Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-1192015415-150066120-19

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-1192015415-150066120-19

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-1192015415-150066120-19

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-1192015415-150066120-19

1784.

1. Behrmann, Petrus Ludovicus: De termino nascendi naturali unico filiationis et paternitatis fundamento

2. Boehmer, Fridericus: De jure episcoporum inno-vandi fundationes ecclesiasticas

3. Boehmerus, Georgius Ludovicus: De confirmatione vel insinuatione pactorum dotalium judiciali secun-dum jus Brunsvico-Luneburgicum.

4. Brandis, Joann. Frider.: De vera ordinis succedendi ex majoratu notione ex pactis familiarum illustrium repetenda

5. Feil, Georgius Henricus: De jure accrescendi vendita hereditate penes venditorem remanente

6. Geislerus, Carolus Henricus, Ord. juridici ... decanus: summos in utroque jure honores sex candidatis // Johanni

Gotfrido Crumbiegel 2) Georgio Henrico Teil 3) Petro Ludovico Behrmann, 4) Danieli Schütte 5) Johanni Friderico Alberto Spiel 6) Hermanno Lorenz . . . edidit. Insunt observationes nonnullae de protocollis comitialibus.

7. Kruckenberg, Georgius Ludovicus: De litis denunciatione

8. Lingen, Casparus, a: De jure, quod liberis imperii civitatibus competit praestandi assessorem in camera Imperiali

9. Lorenz, Hermannus: Utrum Nov. 118 c. 4. cap 4. legi 27 de inoff. testam. abroget fratribusque utervinis turpi herede scripto legitima relinquenda est nec ne?

10 Meister, Georg Jac. Frid: De jure ergastula instituendi

ex jurisdictione criminali patrimoniali haud fluente praefatur simulque orationem aditialem ... indicit.

11a.b. Meister, Georg Jacob Friedrich: Abhandlung über den Einfluß, welchen der Stand des Verbrechers auf die Strafen u. das Verfahren & in Strafsachen hat. – Nebst einer Anzeige seiner Sommervorlesungen im Jahre 1784. 2 Exempl.

12 Moeckert, Joann Nicolaus: De indole praesumtionum juris, quo ad ordinem inqu. .. indicit.

13. Runde, Justus Fridericus: De Augustae Imperatricis jure primariarum precum.

14. Schnette, Daniel: De praescriptione litispendentiae tam generatim, tam in specie, quatenus in supremis imperii tribunalibus non currere potest

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-1192015415-150066120-19

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-1192015415-150066120-19

1784,3
3
P. 466

DISSERTATIO INAVGVRALIS
DE
CONFIRMATIONE VEL INSINVATIONE PACTORVM DOTALIVM IVDICIALI SECVNDVM IVS BRVNSVICO LVNEBVRGICVM

QVAM
SVB AVSPICIIS REGIIS
AVCTORITATE INCLYTI ORDINIS IVRIDICI
PRAESIDE
GEORGIO LVDOVICO BOEHMERO D.
REGI A CONSILIIS IVSTITIAE INTIMIS ET IVRIS ANTECESSORE PRIMARIO
PRO
SVMMIS IN VTROQVE IVRE HONORIBVS CONSEQVENDIS
PVBLICO ERVDITORVM EXAMINI SVBMITTIT

AVCTOR
IOANNES FRIDERICVS ALBERTVS SPIEL
ADVOCATVS

D. XXII. MAII MDCCLXXXIV.

GOETTINGAE
LITTERIS IOH. CHRIST. DIETERICH
ACAD. TYPOGR.

KOENIGL. UNIVERS. ZU HALLE
Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-1192015415-150066120-19

ILLVSTRISSIMO ATQVE EXCELLENTISSIMO

DOMINO

DOMINO

IOACHIMO BECHTOLDO

NOBILI BANNERII DOMINO ET COMITI

DE BERNSDORFF

DYNASTAE IN GARTOW

RELIQVA

POTENTISSIMO MAGNAE BRITANNIAE REGI

BRVNSVICENSIVM DVCI ELECTORI

A CONSILIIS SANCTIORIBVS ET A CVBICVLIS

ET

ORDINIS AQVILAE ALBAE

REGNI POLONIAE EQVITI

DOMINO ET PATRONO SVO

GRATIOSISSIMO

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-1192015415-150066120-19

HANC

DISSERTATIONEM INAVGVRALEM

VENERATIONIS ET OBSEQVII

CAVSA DICAT

ET INTER VOTA ARDENTISSIMA

PRO

TANTI PATRONI ET MECAENATIS

FELICITATE PERPETVA

SVSCEPTA

SE ET STVDIA SVA

DEVOTA MENTE COMMENDAT

ILLVSTRISSIMI NOMINIS

CVLTOR OBSEQVIOSISSIMVS

IOANNES FRIDERICVS ALBERTVS SPIEL.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-1192015415-150066120-19

CONSPECTVS DISSERTATIONIS

CAPVT I.

De confirmatione vel inſinuatione in genere.

§. 1. Ratio dicendorum.

§. 2. Confirmationis et inſinuationis ratio.

§. 3. Vtriusque diuiſio in voluntariam et neceſſariam.

§. 4. Neceſſaria 1) ex qualitate negotii.

§. 5. 2) Ex qualitate bonorum immobilium.

§. 6. 3) Ex conditione perſonarum.

§. 7. Quatenus cognitio cauſae in ea requiratur.

§. 8. Continet actum voluntariae iurisdictionis.

§. 9. Quatenus deſideret competentiam iudicis.

CAPVT II.

De confirmatione vel inſinuatione pactorum dotalium ex iure prouinciali Brunſuico - Luneburgico.

§. 1. Sententia Iur. Rom. de inſinuatione eorum, quae in pactis dotalibus continentur.

§. 2. Ius prouinciale de inſinuatione pactor. dotalium ratione bonorum ciuicorum.

§. 3. Sufficit eorum inſinuatio ratione bonorum in dotem datorum, etſi illis non acceſſerit ſcriptura.

§. 4. De eorum inſinuatione ratione ruſticorum, qui in praefecturis exiſtunt.

§. 5. Vtrum pacta dotalia, inita inter deſponſatos, qui in diuerſis praefecturis exiſtunt, vtriusque iudicis confirmationem ſub poena nullitatis deſiderent.

§. 6. Primum argumentum ſententiae affirmatiuae.

§. 7. Eius reſolutio.

§. 8. Secundum argumentum.

§. 9. Eiusdem reſolutio

§. 10. Tertium argumentum.

§. 11. Eiusdem refutatio.

§. 12. Sententia in praedicta cauſſa lata.

DISSER-

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-1192015415-150066120-19

DISSERTATIO INAVGVRALIS
DE
CONFIRMATIONE VEL INSINVATIONE PACTORVM DOTALIVM IVDICIALI.

CAPVT I.
DE CONFIRMATIONE VEL INSINVATIONE IN GENERE.

§. I.
Ratio dicendorum.

Cum pro conſequendis ſummis in vtroque iure honoribus ſpecimen academicum more maiorum a me edendum ſit: ab inſtituti mei rationibus haud alienum eſſe putaui, ex cauſis forenſibus, quibus tractandis hactenus per aliquot annos operam impendi, depromere argumentum, in eodemque excutiendo, in quo tuendo hactenus in foro verſatus ſum, ingenii vires experiri. Pertinet illud ad patrii iuris rationes in pactis dotalibus confirmandis: nec

rectius

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-1192015415-150066120-19

rectius me in eodem tractando verſaturum eſſe eximaui, quam ſi praemiſſis his, quae in genere concernunt confirmationem iudicialem, expoſitisque iuris Romani in hoc argumento rationibus, ad ea, quae iure Patrio in eodem praecipiuntur, progrederer.

§. II.

Confirmationis et inſinuationis iudicialis ratio.

Quamquam diſpoſitiones priuatorum aliaque negotia inter eos geſta a libera facultate diſponendi non minus, quam a conſenſu pactitio vim et auctoritatem accipiant: interueniunt tamen rationes, ex quibus vel in publicum vtile eſt, vel ad commodum ipſorum agentium pertinet, eadem vel auctoritate iudiciali *confirmari*, vel ſaltem iudici apud acta *inſinuari.* Late patet *confirmationis iudicialis* notio *a*), qua deſignatur actus iudicialis, quo id, quod geritur inter priuatos, auctoritate publica ciuiliter pro valido declaratur. Quo ſenſu generali adhiberi dicitur, ſiue interueniat ad declarandam vim et validitatem negotii, quam vi ſua habet, ſiue ad tribuendam ei firmitatem, qua indiget, dum id, quod ei deeſt, poteſtate publica ſuppletur. Vtriusque finis ratio habetur in tutore vel

a) SCHVBARTH de *confirmat. pactor. c. I.* §. 5. V. C. *Io. Fried.* RVNDE de *confirmat. iuris primogen. in famil illuſtr. c. I. S. I.* §. 2.

vel ex iure Romano confirmando, quando non recte datus eſt teſtamento *a*), vel in eodem ex iure Germanico confirmando *b*), dum conſtitutio tutoris auctoritate magiſtratus pro valida et efficaci declaratur. Interpoſita itaque confirmatio, tamquam actus iudicialis, accedit negotiis priuatorum. Differt in eo ab *inſinuatione* iudici facta, qua priuati negotium iuridicum ad acta referri a iudice petunt, ad vim publicam ei conciliandam. Inſinuare iudici enim idem eſt, ac *ad acta publica referre*, vel *intimare* apud iudicem, ſeu *publicare actis interuenientibus* id, quod actum geſtumque eſt inter priuatos *c*); ſiue inſtrumentum, ſuper negotio confectum, iudici apud acta inſinuetur, ſiue voluntas contrahentium de eo, quod agendum eſt, lingua et voce exprimatur coram iudice ſub actorum teſtificatione.

§. III.

Vtriusque diuiſio in voluntariam et neceſſariam.

Confirmatio iudicialis ratione fundamenti in *voluntariam* et *neceſſariam* diuiditur: eaque diuiſio non minus

a) *L. I. §. 1. D. de confirmat. tutor. vel curator.*

b) *Rec. Imp. de 1548. tit. 31. §. 3.*

c) *L. 25. L. 27. L. 30. C. de donat. L. 19. C. de teſtam.* C. V. GRVPEN in *obſeruat. de forma teſtament. iud.* §. 3. *Franc. Car.* CONRADI de *teſtamento publico quod fit apud acta* §. 6. *ſq.*

minus pertinet ad *inſinuationem* iudici factam. Voluntaria libera eorum, quorum intereſt, voluntate adhibetur: namque abiit in cautelam, geſtorum vel confirmationem requiri apud iudicem, vel eadem ipſi apud acta inſinuari, vt de eorundem veritate et integritate eo euidentius conſtet: iudice enim Imp. Zenone, *ſuperfluum eſt priuatum teſtimonium, cum publica monumenta ſufficiant* a). Voluntaria aeſtimanda eſt ex fine, ex quo adhibetur, ideoque praeter fidem publicam, et quae ab ea pendent, commoda nihil tribuit negotio b): ponit enim negotium perfectum eſſe, idque vi ſua conſtare, cum pertineat ad veritatem negotii fide publica adſtruendam, confirmetque quae ex eo naſcuntur iura et obligationes.

§. IV.

Neceſſaria,
1) *ex qualitate negotii.*

Neceſſaria dicitur confirmatio vel inſinuatio iudicialis, quae eſt ex legis diſpoſitione adhibenda. Hac praeſcripta, negotio datur forma, et naturalis contrahendi libertas circumſcribitur: quod non niſi ex cauſſa fieri par eſt. Rationes, ex quibus vel iure

a) *L.* 31. *C. de donat. L.* 19. *C. de teſtam.*
b) *C.* 4. *X. de confirmat. vtili.*

iure communi vel iure particulari praeſcripta eſt, repeti ſolent a variis cauſae momentis. Idonea eſt ratio, quae deducitur ex *qualitate negotii*, quod vel in detrimentum rei publicae vergere, vel ipſis, quorum intereſt, noxium fieri poteſt, niſi prouide ſuſcipiatur. Itaque vel ad conſenſum iudicialem, vel ſaltem ad auctoritatem a iudice praeſtandam adſtringitur ad cauenda, quae vel ipſis agentibus vel tertio imminere poſſunt incommoda. Probata eſt haec cauſa Romanis, qui *actiones legis* aliaque determinata negotia apud magiſtratum explicari praecipiunt; in quibus ineundis vix dubitare licet, actus, ordine iuris haud ſeruato, ſuſceptos vi deſtitui *a*).

§. V.

2) *Ex qualitate bonorum immobilium.*

Porro a qualitate *bonorum immobilium* repetitur ratio, ex qua, dum de eorum alienatione agitur, negotium apud iudicem ad acta referendum, vel iudicis confirmatio requirenda eſt, vt publice conſtet de mutatis poſſeſſoribus bonorum immobilium, in caſtatris aliisue libris publicis exacte deſignandis, nec non de his, quibus iura in re, quae viam alienandi parant,

 ſint

a) *L. 4. C. de adopt. L. 3. C. de emancipat.*

ſint conſtituta. Quae ratio, cum a ſolo commodo publico deſumta ſit, eidem et hoc conuenire videtur, vt dominium aliudue ſimile ius in re efficaciter transferri in alium non poſſit, niſi ſeruato praeſcripto modo; ceteroquin vero ſalua ſint iura et obligationes, quae inter contrahentes ex ipſo negotio deſcendunt, quibus alter alterum ad id, quod in conuentionem deductum eſt, et ad adhibendam formam iudicialem ex lege conuenire poſſit *a*). Quamquam enim, quae aduerſus leges fiunt, alioquin pro infectis haberi ſoleant: ex eo tamen non conſequitur, ipſum negotium, quod alienationem continet, pro inutili et inualido habendum eſſe, cum leges particulares, quae iſtam formam indefinite praeſcribunt, eorumque rationes ad *alienationis effectum*, ſeu ad translationem *iuris in re* pertineant. Et graue omnino futurum eſſet, naturalem de bonis immobilibus diſponendi facultatem ex ea forma ita circumſcribere, vt ea non ſeruata, contrahentes priuentur iuribus et obligationibus, quae ex ipſa conuentione inter eosdem oriuntur.

§. VI.

3) *Ex conditione perſonarum.*

Tandem ex *qualitate perſonarum*, rerum forenſium expertium, quales cenſentur eſſe ruſtici, deſumi ſolet

a) LEYSER *ſpec.* 446. *med.* 5. *et* 6.

ſolet ratio, ex qua inſtrumenta, quamcunque alienationem, venditionem, permutationem, vel cauſſam diuiſionis bonorum concernentia, pactaque dotalia non aliter pro validis declarantur, quam impetrata confirmatione iudiciali vel inſinuatione iudici facta. Quae ratio iuris particularis poſita omnino eſt tum in commodo ipſorum contrahentium, ne temere et properato conſilio contrahant, tum in commodo publico, ne ipſi inidonei reddantur praeſtandis his, quae eosdem ex conditione perſonae praeſtare oportet. Vtrum tantummodo inſtrumentum, de his conuentionibus confectum, an etiam ipſa conuentio, ea de re inita, ob neglectam iudicialem ſolennitatem vi omni deſtituatur, id quidem a duriori vel mitiori ſanctione iuris particularis pendet. Quod vbi diſerte nominatimque definitum non eſt, ab aequitate commendatur iudicium Ictorum *a*), qui inſtrumentum quidem de his negotiis priuatim confectum, vi probandi deſtitui cenſent, ipſam conuentionem vero bona fide nec aduerſus ius tertii vel aduerſus publica

 com-

a) D. G. STRVBEN *Rechtl. Bedenken* T. I. Nro. 54. Idem in Tr. *de bonis meierdingicis* in *add.* §. 14. p. 688. LEYSER *ſpec.* 262. med. 5. 6. *Intermiſſa ſolennitas confirmationis iudicialis nullitatem operatur inſtrumenti, non ipſius contractus, ſi alio modo probari poteſt.*

commoda initam, ſi modo aliunde probari poſſit rei geſtae veritas, eatenus valere exiſtimant, vt is, cuius intereſt, prouocare poſſit ad ſolennitatem iudicialem impetrandam: quae conuentioni accedere debet. Quid enim, ſi nihil aduerſus commoda vel priuata vel publica actum geſtumque intelligatur, vel praeſtito ab altero implemento, negotium iam conſummatum ſit? Quid ſi mora aduerſarii, vel etiam negligentia contrahentium, quae non minus ruſticitati adſcribitur, omiſſa ſit iudicialis ſolennitas? An oportunitate impugnandi conuentionem alterum abuti, aequo animo ferendum eſt. Certe dum nihil ineſt conuentioni, ex quo ei negari poſſit ſolennitas iudicialis, nihil quoque impedit, quo minus conuentioni, priuatim bona fide initae, ſua vis relinquatur, ſaluo iure ſolennitatem iudicialem poſthac requirendi. Aequiores ſunt leges, quae naturalem contrahendi diſponendique facultatem non adeo circumſcribunt, nec difficultatibus obnoxia reddunt iura et obligationes inde oriunda, ſolennitatemque iudicialem magis voluntariam quam neceſſariam efficiunt *a*).

§. 7.

a) In *Corpore iuris Fridericiano lib.* I. *Part.* 3. *tit.* 7. §. 44. quae cauſſam confirmationis concernunt, ad haec principia reuocantur: *Soll zwar den Unterthanen des Staats nach wie vor frey und*

§. VII.

Quatenus cognitio cauſae in ea requiratur.

Iam ex fine, quo adhibetur ſolennitas iudicialis, colligere licet, iudicem, dum fide publica declarat, negotium ita, vti geri dicitur, inter priuatos geſtum eſſe, ſollicitum eſſe debere in inueſtigandis his, quae ad veritatem negotii pertinent. Vocari ſolet cauſae cognitio, non eo ſenſu, quo deciſio praeuia cauſae tractatione in iudicio inſtrui ſolet, ſed hoc ſenſu, quo iudici innoteſcit negotii veritas. Referri poteſt ad duo momenta,

und unbenommen ſeyn, über ihre Angelegenheiten und Geſchäfte unter ſich priuatim *und ohne gerichtliche Mitwürckungen Contracte zu ſchlieſſen, Inſtrumente darüber aufzuſetzen, und dieſelben zu vollziehen. Wenn jedoch* a) *ein Contract ein unbeweglich Grundſtück betrift, oder* b) *wenn ſonſt die gemeinen Rechte oder gewiſſe* prouincial - *Geſetze die gerichtliche Vollziehung und Beſtätigung deſſelben nothwendig erfordern; oder* c) *wenn die Intereſſenten einen Contract, der an ſich der gerichtlichen* Confirmation *nicht bedarf, mehrer Sicherheit und Feſtigkeit wegen, gerichtlich beſtätigen laſſen wollen; oder endlich* d) *wenn ſie dem über einen ſolchen Contract zu errichtenden Inſtrument die Kraft und Würckung eines* Inſtrumenti publici *zu verſchaffen gemeinet ſind; ſo mus der Contract ſelbſt und das Inſtrument darüber allemahl vor Gerichten oder vor einem* Notario *errichtet und aufgenommen werden.*

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-1192015415-150066120-19

momenta, vel tantum ad *veritatem negotii*, vel ſimul ad *eius validitatem* explorandam. Quae ad prius tantum refertur, eſt *generalis* cauſae cognitio, poſita inprimis in exploranda eorum, inter quos geritur negotium, voluntatis ſententia: quae in regula ſufficiens eſt, quoad nullum ei obſtat iuris impedimentum *a*); de eaque vel ex ipſa declaratione voluntatis apud acta, vel ex inſtrumenti de negotio confecti ſubſcriptione praeuia praelectione apud acta facta conſtare poteſt. *Specialis* cauſae cognitio pertinet ſimul ad validitatem negotii, ac dirigenda eſt ad ea momenta, quae leges in negotio rite ineundo obſeruari praecipiunt. In negotiis, in quibus ſolius fidei publicae cauſa confirmatio vel inſinuatio iudicialis exigitur, iure communi ſufficit generalis cauſae cognitio: caeteroquin pro vario fine ſolennitatis iudicialis, eadem ſimul ad ea momenta dirigenda eſt, quae in eadem interponenda

iudici

a) Exemplum occurrit in *l.* 25. *C. de donat.* In qua lege recte monet Ill. PVFENDORFIVS *T. IV. Obſ.* 121. §. 4. ea quae de recipienda vel reiicienda donatione ibi cauentur, non eo pertinere, vt magiſtratus ſuo arbitratu conditiones donationis reiiciat, ſed vt cognoſcat exploretque voluntatem donatarii in iisdem vel recipiendis, vel ſi ipſi donatario moleſtae videantur, reiiciendis.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-1192015415-150066120-19

iudici perſcrutanda committuntur *a*). Neque poteſt iudicis, coram quo haec ſolennitas celebratur, obligatio vlterius produci, quam eius cauſa vel immediate ex lege, vel ex facto obligatorio repeti poteſt: etiamſi forte negotium confirmatum, aliunde vi deſtitui contigerit. Specialis cauſae cognitio maxime deſideratur, ſi confirmatio praeuio decreto danda eſt, ſeu ex qualitate negotii, quod rite non explicatur, niſi ſeruatis omnibus, quae leges in eodem ineundo ſeruari iubent. His non ſeruatis, ex confirmatione nulla vis accedit negotio.

§. VIII.

Continet actum voluntariae iurisdictionis.

Ceterum confirmationem non minus quam inſinuationem iudicialem, prout fert eius natura, in actibus voluntariae iurisdictionis habendam eſſe exiſtimo, cum in cauſis haud litigioſis verſetur *b*). Neque ex eo, quod in illa interueniat cauſae cognitio vel generalis vel ſpecialis, indolem actus iurisdictionis contentioſae adoptat, cum exinde cauſa non efficiatur litigioſa, idque tantum agatur, vt de veritate, integritate et

a) *L.* 15. *et* 17. *D. de adopt. L.* 8. §. 8. *D. de Transactionibus.*

b) LAVTERBACH de *iurisdictione voluntaria* §. 27. PVFENDORF de *iurisdict. German. P. I. c.* 4. §. 56.

et validitate negotii, quod vel confirmandum vel ad acta iudicis referendum eſt, conſtet. Atque haec cognitio cauſae omnino diuerſa eſt ab ea, quae in actibus contentioſae iurisdictionis inter contendentes ſuſcipitur *a*). Quae tamen cum partem faciat exercendae iurisdictionis contentioſae: ratio inde petita eſt, ex qua interpretes confirmationem iudicialem, in qua danda cauſae cognitio ſpecialis exigitur, inter actus iurisdictionis voluntariae mixtae retulerint. Ceterum dubium vix intercedit, quin eiusmodi actus degeneret in actum iurisdictionis contentioſae, ſimulac contradictor interuenit, qui confirmationis cauſam ex eo, quod iuribus ipſius praeiudicium immineat, in litem reuocat.

IX.

Quatenus deſideret competentiam iudicis?

Competentia magiſtratus in auctoritate in actionibus legis interponenda iure Romano aeſtimata eſt non ex perſona eorum, qui illas explicabant, ſed ex poteſtate, magiſtratui data ſpeciali lege, non habita ratione perſonae, vtrum magiſtratui ſubeſſet, nec ne. Ideo actus legitimus non poterat explicari apud magiſtra-

a) Indolem cognitionis, quae in eruenda veritate facti ſine figura iudicii inſtituitur, illuſtrat *C.* 43. §. 1. *de Electione in* 6.

giſtratum, apud quem legis actio non erat *a*). Plura negotia ſub imperio caeſarum ex commodo publico vel priuatorum ad acta magiſtratus reuocata ſunt: in iisque ſubinde lege definitum, coram quo iudice ſint celebranda. Obſeruare in genere licet, in actibus, in quibus ſpeciali cauſae cognitione opus eſt, rationem habitam eſſe iudicis competentis; in his vero, quae impetrandae ſolius fidei publicae cauſa ad acta referri leges permittunt vel praecipiunt, quoad nihil ea de re ſpeciatim cautum eſt, coram quolibet magiſtratu etiam incompetente peragi potuiſſe. Debitori hypothecam in bonis ſuis coram quolibet magiſtratu conſtituere permiſſum eſt, vt vim habeat hypothecae publicae *b*). Teſtamentum ad acta cuiuscunque iudicis inſinuare licet *c*). Conſtantinus M. donationes omnes apud acta inſinuari iuſſit; magiſtratus competentiam non deſiderauit *d*). Cum deinceps inſinuatio donationis ad eam, quae legitimam quantitatem excedit, adſtringeretur: hanc, ſi

a) *L.* 4. *D. de adopt. L.* 3. *D. de officio proconſ. L.* 1. *D. de offic. iurid. Alexandr. Ioſ.* AVERANIVS *interpret. iur. Lib.* 1. *c.* 12.

b) *L.* 11. *C. qui potior. in pignore.*

c) *L.* 19. *C. de Teſtam.*

d) *L.* 25. *et* 27. *C. de donat.*

ſi receſſeris a donatione, quam in regia vrbe Conſtantinopolitana apud magiſtrum cenſus inſinuari oportuit, vel apud praeſidem vel apud magiſtratus vel defenſores cuiusque ciuitatis inſinuare permiſſum eſt *a*). Vt enim iudex donationem ad acta recipiat, eique praeſtet auctoritatem, ea tantum opus eſt cognitione, quae veritatem peractae donationis eiusque integritatem concernit, ne donatio confingatur, neue temere et properato conſilio peragatur. Vti enim iudice imp. Leone *ipſa donatio ſita eſt in voluntate donantis, ita ei liceat donationem ſuam apud quemcunque ex memoratis iudicibus voluerit intimare* *d*). Ceterum in aeſtimanda competentia magiſtratus, coram quo vel confirmatio requirenda vel inſinuatio tantum facienda eſt, iura prouincialia Germaniae ſimul ſpectanda ſunt, quae pro vario fine, quo vel ratione bonorum immobilium, ſi de iure in re in iisdem conſtituendo agitur, vel ex perſonarum commodo illa ſolennitas adhibenda eſt, illos magiſtratus adire praecipiunt, apud quos ex hoc fine iſte actus perfici poteſt: quae ideo vel iudicem rei ſitae vel iudicem domicilii requirunt. Quorum ſi nihil interuenit, et negotium ſolius

a) *L.* 30. *et* 32. *C. de donat.*

b) *cit. l.* 30. *C. de donat.*

ſolius fidei publicae obtinendae cauſa ad acta iudicis refertur; id quidem coram vnoquoque magiſtratu apud acta perinde ac coram notario teſtibusque perfici poteſt.

CAPVT II.

DE CONFIRMATIONE VEL INSINVATIONE PACTORVM DOTALIVM EX IVRE PROVINCIALI BRVNSVICO LVNEBVRGICO.

§. I.

Sententia iuris Romani de inſinuatione eorum, quae in pactis dotalibus continentur.

Pacta dotalia, ſi ex ſola eorum indole aeſtimantur, iure Romano non indigent iudiciali ſolennitate. Siue in ſcriptis ſiue ſiue ſcriptis inirentur, actionem producebant et exceptionem *a*). Si porro ratio habetur eorum, de quibus agitur in iisdem pactis; poterant in illis iura et obligationes coniugum intuitu connubii definiri maxime ratione bonorum, quae vel ſtante connubio vel poſt illud diſſolutum ex

 dote

a) *L. 1. C. de pact. conuent. ſuper dote L. 6. C. de dotis promiſſ.*

dote vel ex donatione obuenirent. Dotem quidem ſine monumentorum obſeruatione libere conſtitui poſſe placuit *a*): donationes vero ante nuptias ſiquidem egrederentur quantitatem donationis legitimam, ad iura donationum reuocatae ſunt, vt inſinuatione indigerent *b*). Foeminis minoribus tantum reſtitutione in integrum proſpectum eſt aduerſus donationes ante nuptias haud inſinuatas *c*). Eadem principia *Iuſtinianus* primum repetiit, et quas vocari iuſſit donationes propter nuptias, perinde ac ceteras donationes intervenientibus actis inſinuandas eſſe conſtituit, ſi eſſent ſumma legali maiores *d*). Sed ipſe Imperator neceſſitatem inſinuationis remiſit in Nouella 119, et donationes propter nuptias cuiuscunque eſſent quantitatis, ſine inſinuatione robur habere conſtituit. Tandem Iuſtinianus donationem propter nuptias ex ſolo commodo vxoris certa ratione ſub legem inſinuationis reuocauit in Nouella 127. c. 2. vt videlicet, ſi forte tabulas nuptiales perire contingeret, vxori ex actis publicis ſuppeteret donationis probatio, ceterum vxori ſalua ſemper eſſet exactio donationis non inſi-

a) *L.* 31. *C. de iure dot.*

b) *L.* 8. *C. Theodoſ. de ſponſalibus et donation. ante nupt.*

c) *L.* 17. *C. de donation. ante nupt.*

d) *L.* 20. §. 1. *C. eod.*

inſinuatae: ius vxoris enim in ea petenda nulla ratione in diſcrimen vocari paſſus eſt. Maritum vero, qui donationem propter nuptias, quingentos ſolidos excedentem, inſinuare non curauit, eo iure et lucro priuari voluit, quod pro rata donationis ex pacto de dote lucranda captat; neque eum iſtius lucri, ſummam legalem excedentis, aliter compotem eſſe ſtatuit, quam ſi inſinuari donationem curauerit.

§. II.

Ius prouinciale de inſinuatione pactorum dotalium ratione bonorum ciuicorum.

Tranſeo ad exponenda iura ſpecialia, quae ius patrium praecipit in inſinuatione pactorum dotalium, quae vel intuitu bonorum immobilium ciuicorum, vel inter ruſticos ineuntur. Sereniſſimus Elector et Dux Brunſuicenſis et Luneburgenſis Georgius Ludouicus per conſtitutionem de anno 1712 *a)* ſanciuit, vt in ciuitatibus per principatum Calenbergenſem, Grubenhagenſem et Goettingenſem bona immobilia non non aliter quam praeuia inſinuatione iudiciali in dotem darentur *b)*. Quae diſpoſitio per conſtitutionem de

a) vid. Corp. *Conſt. Calenb. T.* 2. *p.* 633.

b) Conſtitutionis de ao. 1712. verba ſunt ſequentia: *Daſs ohne Vorwiſſen und vorhergegangene Anmeldung an die ordentliche Stadt*

de annis 1733 1739 et 1753 renouata eſt *a*). Pertinet haec conſtitutio ad bona immobilia ciuica, eiusque ratio in eo poſita eſt, ne fines fundorum in diſtrictu ciuitatenſi ſitorum, et cataſtra publica confunderentur: neque ciuitatibus ipſis, eorumque aerariis damnum obueniret: neue quid in fraudem onerum publicorum ageretur. Eſt autem arbitrio ciuium relictum, vtrum inſtrumenta dotalia, quoad dationem bonorum immobilium ciuicorum in dotem continent, apud magiſtratum ciuicum ſaltem producere et intimare, an vero eorum confirmationem petere velint *a*). Sufficit ergo in hac pactorum dotalium inſi-

Stadt Obrigkeit, in deren Iurisdiction das zu veräuſernde Stück belegen, keine unbewegliche Güther denen Töchtern in dotem *mitgegeben werden ſollen.*

a) Corp. *Conſt. Calenb. T.* 2. *p.* 650. De iure, quod obtinet in ducatu Cellenſi et Luneb. hoc loco dicere non vacat. Generalior eſt ea de re ſanctio, quae exſtat in *Ordinatione Politica Cellenſi* Chriſtiani, Ducis Brunſuico Luneb. de a. 1618. cap. 23, et pactis dotalibus ſiue inter ciues ſiue inter ruſticos ſint inita, vim obligandi non tribuit, niſi agnita et approbata ſint a magiſtratu competente.

b) Conſtitutionis de ao. 1733. verba haec ſunt: *Wogegen denn Unſer ernſter Wille iſt, daſs dieſe Unſere* renovirte *Verordnung*

inſinuatione ad notitiam magiſtratus deduci, bona immobilia ciuica in dotem data eſſe, et de eorum facta productione publicum documentum peti. Quo neglecto, in eiusmodi bonis in dotem traditis nullum ius in re acquiri poteſt. Ceterum cum haec conſtitutio ad bona immobilia ciuica adſtricta ſit: eadem ad alia bona referenda non eſt: ideoque in dubium vocari nequit, pacta dotalia ciuium, quibus vel pecuniae quantitas vel res mobiles in dotem conſtituuntur, ex voluntate paciſcentium vim obtinere, neque productioni iudiciali ſubiecta eſſe.

§. III.

Sufficit inſinuatio bonorum in dotem datorum, etſi non acceſſerit ſcriptura.

Sed nata eſt de ſententia huius conſtitutionis quaeſtio, vtrum bona immobilia ciuica vi promiſſionis, lingua nuncupatae, valide in dotem tradantur, ſi haec datio in dotem magiſtratui ciuico eſt intimata. Iure communi dotem quibuscunque verbis, ſiue ſcripta ſint ſiue

nung zu Ueberſetz- und Beſchwerung derer Contrahenten mit Gerichtsſporteln in keine Wege gemiſsbrauchet, ſondern wann ein Contract produciret, *und nicht* expreſſe *eine Confirmation darüber geſucht wird, der Contract ſofort zurück gegeben werden ſolle.*

ſiue ore propoſita, promitti et conſtitui poſſe conſtat *a*): nec citata conſtitutio ſcripturam vel confirmationem exigit, ſed tantum dationis in dotem manifeſtationem magiſtratui faciendam. Obuenit mihi nuper ſpecies talis, quod ſocer genero ſuo domum in dotem per nuncupationem promiſerat, tabulamque emtionis ei ſimul tradiderat. Quo facto, gener domum in dotem ſibi traditam magiſtratui manifeſtauerat, nomenque ſuum in cataſtra publica referri curauerat. Exorto deinde inter generum et eius vxorem diuortio, ſocer litem mouebat, domumque in dotem datam ex cauſa nullitatis reuocabat, exiſtimans, dotis promiſſionem nuncupando factam requirere, vt apud acta declarata in publicum inſtrumentum redigeretur: quae ſcriptura deerat. Lis per quatuor conformes ſententias et poſtremo per ſententiam a facultate Helmſtadienſi repetitam deciſa, et traditio bonorum in dotem vi promiſſionis nuncupatiue factae, valida et iure legeque facta declarata eſt: cuius ſententiae rationes adiicere iuuat.

Obwohl Beklagter und jeziger Supplicant anführet, daß 1) *beſage der höchſten Landes-Verordnung vom 6ten* Octobr.

a) L. 6. C. de dotis promiſſ.

Octobr. 1712 *keine bürgerliche Häuſer und Grundſtücke ohne Vorwiſſen der Obrigkeit veräuſert, verkauft, vertauſcht, verſezt noch den Töchtern* in dotem *mitgegeben werden ſollen, widrigenfalls dergleichen* actus alienationis *für null und nichtig geachtet, und wiederum aufgehoben werden ſollen; Wobey aber* 2) *ſothane Conſtitution hauptſächlich ſich darauf gründe, daß die Stadt*-Cataſtra *nicht in Unordnung gerathen mögten, daher ſolche eine protocollariſche und ſchriftliche Abfaſſung einer Ehebere-dung, wodurch bürgerliche Grundſtücke* in dotem *gegeben werden ſollen, nothwendig vorausſetze, immittelſt im gegenwärtigen Fall eine vorgängige gerichtliche Anmeldung, geſtalten Beklagter dem Kläger das Haus* quaeſt. *zum Heirathsguth mitgeben wollen, geſtändlich nicht geſchehen, in deſſen Rückſicht alſo* 3) *Supplicant vermeinet, daß nicht nur das* per decretum *vom 20ten* Novbr. 1778 *dem Supplicaten iniungirte* Thema probandum *für unwürkſam, ſondern auch der darüber* deferirte *Eyd für irrelevant zu achten ſey, mehrerwogen das geſchehen ſeyn ſollende auſergerichtliche Verſprechen in Anſehung des* qu. *Hauſes, wenn ſolches auch erwieſen werden mögte, nach vorbeſagter Conſtitution ungültig geweſen; Sodann auch* 4) *es anſcheinet, daß bey dem 2ten Beweispuncte die Eydesdelation um ſoweniger zuläſſig ſeyn dörfte, da Supplicat desfals bereits vermittelſt des* Nro. actor. 5 ſub

 Litt.

Litt. B. *beygebrachten* Atteſtati *den Beweis zu führen verſucht, deſſen Unrichtigkeit aber daraus erſichtlich ſey, daß Inhalts deſſelben das Haus* quaeſt. *ſchon am* 1*ten* Iunii 1772 *bey dem Billet-Amte auf des Klägers Namen geſchrieben, gleichwohl Beklagter ſolches allererſt am* 29*ten* Iunii 1772 *verkauft habe, überdem es auch gewöhnlich, daß bey den Stadt-Caſſen der Name desjenigen, welcher ein Grundſtück* per modum precarii vel iure vſusfructus *beſitze, angeſchrieben werde, damit die* Receptores *die* onera *von ſelbigen einfordern könnten, woraus alſo ein Eigenthum ebenwenig gefordert werden dörfe; Hiernächſt* 5) *das* Nro. act. 12. ſub Nro. 7. *angebogene Protocoll in ſich faſſe, daß nicht Beklagter ſondern Kläger ſelbſt um die Freyheit von dem Hauſe* qu. *nachgeſuchet habe, anbey die angeblich von Beklagten geſchehene Behandlung des Braurechts für Klägern, und deſſen Einſchreibung bey der Brauergilde das vermeintliche Eigenthum des Hauſes keinesweges begründe, geſtalten ſolches lediglich zur Benutzung des Hauſes und der darauf haftenden Braugerechtigkeit abzwecket; Daher denn* 6) *Beklagter vermeinet, daß der über ſothane Puncte deferirte Eyd für überflüſſig und geſetzwidrig anzuſehen, wohlfolglich ſothaner Eyd nach den gemeinen Rechten ſowohl, als nach Vorſchrift der Celliſchen Oberappellations-Gerichts-Ordnung* P. 2. Tit. 8. Sect. 3. §. 1. *als unzuläſſig zu ver-*

wer-

werſen ſey; Solchergeſtalt aber 7) *der Ungrund der bisherigen Klage ſich offenbar darlege, weshalb dem Kläger die Erſtattung der ſämtlichen Koſten obliege, mithin es das Anſehen gewinnet, daß allenthalben anders, als geſchehen, erkannt werden müſſen:*

Dieweilen aber dennoch 1) *nicht nur der Inhalt der angezogenen Conſtitution* de 1712, *ſondern auch der Zweck derſelben darauf lediglich gerichtet iſt, daß die Veräuſerung der bürgerlichen Grundſtücke nicht heimlicher weiſe geſchehen, ſondern ſolche jedesmahl bey der Stadt-Obrigkeit angezeiget werden ſolle, daher es unſtreitig hinreichend iſt, wenn der neue Eigenthümer daſelbſt bekannt gemacht und in das Stadt-*Cataſtrum *eingetragen wird, geſtalten weder eine ſchriftliche Anmeldung noch eine protocollariſche Aufnahme ſothaner Anzeige dazu vorgeſchrieben, am wenigſten aber bey der* dotis datione *eine ſchriftliche Eheſtiftung zu deren Gültigkeit nothwendig erfordert worden;* hinc legis verba vbi deficiunt, ibi quoque deficit legis diſpoſitio. CARPZOV P. 2. C. 15. Def. 12. n. 1. Nec ſcriptura eſt de ſubſtantia conuentionis ſed tantum accidens, quod adeſſe vel abeſſe poteſt et regulariter in nullo actu requiritur. L. 17. C. de pact. Nov. 73. c. 8. *Dagegen* 2) *die von Klägern* Vol. act 1. Nro. 5. ſub A. et B. *beygebrachten Atteſtate bewahrheiten, daß das Haus* qu. *ſowohl in dem*

Stadt- Cataſtro, *als auch in dem Brandaſſecurations-* Cataſtro *auf des Klägers Namen geſchrieben worden, wodurch alſo nicht allein nach Vorſchrift beſagter Conſtitution die Confuſion des* Cataſtri *vermieden, ſondern auch daraus ſich ungezweifelt darlegt, daß die geſchehene Veräuſerung dieſes Grundſtücks bey der Stadt-Obrigkeit rechtsbehörig angemeldet worden, mithin dieſerhalb die Gültigkeit der verſprochenen Mitgift überall nicht bezweifelt werden mag; Wobey* 3) *ebenwenig behindert, daß nach dem Atteſtat des Billet-Amts ſothanes Haus auf des Klägers Namen bereits untern* 1*ten* Iunii 1772. *in das ſtädtſche* Cataſtrum *eingeſchrieben, da der untern* 29*ten* Iunii 1772. *ausgefertigte* Nro. Act. 9. ſub Nro. 4. *angebogene Kaufbrief wörtlich beſaget, daß der Verkäufer* A. *das Haus* qu. *ſchon vorher an Beklagten verkauft gehabt, und derozeit die geſamten Kaufgelder richtig ausgezahlt erhalten habe, daher auch die Umſchreibung des Namens* in Cataſtro *zu Vermeidung der Confuſio in Anſehung der* onerum *gar füglich mit dem Anfang des Monaths geſchehen können; Hingegen* 4) *keinesweges zu vermuthen ſtehet, daß die bloſſen* Vſufructuarii *und ſonſtige Beſitzere der Grundſtücke in dem* Cataſtro *angeſchrieben worden, vielmehr nach obgedachter Conſtitution* de 1712. *die rechtliche Vermuthung eintrit, daß die Grundſtücke lediglich auf den Namen der jedesmahligen Eigenthümer angeſetzet werden müſſen;*

müſſen; Gleichergeſtalt 5) *die dem Kläger verſtattete Freyheit vom Hauſe, nicht weniger deſſen Einſchreibung bey der Brauergilde unſtreitig vorausſetzet, daß demſelben das Eigenthum deſſelben aufgetragen geweſen, indem bekanntlich niemand, der kein eigenthümliches Haus beſitzet, zum Brauer aufgenommen werden kann; In deſſen Rückſicht alſo* 6) *zu Begründung der Klage es dermahlen lediglich darauf ankomt, daß in Anſehung des Hauſes* qu. *deſſen geſchehene* dotis datio *ſowohl, als auch, daß Beklagter ſolches bey dem Stadt*-Cataſtro *auf des Klägers Namen ſchreiben, und dem Kläger bey der Brauergilde als einen neuen Brauer einſchreiben laſſen, annoch erwieſen werde, ſolches aber der* Nro. act. 25. *deferirte Eyd ausdrücklich in ſich faſſet, und der 3te und 4te Punct zu deſſen mehrern Unterſtützung gereicht, weshalb ſothaner Eyd für ueberflüſſig und unzuläſſig keinesweges zu achten, mithin dasjenige, was deshalb von Seiten des Beklagten wegen überflüſſiger Eyde angeführet worden, überall nicht anwendlich iſt; Anbey* 7) *aus den angeführten Gründen dem Kläger eine* temeritas litigii *nicht zu Schulden gelegt werden mag, dahero auch demſelben die Erſtattung der Koſten voriger Inſtantz nicht obgelegen; Uebrigens aber* 8) *dem Beklagten und jetzigen Supplicanten wegen offenbarer Unerheblichkeit der Beſchwerden eine gefliſſentliche Verzögerung des Proceſſes, welche*

die

die Erſtattung der Koſten nach ſich ziehet, allerdings beyzumeſſen; Als iſt, wie in dem Urthel enthalten, von uns billig erkannt. V. R. W.

§. IV.

Pacta dotalia ruſticorum, qui in praefecturis exiſtunt, indigent confirmatione vel inſinuatione.

Latius patet, quae de pactis dotalibus inter ruſticos, qui in praefecturis degunt, ineundis a Duce ſereniſſimo Friderico Vlrico lata eſt conſtitutio ad diem 4. Apr. 1620, qua ruſtici praefecturarum pacta dotalia coram praefectis apud acta conficere, vel priuatim confecta iisdem apud acta inſinuare iubentur, vt libris publicis praefecturae inſerantur. Etiamſi ruſticis praefecturarum ius hereditarium in bonis tributum ſit; conuenire tamen viſum eſt, facultatem dotem conſtituendi, nulla habita bonorum vel immobilium vel mobilium ratione, ita circumſcribere, vt dos non ſervata praedicta forma efficaciter et valide conſtitui nequeat; ne videlicet ruſtici, dote iuſto maiori conſtituta, facultates temere exhauriant, neue ſe obeundis his, quae ex commodo publico praeſtare tenentur, inidoneos reddant. De his cognoſcere ad officium praefecti relatum eſt ea quidem ratione, vt ſi quid his aduerſum in pactis dotalibus conſtitui animaduer-

aduertant, non ipſi quidem ſuo arbitratu cauſam dotis conſtituendae definiant, ſed ea de re ad cameram principis referant, ex eiusque decreto rem omnem componant.

§. V.

Vtrum inter deſponſatos, qui in diuerſis praefecturis exiſtunt, pacta dotalia vtriusque iudicis confirmationem ſub poena nullitatis deſiderent.

De vi pactorum dotalium, inter deſponſatos ruſticos in diuerſis praefecturis verſantes initorum, quaeſtio in iudicio nuper agitata eſt, in qua decidenda verſatus ſum. Forum ſponſi et ſponſae erat ſub diverſa praefectura regia. In pactis dotalibus, quae inter vtrumque condita erant, hoc momentum continebatur: *Petimus a praefecturis regiis W. et B., vt confirmationem iudicialem noſtris pactis dotalibus adiungant.* Subſcriptione ab vtraque parte rite peracta, pacta dotalia praefecto et iudici ſponſae confirmationis obtinendae cauſae propoſita, ab eoque confirmata erant. Sed ſponſus in foro ſuo eorum confirmationem petere neglexerat. Tandem poſt celebratas nuptias, nullis relictis liberis, mortuus eſt maritus. Vidua bona, quae ipſi in remunerationem dotis a defuncto marito promiſſa erant, ſibi vindicabat. Defuncti cognati

gnati de his viduae inferebant litem, et pacta dotalia ex defectu confirmationis ratione mariti nulla eſſe contendebant. Argumenta quibus cognati nullitatem pactorum dotalium euincere cupiebant, et quae ad illa elidenda propoſita ſunt, cauſae momenta, breuibus recenſere animus eſt.

§. VI.

Primum argumentum ſententiae affirmatiuae.

Actionem primo in eo fundabant, quod conſtitutio de anno 1620 *a*) deſideret vel confirmationem pactorum dotalium inter ruſticos conditorum, vel eorundem apud acta praefecturae inſinuationem idque ſub poena nullitatis: ratio conſtitutionis vero exigere videretur, vt, ſi ſponſus et ſponſa ſub diuerſis iurisdictionibus exiſteret, confirmatio pactorum dotalium ab vtroque iudice et ſponſi et ſponſae petenda ſit: id quod in eiusmodi pactis conficiendis rei conueniens eſſe exiſtimauit illuſtris PVFENDORFIVS *b*).

§. VII.

Reſolutio primi argumenti.

Redit haec cauſa ad quaeſtionem, conſtitutione non definitam: ſiquidem ipſius conſtitutionis tenor euincit,

a) vid. Corp. Conſt. Calenb. T. IV. C. 5. p. 52.

b) in Tract. de *iurisd. germ. P.* 2. *ſect.* 5. *c. vn.* §. 15.

euincit, de caſu, quo ſponſus ſponſaue ſub diuerſa iurisdictione exiſtunt, nihil prorſus ſancitum eſſe. Quando vero de extenſione conſtitutionis ad caſum in ea non expreſſum agitur, in eo duo momenta verſantur, alterum, vtrum conueniat et ſecurius ſit, in vtriusque deſponſati foro ad notitiam praefectorum deducere pacta dotalia, alterum vero, vtrum, eodem neglecto, *poena nullitatis* produci queat ad caſum lege *non definitum.* Prius *conuenire*, ipſi paciſcentes agnoverant, et ſponſus ad requirendam in ſuo foro confirmationem, qua nequidem opus erat, cum inſinuatio eorum ſufficeret, ſe obſtrinxerat. Quod vero contra fidem datam ab ipſo neglectum eſt, id non continet rationem, alterius ius, qui conuentioni paruit, in diſcrimen vocandi: cum ex conuentionis lege *ipſe* et *heredes eius* ad pacta dotalia praefecturae inſinuanda obſtringerentur. Nec alia ſententia eſt illuſtris PVFENDORFII, qui, quod omnino ad iurisprudentiam cautelarem pertinet, *conueniens eſſe* ait, *vt confirmatio eorum pactorum a iudice intra ſepes fiat, tam ab eo qui iudex mariti eſt, quam cui iurisdictio in illum competit qui dotem promiſit.* Quam cautelam ad litem in caſu non deciſo vtilem eſſe, ſua ſponte intelligitur. Quod pertinet ad alterum momentum: *poenam nullitatis* ad caſum lege non definitum interpretatione pro-

ducere, ratio iuris non patitur *a*). Cum conſtitutio reſtringat facultatem paciſcendi, iure naturali et communi proditam, hac ſalua eſt in his, in quibus ea non lege circumſcripta.

§. VIII.

Secundum argumentum.

Alterum argumentum pro adiuuanda actione in eo poſitum eſt, quod confirmatio pactorum dotalium inter ruſticos contractorum vi citatae conſtitutionis de ao. 1620 cauſae cognitionem requirat, quae non minus quam ipſa confirmatio intuitu mariti deficeret.

§. IX.

Refutatio ſecundi argumenti.

In hoc argumento ponitur illud, quod iure poni non poſſe oſtendi, videlicet confirmationem a praefecturis regiis, quibus ſponſa non minus quam ſponſus ſubeſt, ad validitatem pactorum dotalium neceſſariam eſſe; cum tamen ea de re nihil definitum ſit in conſtitutione. Quae ibi praeſcripta eſt forma, mutuo paciſcentium conſenſu ſeruata eſt, cum pacta dotalia ad preces vtriusque partis a praefectura ex parte ſponſae cognitis his, quae ex officio examinare oportet, confirmata

a) *L.* 14. *L.* 15. *L.* 16. *de legib.*

mata et libris praefecturae inſerta ſint *a*). Ab hac forma pendet *validitas pactorum* dotalium ciuilis ex parte *ſponſae*; quae cum adimpleta ſint datis his quae

a) cit. conſtitutio de a. 1620. ib. *daſs alle und jede Eheſtiftungen, Kaufbriefe, Theilungs - Receſſe und Verträge unter der Bauerſchaft auf dem Lande entweder vor den fürſtl.* Officieren *und Beamten aufgerichtet und beſchloſſen, oder doch ſobald dieſelbe von den Partheien betheidiget und beliebet, den Beamten offenbaret, und den Amtsbüchern um künftiger Nachrichtung willen einverleibet werden, dabey denn die Beamten vermöge ihrer Pflicht in acht nehmen ſollen, ob dergleichen Ehegelübte und Handlungen dem Landesherrn ohne Nachtheil, und unſern Dienſten, Landfolge und anderer Gebührniſſe, dann auch den Leuten ohne ihren ſonderbaren Verderb, wie ſi abgeredet, alſo bey Kräften gelaſſen werden können, und da ſie befünden werden, daſs einer oder der andere über ſein Vermögen ſeiner Tochter oder Sohn eine Ausſteuer und Mitgifft verſprochen, oder ſonſten der Vertrag wider die Billigkeit ſeyn, oder auch unmündige unbevormündete Kinder betreffe, und ſonſt die Einfältige dadurch überſchnellet würden, ſollen ſi dieſelbe bey Vermeidung Unſerer willkührlichen Strafe keinesweges* approbiren, *noch in die Amtsbücher einſchreiben, ſondern zuerſt den Unmündigen Vormünder beſtättigen laſſen, und Uns oder an Unſerer Statt, Unſern Statthalter, Cantzler,* Vice - *Cantzler und Räthen die Beſchaffenheit umſtändlich berichten und Beſcheids darauf gewärtig ſeyn.*

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-1192015415-150066120-19

ex cauſa dotis promiſſa ſunt, eadem non poſſunt non eandem vim habere ratione eorum, quae *ex parte mariti* ex cauſa donationis propter nuptias debentur, ſiquidem vis naturalis obligationis in hoc caſu, lege non deciſo, ciuiliter non eſt ſublata. Valida ergo ſunt pacta dotalia inter paciſcentes: ſiquidem ſponſo vel eius heredibus, defectum cauſae cognitionis vel confirmationis ex altera parte vrgentibus, obſtaret *exceptio doli mali generalis*, cum ſponſus ipſe ad petendam confirmationem ſe obſtrinxerit, quam petere neglexit *a)*. Valida non minus ſunt intuitu praefecturae, cui ſubeſt ſponſus, cum nihil omnino quod commodis publicis obfuturum eſſet, aduerſus donationem propter nuptias moueri potuerit. In hac quidem quaeſtione, quae caſum lege non definitum concernit locum ſibi vindicat monitum STRVBII, *b)* durum eſſe, ob omiſſam confirmationem pactorum iura et obligationes paciſcentium in diſcrimen vocare.

§. X.

a) Graue eſt iudicium in ſimili cauſa iudicium Iuſtiniani in Nov. 127. c. 2. in f. qui, *viris*, inquit, *poteſtatem habentibus inſinuare donationem, mulieribus pro non inſinuatis periculum imminere*, *ineptum nobis videtur.*

b) Rechtliche Bedenken Tom. I. pag. 140.

§. X.

Tertium argumentum.

Pro magis ſtabilienda ſententia prouocatum eſt ad obſeruantiam, qua inductum eſſe dicebatur, contractus matrimoniales inter coniuges, diuerſae iurisdictioni ſubiectos, in terris Brunſuico Luneburgicis vtriusque iudicis confirmationi eſſe exhibenda, eamque obſeruantiam perfectam obligationem conſtituere.

§. XI.

Reſolutio tertii argumenti.

Quidquid eam in rem propoſitum eſt, ad cautelam pertinet ſupra explicatam, qua ſecurius illos agere obſeruaui, qui pacta dotalia in foro vtriusque praefecturae, cui ſponſa et ſponſus ſubeſt, inſinuari vel confirmari petunt. Quae vero ex cautelae ratione aguntur, obſeruantiam non conſtituunt, quae non actibus voluntariis ſed actibus ex opinione neceſſitatis ſuſceptis perficitur. Vt ſimili exemplo rem illuſtrem in ciuitatibus principatuum, Goettingenſis, Calenbergenſis, et Grubenhagenſis vſu venit, vt, cum pacta dotalia ratione bonorum immobilium ciuicorum apud magiſtratum intimari et ad acta produci ſufficiat, frequenter tamen eorum confirmatio requiratur.

ratur. Quis vero inde confirmationem longa obſervantia petitam, neceſſariam eſſe, ciuesque ſub poena nullitatis ad eam petendam obſtrictos eſſe dixerit. Quando de obſeruantia quaeritur, quae pertinet ad vim et validitatem pactorum dotalium inter deſponſatos initorum, qui ſub diuerſis praefecturis exiſtunt; ad eam adſtruendam eiusmodi actus requiruntur, quibus pacta dotalia, ex parte vxoris tantum inſinuata, ideo pro irritis et inualidis habita ſint, quod ex altera parte mariti neglecta ſit eorum inſinuatio. Horum vero nihil proferri potuit.

§. XII.

Sententia in praedicta cauſa lata.

Propoſitis quae in vtramque partem agitata ſunt iſtius cauſae argumentis, ad rem pertinere arbitror, recenſere exitum cauſae, quae ex ſententia, in qua hactenus defendenda verſatus ſum, ita deciſa eſt, vt pacta dotalia ex parte ſponſae inſinuata, etiamſi ex altera parte neglecta ſit inſinuatio, iure ſubſiſtere iudicatum ſit. Dum addo rationes ſententiae Ictorum Lipſienſium, ob temporis anguſtias, quibus premor, plura ex iure patrio exponere impeditus, finem qualicumque ſpecimini academico imponere cogor.

Obwohl

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-1192015415-150066120-19

Obwohl die von weiland Herzogen Friederich Ulrichen am 5ten April des 1620ſten Iahrs gegebene Verordnung, welche, daß die Eheſtiftungen der Bauersleute von der Obrigkeit beſtätiget, widrigenfals nicht bündig und kräftig ſeyn noch darauf erkannt werden ſolle, für ein blos unvollkommenes Geſetz, welches nur etwas anrathe, ſchwerlich gehalten werden mag, weil allerdings eine Strafe, daß ſie nemlich auſerdem ungültig und nichtig ſeyn ſollen, beygefüget, auch daß weil eine Unterſuchung der Umſtände vorhergehen ſoll, folglich die Obrigkeit, ſo ſolche angeſtellet, Kenntniß der Perſonen und Güther haben muß, nicht jeder Richter ſolche Beſtätigung unternehmen dörfe, Klägern zugeſtanden werden kann; Wannenhero und in Erwegung, daſs der Beklagten mit ihrem Ehemanne errichtete Nro. actor. 11. *beyliegende Eheſtiftung nur von ihrer Obrigkeit, nicht aber von des damahligen Bräutigams ordentlich richtenden Beamten beſtätiget worden, es das Anſehen gewinnet, als ob die Eheſtiftung zwar alsdann, wenn Beklagte geſtorben wäre, von einiger Gültigkeit hätte ſeyn können, dahingegen es ſich, da voritzt deren Ehemann ohne Kinder das Zeitige verlaſſen, anders verhalte, folglich Klägern, als Beklagtin Ehemanns Geſchwiſtere zu behaupten ſuchen, daß ſie deſſen hinterlaſſene Kötherey als rechtmäſſige Erben bekommen müſten, und dawider die ungültige Eheſtiftung Beklagtin keinesweges ſchütze, wie ſie denn hierauf ihre Klage gerichtet;*

Dennoch aber und dieweil das in Abſchrift Nro. act. 42. *beyliegende von Hertzog Friederich Ulrichen gegebene Geſetz etwas beſonders einführet, allermaſſen es von denen übrigen Rechten abweicht, und der natürlichen Freyheit Eintrag thut, folglich daſſelbe durch Auslegung nicht zu erweitern noch auszudehnen, ſon-*

dern ſo viel als möglich, einzuſchränken, wie denn auch ſolches zumahl, wenn es die Nichtigkeit des Handels anbefiehlet, unter die Strafgeſetze allerdings zu zählen, bey welchen der Richter weiter nicht, als der Buchſtabe beſaget, zu gehen vermag, alſo genug iſt, daß der Beklagtin Obrigkeit die Eheſtiſtung beſtätiget, weil von dem Falle, daſs wenn aus verſchiedenen Aemtern Unterthanen ſich in die Ehe begeben, beyde Obrigkeiten den Heiraths-Contract bey Verluſt der Gültigkeit beſtätigen ſollen, ſothanes Landes-Geſez nirgend beſaget; Hiernächſt in Erwegung zu ziehen, daſs wenn Beklagtin als damahlige Braut, welche für wohlhabend, ihr verſtorbener Ehemann aber, als Klägern Bruder für nicht ſo reich ausgegeben wird, zuerſt verſtorben wäre, Klägere ſich ſolche Eheſtiſtung ſehr wohl würden gefallen laſſen haben, indem ſie ſelbſt, daſs ſolchenfals, weil der Beklagtin Obrigkeit darin gewilliget, die Eheſtiſtung beſtändig geweſen ſeyn würde, zugeſtehen, gleichwohl aber der Regel nach, und wo die Rechte nicht ausdrücklich einige Ausnahmen veranlaſſen, ein und eben derſelbige Contract nicht zugleich gültig und zugleich ungültig ſeyn kann, folglich das prätoriſche Edict, daſs wir dasjenige, was wir bey andern für Recht halten, auf unſerer Seite nicht für unbillig ausgeben dörfen, alhier einſchlägt; Wannenhero voriges Erkenntniſs abzuändern keine Urſache ſich hervorthut, wie denn die Unkoſten auch in dieſer Inſtantz, weil Klägere durchgängig ſoviel, daſs ihnen keine muthwillige Streitſucht beyzumeſſen, für ſich haben, gegen einander aufzuheben; So iſt wie im Urtheil geſchehen von uns billig erkannt.

THESES.

I.

Inſinuatio donationis vltra quingentos ſolidos, non a donante, ſed a donatario facta, inefficax eſt.

II.

Donatio vltra quingentos ſolidos, etiamſi remuneratoria ſit, actis inſinuanda eſt.

III.

Donatio, legitimam ſummam excedens, et iureiurando confirmata, non indiget confirmatione.

IV.

Donatio omnium bonorum valide iniri poteſt.

V.

Donatio omnium vel maioris partis bonorum ob ſuperuenientes liberos reuocari poteſt.

VI.

Donatio inter co niuges non eſt ipſo iure nulla.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-1192015415-150066120-19

VII.

Patri non competit ius repetendi dotem profectitiam, filia emancipata in matrimonio mortua.

VIII.

Simplex remiſſio debiti non deſiderat acceptationem.

IX.

Ademtio legati non deſiderat ſolennitatem quinque teſtium.

X.

Obligatio, quae intuitu delicti datur ad damnum reparandum, non ex delicto, ſed immediate ex Lege deſcendit.

Göttingen, Diss., 1784 (1)

ULB Halle 3
002 274 68X

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-1192015415-150066120-19

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-1192015415-150066120-19

1784,3

3

D 466

DISSERTATIO INAVGVRALIS

DE

CONFIRMATIONE VEL INSINVATIONE
PACTORVM DOTALIVM
IVDICIALI

SECVNDVM IVS BRVNSVICO LVNEBVRGICVM

QVAM

SVB AVSPICIIS REGIIS

AVCTORITATE INCLYTI ORDINIS IVRIDICI

...RAESIDE

...VICO BOEHMERO D.

...E INTIMIS ET IVRIS ANTECESSORE

...RIMARIO

PRO

...RE HONORIBVS CONSEQVENDIS

...VM EXAMINI SVBMITTIT

...VCTOR

...CVS ALBERTVS SPIEL

...OCATVS

...II MDCCLXXXIV.

...TINGAE

...CHRIST. DIETERICH

... TYPOGR.

KOENJ. RIEH. UNIVERS. ZV HALLE

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-1192015415-150066120-19