9. et l. ult. §. 2. D. de iureiur. CARPZ. P. I. Const. 15. Def. 2. PUFFENDORF in Introd. in proc. ciuil. P. III. Cap. V. §. 25. et ibi all. Ord. Trib. Cellens. in verbis: dagegen auch ferner keine der Mittel, wodurch die sententiae sonst angefochten werden können, noch auch wenn Gegenheil erweisen wollte, daß der andere falsch geschworen, derselbe damit zugelassen werden.

(ee) l. 35. D. de re iudic.

(ff) l. 1. C. quando prouoc. non est necer.

(gg) l. 31. D. iureiur.

K

furrepta (hh), et quae huc porro a DD. passim referri solent. Ita quoque non obstat *l. f. C. de reb. Credit.* quae tantum de casu speciali agit, scilicet impium lucrum ei esse auferendum, qui non inspectis tabulis iurauerit sibi in testamento aliquid esse relictum, quod postea apparet legatum non esse. Lex autem correctoria noua seruanda est in suis terminis propriis, et non extenditur ad alios casus, ne quidem ex rationis identitate ac paritate, immo nec ex maioritate rationis (ii). Aliud autem dicendum est secundum ius germanicum vniuersale, quandoquidem Constitutio Criminalis Carolina expresse contrarium disponit (kk). Immo iure romano ne quidem ob periurium commissum certa poena dictabatur, sed vltioni diuinae committebatur (ll). Hodie vero eiusmodi periurium poenis humanis recte subiicitur (mm). Et haec iuris Romani vt et Constitutionis Carolinae criminalis placita

(hh) *arg. l. 19. C. de transact. vid. tamen Illust. PUFFENDORF obs. 57.*

(ii) PHILIPPI *Decif. ii. obs. 10. n. 4 et 9.*

(kk) *vid. tamen KRESSIVM de variis controuersis in argumento possessionis et iuramentorum. cap. IV. §. 15. sequ.*

(ll) *l. 2. C. de reb. cred. CICERO de legib. Lib. II. et de officiis. Lib. III. cap. 29. 31 et 32.*

(mm) STRYCK *in V. M. Lib. XII. tit. 2. §. 43.*

cita seruat quoque dicta nostra constitutio: gleich wie denn auch, nachdem der descrirte Eid wirklich abgeleistet worden, die probatio contrarii, wenn schon neue Zeugen oder neue Documenta aufgefunden seyn solten, durchaus kein statt mehr findet. Es mag jedoch derjenige, welcher solchem Beweis zu führen vermeinet, seine Bemeistümer dem Gerichte vortragen, welches solche, wenn es die Sache darnach beschaffen findet, inquisitorie ex officio untersucht, oder respectiue, den Land-Fiscal excitiret, und soll, wenn das periurium erwiesen wird, auffer der Strafe auf die restitution dessen, was ein solcher durch den Mein-Eid gewormen hat, erkannt werden: da denn, befundenen Umständen nach, dem sachfälligen Theile dasjenige, so ihm durch den Mein-Eid entzogen, zu restituiren ist. Nunquam vero in eas angustias conuicendus est is, cui defertur iuramentum iudiciale, vt vel iurare cogatur, vel causa cadere. Sed permittitur potius illi referre iusiurandum, si malit (nn), aut probationibus intentionem suam defendere. Defersens autem iuramentum, si ei referatur, praecise illud praestare tenetur, nec probationem loco iuramenti subire potest (oo); Interim ille, qui loco iura-

K 2

men-

(nn) l. 3. §. 7. l. 30 et 38. D. de iureiur.

(oo) l. 38. D. all. CARPZ. P. I. Const. 14. Def. 4. PUFFEN-
DORF l. c. P. III. Cap. V. §. 24.

menti probationem suscipere intendit, Iure Sax. intra Octiduum et ante acceptum iuramentum se declarare debet; qui enim iuramentum semel acceptavit, nec iuramentum referre, nec ad probationem amplius currere potest (pp). Ita quoque nostra Constitutione permittitur illi, cui iuramentum est delatum, non vero illi, cui illud relatum est, conscientiam probationibus defendere; interim se declarare tenetur intra terminum praefixum, aut si iuramentum iam acceptauerit, intra octiduum sub poenâ deserti, simulque obstringitur Iudici articulos probatoriales cum denominatione testium offerre. Desiderat quoque haec Constitutio duos testes, vnus enim vel ideo non sufficit, quia iuramentum suppletorium in hoc casu plane reiicitur. Qui vero iuramentum aduersario semel retulit, probationibus se defendere non debet. Verba ita sonant: *demjenigen 4), dem der Haupt-Eid deferiret, nicht aber dem, welchem derselbe referiret worden, ist sein Gewissen mit Beweis durch Zeugen zu vertreten, zwar zu gestatten; er mus jedoch solches binnen der ihm zur Erklärung angeetzten Zeit, oder, wenn er den Eid bereits acceptiret haben sollte, binnen den nächsten 8 Tagen darnach, bey Verlust dieser Rechts Wohl.*

(PP) CARPZ. l. c. Def. 3. 15 et 17.

Wolthat thun, und zugleich Beweis- Articul, mit benennung der Zeugen, exhibiren, immassen, und da kein Suppletorium statt haben mag, er mit einem einzigen Zeugen nicht zugelassen werden soll. Wenn aber jemand den Gegentheil den Eid bereits solte referiret haben, so kan er sich der Gewissens-Vertretung überall nicht weiter bedienen. Ille vero, qui conscientiam suam probationibus exonerare voluit, et in probatione defecit praecise iurare tenetur, nec illud amplius referre potest (qq). Sed iure Brunsv. Elect. (rr) et secundum laudatam Constitutionem illi, qui conscientiam suam probationibus defendere voluit, non solum acceptatio, sed etiam relatio iuramenti salva manet, modo intra octiduum a tempore, quo sententia in rem iudicatam transit, se declaret; nisi contra se ipsum plene probauerit, aut iuramentum ante susceptam probationem iam acceptauerit; his enim in casibus nec ad iuramenti relationem, nec ad eius praestationem amplius admittitur, sed sententia pro deferente fertur: dem-
jenigen 5) welcher mit der angemasten Gewissens-Vertretung nichts ausgerichtet, bleibt annoch unbenom-

K 3

men,

(qq) BOEHMER in *Introđ. ad Digest. Lib. XII. tit. 2. §. 24.*
et ab eo alleg. MEVIUS P. VI. Dec. 168. CARPZ. l. c. def. 18.

(rr) PUFFENDORF *l. c. P. III. Cap. V. §. 24.*

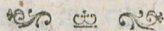
men, den ihm deferirten Eid binnen den nächsten 8 Tagen nach rechtskräftig gewordener Sentenz zu acceptiren oder zu referiren; es wäre denn, daß die von ihm producirten Zeugen gerade wieder ihn das Gegenteil ausgesaget hätten, oder er hätte zuvor, und ehe er zur Gewissens-Vertretung gegriffen, den Eid bereits acceptiret gehabt, als in welchen beiden Fällen er so dann weder den ihm deferirten Eid zu referiren ferner befugt seyn, noch selbst zu dessen Ableistung mehr admittiret werden mag, sondern das, was der Gegenteil durch die Eides-Delation zu erweisen sich angemasset, ist schlechterdings für erwiesen anzunehmen. Ille vero, cui iuramentum purgatorium est a iudice iniunctum, illud quidem secundum communem Doctorum sententiam referre nequit, quia propriam rei conscientiam attingit; attamen ad innocentiam suam testibus, aut alio modo probandam eum admittunt (ss). Sed in nostra Constitutione res aliter decisa est: wenn 6) ein vom Richter aufgelegter Beweis geführt, und dem Producenten das Purgatorium zuerkannt worden: so ist demselben nicht zugestatten, sein

(ss) RAUCHBAR P. II. quaest. 3. CARZ. in Prax. Crim. Lib. III. quaest. 116. n. 64. sequ.

sein Gewissen mit Beweis zuvertreten, weil ihm obge-
 legen, seine Beweisthümer durch Führung des Gegen-
 beweises beyzubringen. Ex opinione in foro rece-
 pta mors habetur loco iuramenti (tt); Requiritur
 tamen 1) vt defunctus fuerit persona fide digna;
 2) vt ipse acceptauerit iuramentum vel procurator
 speciali mandato instructus; et 3) vt in iurandi mo-
 ra non fuerit, tunc iuramentum delatum et acce-
 ptatum habetur pro praestito (vv). Ita quoque
 vult nostra Constitutio: wenn 7) einer nach dem er
 einen Eid wirklich acceptiret hat, verstorbt: so soll
 zwar der Eid, wenn er dessen Ableistung nicht verzö-
 gert hat, pro praestito angenommen werden, und des-
 sen Erben denselben de credulitate annoch zuleisten;
 nicht schuldig seyn; jedoch nur in dem Fall, wenn der
 Mandatarius, der den Eid für ihn acceptiret, dazu
 specialiter bevollmächtigt, und in der Vollmacht die
 formula iuramenti enthalten ist. Anderer Gestalt,
 oder auch, wenn der Verstorbene die Ableistung des
 Eides

(tt) GAILIUS Lib. II. obseru. 43. n. 5.

(vv) LEYSER spec. CXLIV. med. 1 et 2. MEVIUS P. IV. Dec.
 262. P. V. Dec. 46, et P. VI. Dec. 374.



*Eides verzögert hat, die Erben den acceptirten Eid,
jedoch nur de credulitate, zu schweren
verbunden sind.*

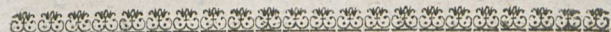
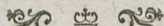


E R R A T A.

Pag. 2. lin. 20. leg. Hic

Pag. 7. lin. 7. leg. Serenissimi

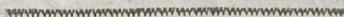
Reliqua benevolus Lector pro sua humanitate ipse
corriget.



GENEROSISSIMO
ATQVE DOCTISSIMO
DOMINO
AVCTORI RESPONSVRO

S. P. D.

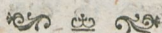
PRAESES.



*E*lapsum est triennium, ex quo IULIAM CAROLINAM nostrasque Musas eo consilio accessisti, ut animum studiis excoleres, et PATRIAE GENTIQUE TVAE PERILVSTRI futurus esses ornamento. Hoc vero triennium TE bene consumfisse, omnes cordati mecum serena fronte et cordato animo testabuntur. Miratus sum certe TVAM indefessam et humanam fidem excedentem diligentiam, quae non patitur TE in classem eorum referri, qui more vulgari et se-

L

culi

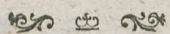


culi corrupto, primis scientiæ principijs, cui se vnice alligant, contenti sunt. Sectatus enim es per hocce triennij spatium ipso nomine CELEBERRIMOS VIROS HAEBERLINVM, EISENHARTVM, BEIREISIVM, KLVGELIVM, FERBERVM, aliosque quorum ex institutis luculenter adauxisti scientiam. Praeprimis vero in scholis priuatissimis operam dedisti Physicæ experimentali, Historiæ naturali, Chæmiæ physicæ, Chæmiæ metallurgicæ, Mathesi puræ, et applicatæ, omnibusque, quæ ad metallifodinarum scientiam sunt necessaria; neque intermissisti ea addiscere principia, sine quibus nemo ad profundam eruditionem adspirare potest, puto vniuersam Philosophiam. Certe et huius triennij præterlapsi mihi est et semper erit iucundissima recordatio, cum per hocce spatium semper et quotidie tecum versatus sis; me enim usus es doctore in Iurisprudentia, et me duce audiisti in scholis priuatissimis Ius Naturæ, vniuersum Ius Romanum, Feudale et Criminale. Et quo TV IPSE TVOS studiorum progressus explorares ex voto TVO non solum Collegium Examinatorium super Institutionibus et Digestis, sed etiam Relatorium TECVM institui; eius dico temporis præterlapsi mihi potissimum iucundissima est recordatio, cum non possim, quin publice tesser, omnia TV A suscepta, a TE summa non minus cum industria, quam successu feliciter confecta esse. Perspexi enim egregias animi TVI dotes: cognoui ardorem in litteris, et

con-

constantiam VAM, cum non solum horis matutinis, ubi nostri Conciues somno adhuc erant sepulti; sed etiam nocturnilibus horis, ubi iterum nostri Conciues se iam quieti tradiderant, haud interrupta serie interessēs praelectionibus, atque inde ad magna TE natum esse auguratus sum, et vnusquisque mecum conatus TVOS laudatissimos non probauit solum, sed etiam euentum eorum honorificum et gloriosum fore iudicauit. Iam IPSE publico quodam documento probas, spem nostram de TE conceptam, nos non fefellisse; namque Dissertatio TVA de differentiis Iuris Communis et Brunsvico-Guelpherbytani, conscripta, quae TE auctorem agnoscit, eruditionis TVAE testimonium exhibet luculentissimum, studiumque TVVM in Iure tum vniuerso tum patrio eximium demonstrat. Ego vero GENEROSISSIMO PARENTI TVO, quem omni obsequio veneror, de PRAECLARO HOC GENTIS CRAMMIORVM DECORE, ex animo gratulor: Gratulor PATRIAE de Ciue virtute et doctrina praeclaro: Gratulor et TIBI, GENEROSISSIME VIR, de TVIS in studiis progressibus, et si in posterum, vt consueuisti, res TVAS agas, reor, et si quid veri mens augurat, opto, TE ex SERENISSIMI DVCCIS CAROLI, HERI MEI CLEMENTISSIMI GRATIA mox ascensurum esse summa reipublicae fastigia: Gratulor denique et mihi, meum seminarium iterum procreasse Virum, qui Patriae ac Reipublicae feliciter prodesse potest.

LXXXII



*Quod superest, sincero animo precor DEVM T. O. M. vt
TE, VIR GENEROSISSIME, ad feros vsque annos saluum,
sospitem atque incolumem seruet. Vale, mibique et in poste-
rum faue. Dabam Helmstadii d. XV. Apr.*

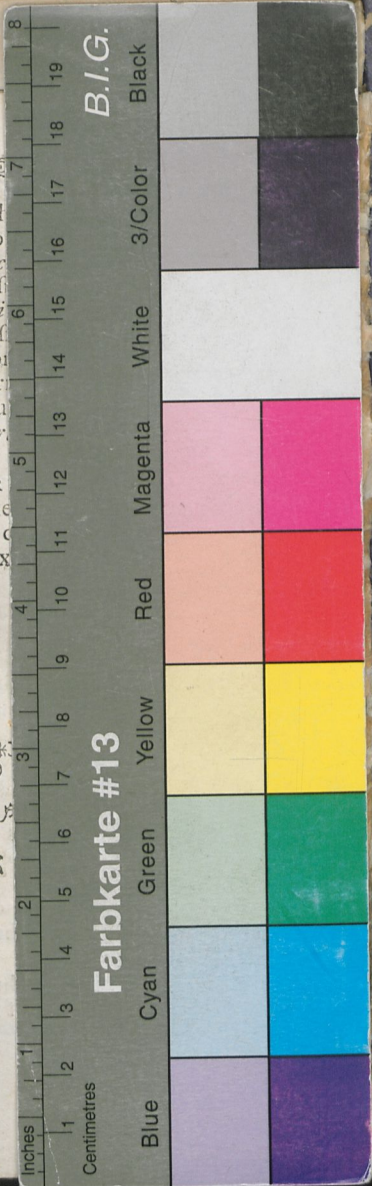
MDCCLXX.



X 2396279







11
~~XXXV~~
34
1770,2
7
11

OBSERVATIONES QVASDAM SELECTAS
DE
DIFFERENTIIS
IVRIS COMMVNIS
ET
BRVNOVICO - GVELPHERBYTANI
ILLVSTRIE ICTORVM ORDINIS INDVLTV
PRAESIDE
CAROLO FRIDERICO
PAELIKE
L. V. D. PROFESSORE IVRIS PVBLICO ORDINARIO
ET FACVLTATIS SVAE ASSESSORE
ORDINARIO
IN IVLEO MAIORI
D. XVIII APRILIS A. R. S. CIOCCCLXX
PVBLICAE ERVDITORVM DISQVISITIONI
EXPONET
AVCTOR
FRANCISCVS IACOBVS
ACRAMM
EQVES BRVNOVICENSIS
HELMSTADII
EXCVDEN. VIDVA PAVL. DIET. SCHNORR
ACAD. IVL. CAR. TYPOGR.