

Q. D. B. V.
COLLATIONEM

1704 22 13
240

**PRISCI IVRIS
SAXONICI CVM IV-
RE ROMANO ET MORI-
BVS HODIERNIS INSTITVENT**

(Oder: Eine Vergleichung des alten Säch-
sischen Gesetzes mit dem Römischen/ wie auch mit denen
heutigen Gebräuchen.)

AVGVSTINVS LEYSERVS,
IVR. D. ET P. P. EXTRAORD.

ET
AVCTOR

IO. EHRENFRIED MARTINI,
GRVNHANENSIS MISN.
IVRIVM CANDIDAT.

D. XI. OCTOBR. ANNI c1o 1o C. C. IX.
IN AVDIITORIO IVRIDICO

RECUSA VITEMBERGAE Anno M D C C XXXVI.
STANNO SCHLOMACHIANO.

8)

2

COLATIONEM
PRISCI IURIS
SAXONICI CVM IV-
RE ROMANO ET MORI-
BUS HODIERNIS INSTIVENT

(Sicut: Gmbergische Druckerei
Herrn Hofrathen Herrn Johann
Herrn Hofrathen Herrn Johann)

AVGVSTINVS LEYSERVS
IVR D.P.P. RECTOR

AVCTOR
IO. EHRENFRIED MARTINI

GRYNNANENSIS
IVRVM CANDIDAT
D. XI OCTOBRE ANNI 1717
IN APROBIO VALICO

REVCA THEOLOGICA ANNO 1717
STANO EUBORCHIA



COROLLARIA:

I.

THesaurus ab emtore in fundo recens emto cum moneta ante viginti annos excusa inventus, ad emtorem pertinet, non ad venditorem propter *L. un. C. de Thesauris*; ibi: *in suis locis*; item: *condita ab ignotis dominis tempore vetustiori*; & *L. 31 § 1. ibi: dominum non habeat. de A. R. D.*

II.

Pater, fratres, coniux, consanguinei et domestici heredis, in testamento instituti, testes in illo testamento esse possunt, dummodo non sint cum illo in eadem patria potestate.

III.

Bonae fidei possessor fructus consumptos,

(2

tos, licet ex iis locupletior sit factus,
domino supervenienti non restituit. *Spec.*
Sax. l. 2. art. 44.

IV.

Forma Imperii Romano - Germanici
propius ad aristocratiam, quam mo-
narchiam accedit.

V.

Maritus uxorem in adulterio depre-
hensam occidens plane non punitur. *O.*
Crim. c. 150. ibi: auß einer unsträfl. Ur-
sach N. 117. c 15. ibi: nullum periculum
ex hoc formidanti. Quibus textibus a-
brogatae sunt leges, quas Carpz. Dec. 95.
in contrarium affert.





SVMMA DISSERTATIONIS CAPITA.

1. *Respublica eruditorum maximis vicissitudinibus est obnoxia.* 2. *Id quod demonstratur exemplis Philosophia,* 3. *Jurisprudentiae naturalis, artis critica,* 4. *Jurisprudentiae civilis.*
5. *Prisca jura Saxonica adhuc hodie valere presumuntur. Nec opus est, illorum observantiam probare.* 6. *Ea sament in quibusdam capitibus juribus Romanis sunt deteriora.*
7. *Defectus & iniqua sanctiones antiqui juris Saxonici.*

X 3

8. 1. *Illud*

8. I. Illud saltem ex consuetudinibus est collectum. Praesentia juris scripti pra non scripto 9. exemplis demonstratur.
10. II. Auctores ejus, homines privati & singuli, ineptias suas immiscent.
11. III. Errores contra historiam externam 12. & patriam. Vbi origo Saxonum breviter describitur. 13. Romani hac in parte sunt accuratiores.
14. IV. Confusissima dispositio, 15. quam in ordinem redigere voluerunt Klingius, 16. Romanus, 17. Schilterus.
18. V. Multa ex jure Suevico exscribuntur.
19. VI. Confusio morum Saxoniorum cum jure Romano, 20. e. g. quod minori invito non detur curator, 21. quod insula in flumine nata accolis acquiratur.
22. VII. Immixtio juris publici.
23. IX. Necessaria multa omittuntur.
24. IX. Prohibitio alienationis bonorum sine heredum consensu.
25. X. Absurde solennitates & ordo processuum.
26. XI. Jus formularium.
27. XII.

27. XII. Multitudo festium.
28. XIII. Violenta probationes per aquam frigidam, calidam, ferrum candens & duellura.
29. XIV. Permissio privata violentia, e. g. in pignorationibus 30. que tamen ob duplicem earum utilitatem non sunt abrogata. 31. Carcer privatus, in quo debitores detinentur.
32. XV. Frequentia juramentorum,
33. XVI. Odium mulierum,
34. XVII. Nimia inter nobiles & plebejos inaequalitas, 35. que tamen in perisque capitibus hodie est abrogata. 36. Jure etiam Saxonico mulier ignobilis equiti nubens & liberi ex ea nati nobilitantur.
37. XVIII. Privilegia Judaeorum.
38. XIX. Gerada.
39. XX. Solutio debiti in reproba moneta permittitur.
40. XXI. Singulare jus circa res amissas & inventas.
41. XXII. Ususfructus bonorum pupillarum tutoribus conceditur.
42. XXIII. Creditor, amisso pignore, amittit debitum.

43. XXIV.

43. XXIV. In duplicibus judiciis iudex alterem eligit.
44. XXV. Dominus, conductor & mandans damnum, quod
vassallus, mercenarius & mandatarius patiuntur,
ferre jubentur.
45. XXVI. Obligatio infantum & furiosorum ex delicto.
46. XXVII. Commodanti & debitori pignoratitio contra ter-
tium possessorem rei vindicatio denegatur.
47. Conclusio.





Nillum unquam regnum aut imperium tot mutationibus fuit obnoxium, quam respublica eruditiorum. Singulae artes & disciplinae, quae magni illius corporis membra & civitates minores constituunt, per non adeo multa secula innumeras vicissitudines sunt expertae. In quibusdam democraticum ab initio regimen receptum & libera unicuique sentiendi facultas relicta fuit. Sed mox, cum ista in licentiam degeneraret, Optimates imperium invaserunt, & singuli sectas & familias instituerunt, quas alii inferiores sequerentur. Quod vero communiter in aristocratiis us venire solet, ut illae denique in tyrannidem degenerent; hoc etiam istis doctorum rebus publicis accidit, ut unus ex istis principibus, auctoritate sua reliquorum famam obscuraret, atque se dictator em & Imperatorem obruderet. Cujus imperium tam en raro perpetuum fuit. Nam, interposito intervallo aliquo, de suo

91577

A

fasti-



fastigio dejectus alteri locum cedit, tanto plerumque erga se odio relicto, ut, quemadmodum apud Romanos, ejectus regibus omnes horum leges, sive bonae sive malae, exoleverunt *L. 2 §. 3. de Origine Juris*, ipsius quoque placita, ramesi recta & vera, penitus abrogarentur. Quod idem deinde & successori ejus accidit, in cujus locum vel alius iterum surrogatus est, vel pristina illa libertas fuit restabilita. Atque has varietates, si singularum disciplinarum historiam ab earum incunabilis repetas, continuas in illis fuisse, deprehendes.

II. Exemplum luculentissimum Philosophia exhibet. Qui primi illam coluerunt, nullam superiorem, in cujus verba jurare necessum foret, agnovere, sed singulationem suam in indaganda veritate secuti sunt. Sed haec libertas sub Pythagora primum, qui, abrogato sapientum nomine, asseclas suos Philosophos appellabat, expiravit. Cujus viri quanta fuerit auctoritas, quam absolute in Philosophia imperium, nemo ignorat. Et licet successu temporis a quibusdam concuteretur, persistit tamen usque ad Socratem, cujus, ut Cicero ait *l. 5. Tuscul. quaest. multiplex ratio disputandi, verumque veritas & ingenii magnitudo plura genera effecit dissentientium philosophorum*. Ex eo igitur tempore aristocratia exorta est, & celebriores quidam iique pauci imperium ita inter se diviserunt, ut ipsi quidem a se invicem dissentirent, & singulares familias erigerent, novatores tamen, si qui exurgebant, & incognitam hucusque opinionem introducere conabantur, communi ope & consilio reprimerent. Turbavit tandem aequalitatem istam Zeno, atque aucto-
ritate

ritate sua, maxime apud Romanos, ceteras sectas non quidem oppressit penitus, sed tamen depressit & exinanivit, ac, ut per tria fere post Christum natum priora secula Stoica saltem philosophia laudaretur, effecit. Tum vero rebellavit Aristoteles, tanto successu, ut non solum Stoicis omne imperium abrogaret, sed ipse etiam absolutam tyrannidem occuparet, & per aliquot secula tueretur. Istis temporibus capitale erat, ab Aristotele dissentire, aliamque, quam Peripateticam, doctrinam profiteri. Sed patrum nostrorum memoriam quidam excusso hoc jugo, pristinam libertatem reduxerunt; quæ tandem nostra ætate, restitutis quibusdam sectis antiquis, introducta præterea Philosophia Eclectica, & accedente Pyrrhonismo seu Scepticismo, in rempublicam irregularem & monstrosam degeneravit.

III. Neque deessent nobis paria ex aliis quoque scientiis & disciplinis exempla, si institutum nostrum ea persequi permitteret. Nam ut de Theologia & arte medica nihil dicam, quas non vicissitudines expertum est jus naturæ? In quo, postquam Grovius scholasticos & Moralistas, qui per aliquot secula conjunctim regimen obtinuerant, de illo fastigio dejecit atque se ipsum in istud asseruit, mox a Pufendorffio iterum dejectus est, donec hodie res ad Democratiam rediit. In arte critica & literis elegantioribus, maxime in studio Latinæ linguæ quæ non confusio per secula illa barbara, in quibus unusquisque sibi dicendi magister & arbiter existebat, regnavit? Quæ, restituta seculis 15 & 16. luce, in tyrannidem conversa est, postquam Marius Nizolius, Petrus

Bembus, M. Ant. Majoragius multique alii, qui Cicero-
niani deinde appellati sunt, legem, ne quis voce la-
tina, qua Cicero usus non esset, ureretur, tulerunt, &
Erasinum eosque, qui contra sentiebant, doctorum no-
mine indignos judicarunt atque in Barbariam relega-
runt. Sed excussum hodie hoc jugum esse, quis nescit?

IV. Ipsa Jurisprudencia nostra civilis fata sustinuit
non multum constantiora. In finitum foret, ejus in-
cunabula a Græcis vel Reip. Romanæ primordiis repe-
re, & juris primum regii auctoritatem, deinde vagam
sub primis consulibus libertatem, mox juris Græci si-
vè duodecim tabularum tyrannidem, tum Collegii Ponti-
ficum oligarchiam, nec non Jctorum de jure pro lubi-
tu respondentium aristocratiam, & denique Justiniani
legitimum imperium memorare. Expendemus sal-
tem illa tempora, quæ post restitutionem juris Romani
effluerunt. In his primus Irnerius non Bononiæ so-
lum, ubi jus civile publice docuit, sed per totam Italiam,
quæ illa tempestate unica bonarum artium, præsertim
Jurisprudenciæ sedes erat, regnum suum stabilivit, &
communis omnium, qui eum secuti sunt, Jctorum pa-
ter & princeps fuit. Perstitit & post mortem ejus aucto-
ritas, dum discipuli ipsius, Bulgarus, Martinus, Hugo-
linus eam tuerentur, qui ramen nec non eorum succes-
sores ipsi jam sibi quid arrogabant, & in capita diversa-
rum sectarum sege erigebant. Cesserunt deinde omnes
Azoni, fonti isti legum, utia Baldo vocatur, qui nomi-
nis celebritate ex toto terrarum orbe decem millia di-
scipulorum Bononiam uno tempore attraxit, & librum
suum,

suum, quem summam inscripsit, adeo æstimari fecit, ut diu nemo inter JCtos reciperetur, qui illa summa careret. Breve tamen nec diuturnum ejus imperium fuit, quippe quod mox auditor ejus, Accursius, invasit, qui famosam illam Glossæ tyrannidem instituit, tantamque potestatem consecutus est, ut advocatorum & JCtorum non princeps aut Imperator, sed Deus, idolum, refugium diceretur. Non tulerunt vero diutius injustum hunc regni, quo Justiniano debebatur, usurpatorem Alciarus, solidioris Jurisprudentiæ apud Italos, & Cujacius, ejusdem apud Gallos instauratores, sed deturbato Accursio Justinianum ipsum, ex quo ille pleraque hauserat, suffecerunt; ita tamen, ut Accursio non omnem laudem, quam ille profecto maximam ingenio, diligentia & eruditione in istis temporibus singulari meruit, denegarent. Sed successores Cujacii hac quoque eum defraudarunt, & errores lapsusque Accursii ita virulento stylo suo perstrinxerunt, ut ab eo legendo, tametsi adhuc hodie inter Commentatores Juris Civilis meliorem non habeamus, omnes penitus detererent. Restitutus igitur Justinianus, non tamen Monarchiam, ut olim, sed Duum virarum saltem cum Pontifice obrinuit, cujus quippe Jus canonicum, ante Accursium adhuc promulgatum, tantum interim auctoritatis acquisiverat, ut cum civili jure æqualiter æstimaretur. Hi duo conjunctis viribus Italiæ fines longe excesserunt, & præter Galliam Hispaniamque gentes etiam in septentrionem porrectas atque inter has quoque Germanos sibi subjecerunt. Hi olim in summa libertate vixerant, nul-

lius auctoritatem revereri, sed priscas consuetudines suas simpliciter secuti. At cum juvenes quidam ex illis novarum rerum studiosi in Italiam abiissent, atque in istis academiis commorati jus civile canonicumque didicissent, & secum in patriam reduxissent, simplicitate morum Germanicorum offensi, quos hos etiam ab in-doctioribus facile percipi posse viderent, suam autem scientiam sibi inutilem futuram esse animadvertent, obliteratis illis, leges Romanas introducere desiderarunt. Aperte tamen id primum ausi non sunt. Sed scriptis in consuetudines patrias commentariis ineptissimis, & tantum ex Glossa Accursii, quæ tunc adhuc vigeat, & DD. Italis desumptis, jura Germanica, dum ea illustrare visi sunt, corruperunt & cum legibus Romanis confuderunt, tandemque effecerunt, ut hæ principaliter reciperentur, illa secundo & non nisi in subsidium valerent. Et tamen subinde exurgerent, qui hanc injuriam a majorum nostrorum juribus depellere iisque pristinam auctoritatem asserere conarentur, in illa tamen caligine & multitudine dissentientium parum effecerunt, id saltem consecuti sunt, ut jura ista ab oblivione vindicarentur. Quod autem illi frustra tentarunt, hoc nostra ætate perfecerunt Herm. Conringius, Ioannes Schilterus alique, & consuetudines antiquas Germanorum in eum locum, unde dejectæ fuerant restituerunt. Ut adeo hodie jus Germanicum primum in Jurisprudentia civili locum, alterum jus Justinianum, tertium vero jus Canonicum obtineat, & si ea fortassis inter se collidantur, posteriora duo, quæ
in

in subsidium saltem recepta sunt, cedere debeant priori.

V. Quæ quidem sententia, a celeberrimis JCris comprobata & propugnata, hodie, in terris præsertim ad Palatinatum & Vicariatum Saxonicum pertinentibus, in communem opinionem recte abiit, & consensu ple-
 rorumque judiciorum & Collegiorum est recepta. Et, tametsi aliqui superstitioni legum Romanarum cultores ei directo contradicere fortassis audeant, pauci illi sunt nulliusque nominis & auctoritatis. Ast alii subtiliores indirecto illam sententiam & auctoritatem jurium priscorum Germanicorum labefactare student. Concedunt illi nobis, mores Germaniæ legibus Romanis, si-
 cubi cum illis collidantur, præferendos esse. Sed negant, libros istos vereres, Speculum Saxonicum, Weichbildum, Jus feudale Saxonicum sufficere, ut ex iis mores consuetudinesque temporum nostrorum haurias. Consuetudinem enim facti esse ajunt, adeoque non ex scriptis, sed ex usu fori & observantia judicio-
 rum probari debere. Igitur, si vel maxime textum ex juribus Germanorum antiquis asseras, negant, eum attendendum esse, nisi simul observantia ejus & receptio demonstretur. Quam opinionem si admittas, exiguus remanebit priscorum illorum voluminum usus, imo, si rem recte perpendas, nullus. Nam præterquam, quod difficillima sit observantia probatio, & unius etiam actus vel præjudicii contrarii allegatione elidatur; superfluum omnino erit, prisca illa jura ad confirmandam sententiam suam adhibere, si ipsa per se auctoritatem non habeant

habeant, sed eam demum ex observantia nostrorum temporum accipiant. Brevius igitur & melius feceris secundum horum hominum sententiam, si, omnis priscis juribus, statim ad observantiam provocas. Sed strenue *Magnificus Hornius in Jurispr. Feud. c. 1. §. 32.* his, qui ita statuunt, se opposuit, &, valere jura Saxonica antiqua atque in dubio recepta præsumi, tametsi usus in specie non probeatur, breviter, sed accurare & luculenter, ostendit. Cui nuper admodum contraxit *Consulciff. Werthofius in Juris Enucleati Proem. c. 2. §. 10. lit. c.* operosse quidem, ut solet vir in antiquitatibus Germanicis & jure publico versatissimus, immerito tamen. Namque 1) certa est & indubia regula: Jus, quod semel in provincia aliqua receptum fuit, tamdiu ibi valere, donec, illud vel contraria lege vel consuetudine abrogatum doceatur. Nemo vero, nisi impudentissime omnem historię fidem abrogare ipsique adeo *Aurea Bulle c. 5. §. 2.* contradicere audeat, negaverit, prisca illa jura, quæ in Speculo & Jure feudali Saxonico nec non in Weichbildo continentur, in omnibus iis terris, quæ adhuc hodie ad Vicarium Saxonicum pertinent. Saxonia videlicet superiore & inferiore, Thuringia, Marchia, Pomerania, Bohemia, Silesia, Lusania, Holfatia &c. recepta olim & observata fuisse. Cum vero nunquam, farente ipso Werthofio, vel lex Imperii generalis, vel consuetudo universalis auctoritatem jurium Saxonorum penitus sustulerit, sed ea iis quoque temporibus, quibus maxime jura Romana vigerunt, persisterit, atque ita ad nos transferit; manifestum est, non illum,

lum, qui jura ista pro se allegat, eorum observantiam docere, sed hunc potius, qui usum illorum negat, contrariam sanctionem aut consuetudinem ostendere oportere. Quod argumentum, in quo tamen præcipuum nostræ sententiæ robor positum est, non attigisse Werlhofium miror. Deinde 2) tametsi non negemus, jura ista Saxonica a privato collecta neque a principe expresse confirmata legis scriptæ auctoritatem non habere; sufficit tamen nobis, quod, cum, eadem usu recepta fuisse, negari nequeat, juris non scripti, quod legem per omnia imitatur, *L. 33. de LL.* vicem obrineant. Neque enim in libris istis privatorum opiniones, sed antiquissimæ majorum nostrorum consuetudines continentur. Ita Repkavius in proœm. *Spec. Sax.* Dieses Recht habe ich selber nicht erdacht. Es habens von Alters auf uns bracht. Unser gute Vorfahren. Quemadmodum ergo jus feudale Longobardicum, licet a privatis Jctis collectum, tamen ad decisionem controversiarum feudalium recte allegatur, neque peculiarem observantiæ probationem requirit, nescio profecto, cur id, quod in peregrino jure obtinet, in patrio non debeat valere. Accedit, quod in *LL. Imperii* subinde præcæ gentium consuetudines & antiqua jura adeoque inter hæc etiam Saxonica confirmantur, atque scriptis juribus præferantur. *Ord. Crim. Caroli V. proœm.* ibi: Wollen wir Churfürsten/ Fürsten und Ständen an ihren alten/ wohlhergebrachten/ rechtmässigen und billigen Gebräuchen nichts benommen haben. *Ord. Judicii Aulici Casarei tit. 1. §.* Und weisen ibi: So dann zu förderst unser Römische Käyserl. Wahl- Capitulation, Reichs Abschiede/

schiede/ Religion und Profan-Frieden/ wie auch je-
 des Standes/ Landes/ Orts und Gerichtes/ sonderlich
 die gebührliche allegirte und probirte Privilegia, gute
 Ordnungen und Gewohnheiten, und in Mangel de-
 rer selben, die Käyserliche Rechte und rechtmäßige Ob-
 servationes und Gebräuche in acht nehmen. &c. &c.
 Quod autem 3. Werlhofius urget, patriis illis iuribus
 multum vel ipsa vetustate, vel contraria observantia,
 vel legibus recentioribus derogatum esse; hoc nostram
 potius sententiam confirmat; reliquorum videlicet ca-
 pitum, quæ vel consuetudine vel lege sublata doceri non
 possunt, usum superesse. Sola enim vetustas justol-
 re nequit arg. *L. 27. C. de Testam.* Et iniquum foret, ex
 quorundam capitum abrogatione sublationem totius
 operis arguere. *L. 32. §. 6. C. de Appelat.* Et quanquam
 fateamur, in quibusdam provinciis, e. g. Luneburgi-
 cis, per expressam legem jus Saxonicum plane antiqua-
 tum esse, hoc tamen ad alias terras extendendum non est.

VI. Quæ cum ita sint, apparet, antiquas Saxonum
 consuetudines, quæ in Speculo Saxonico, Jure feudali &
 Weichbildo collectæ exhibentur, in iis adhuc terris, quæ
 ad Vicariatum Saxonicum pertinent, valere, & juri etiam
 civili & canonico anteferri, neque opus esse, utris, qui
 easdem allegat, earum observantiam hodiernam do-
 ceat, cum illa præsumatur. Interim non possum il-
 lorum sententiæ accedere, qui nescio quo prisca sim-
 plicitatis Germanicæ amore & in Romanos odio com-
 motori, quicquid in legibus Justinianeis reperitur, absur-
 dum, & iniquum esse putant, contra vero jura, quæ
 in.

in veteribus illis libris Saxonum continentur, in omnibus partibus elegantia, accurata, æquitati convenientia, atque jure Romano meliora prædicant. Cum tamen, si utrumque jus recte examines justusque existas rerum æstimator, in utroque multa bona & laude digna, multa etiam vitia & defectus deprehendas. Invenies profecto non solum inter antiquissimas Germanorum consuetudines, quas Tacitus de Moribus Germanorum recenset, sed & inter recentiores, quæ in Speculo Saxonico &c. exhibentur, multa, seculo illo rudi & incondito digna, & quæ tanquam irrationabilia merito apud nos usum non habent. Reperies contra multa in legibus Romanis sapientissime introducta, quæ ad jura nostra patria emendanda & supplenda recte adhibentur.

VII. Quod ut eo clarius appareat, collationem juris Saxonici antiqui cum jure Justiniano instituemus, potissimas, quæ inter utrumque intercedunt, differentias breviter indicabimus, & in quibus capitibus alterum alteri præferri debeat, ostendemus. Rem omnem duobus capitibus complectemur, in quorum primo vitia, defectus & errores præscarum Saxonicarum consuetudinum enarrabimus, & quid contra a Romanis justus meliusque statutum sit, annectemus; in altero viceversa novos legum Justinianearum & æquitatem præsci juris Saxonici exponemus.

IX. Primus Jurisprudentiæ veteris Saxonici defectus est, quod illa non legibus certis & promulgatis, sed saltem moribus & consuetudine constet. Tamen si

enim aliqui sint, qui rep. quæ sine legibus, solis consuetudinibus gubernatur, longe felicior existant, verius tamen est contrarium; mores videlicet sine jure scripto ad bene regendam civitatem non sufficere. Namque 1.) jus non scriptum seu consuetudinarium nimis est incertum ac varium, cum solius populi, quo nihil est mutabilius, consensu & arbitrio nitatur. Ut proinde in istis rebus, in quibus ex moribus judicandum est, diversas sæpe & contrarias consuetudines reperiatis, & quam in præsens sequi debeas, ignores. Vide L. 2. §. 3. de O. l. ibi: *incerto magis jure & consuetudine, quam per latam legem.* Quam incertitudinem etiam experti sunt majores nostri, Saxones antiqui. Nam & apud illos multi diversas & contrarias consuetudines observabant. *Spec. Sax. l. 3. a. 64.* Der Gegend ist auch genug binnen dem Herzogthum und Lande zu Sachsen / die sonderliche Rechte haben wollen; & art. 42. ibi: *Last euch nicht wundern / daß diß Buch so wenig sagt von der Dienst-Leut Recht. Denn es ist also mannigfalt / daß niemand sein zum Ende kommen kan und mag. Dann unter jeglichen Bischoffen und Aebten und Aebtischir haben die Dienst-Leute sonderliche Recht / und darun kan ich hie das alles nicht entscheiden / & art. 79. ibi: nach ihren sonderlichen Dorff- Recht.* Unde Imperator quoque l. 3. a. 33. in judicando singulorum locorum consuetudines attendere juberur. Deinde 2.) jus consuetudinarium est nimis angustum, & cum plerumque memoria saltem hominum contineatur, omnes diversos, qui in rep. eveniunt, casus complecti & decidere nequit.

nequit. Igitur occasionem aperit frequentibus litigiis, disputationibus, fraudibus & iniquis sæpe interpretationibus atque arbitriis iudicum. Contra leges scriptæ, ut recte ajunt Romani adolecentes apud *Livium l. 2. c. 3.* res furda & inexorabilis sunt, neque si in iis ferendis necessaria requisita observantur, affectibus facile aut iniquis explicationibus & detorsionibus locum faciunt. Tum 3.) leges, siquidem a justo legislatore proficiscuntur, semper bonæ & æquæ sunt. Inter consuetudines vero nunquam non aliquas reperias, quæ non cum æquitate vel ratione certent. Sæpius illæ omni ratione & fundamento destituuntur *L. 20. de LL.* Exemplum iterum præbent Germani. Quorum mores dum recenset *Tacitus*, multos refert pessimos & iniquissimos, e. g. de servis per iracundiam impune occidendis *cap. 25.* de ludorum licentia & jure *c. 24. Sc.* Et in specie de Saxonibus nostris *Glossator ad Spec. Sax. l. 3. a. 21 n. 9.* Der Sachsen Gewohnheit/was diß Stück anlangt/ ist seint-her abgelegt. Denn als sie sich zum Glauben bekehreten/ und das Land besetzten/ da ließen sie allerley böse Gewohnheiten fahren/ welche wider Gdt waren. Porro 4.) jus consuetudinarium sine legibus scriptis non sufficit ad homines in officio continendos. Id quod illi ipsi, qui a nobis dissentiunt, inter quos *Berneggerus ad Taciti Germ. q. 112. Sc. 113*, fatentur. Ajunt enim, rempublicam malis moribus infectam emendari aliter commode non posse, nisi per scriptas leges. Ex quo non solum illud consequitur; legem longe arctius vinculum coercendorum civium esse, quam consuetudinem;

B 3

nem;

nem; sed &, cum, ut supra ostendimus, nulla sit civitas, quæ cum bonis moribus non etiam improbos fovet, nullam quoque rempublicam legibus scriptis cavere aut saltem feliciter sine iis administrari posse.

IX. Clarius hoc apparebit, si ex historicis exempla earum civitatum, quæ jure saltem consuetudinario usæ sunt, cum istis rebus publicis, quibus leges latæ fuerunt, conferamus. Has enim longe meliores fuisse, videbimus. Prodeant primum in medium Germani nostri, qui, quamdiu jure scripto caruerunt, inconditi, feroces, inhumani, turbulenti & impii fuerunt. Antiquissimis certe temporibus Germanos non juberi, non regi, sed cuncta ex libidine agere, Tutor Batavus apud *Tacitum Hist. l. 4. c. 76.* & *Pomponius Mela*, eos jus omne in viribus habere, testantur. Et agreste illud vivendi genus, barbari mores, inaudita sævitia, ignorantia supina, odium bonarum literarum, turpis inertia & desidia, perpetuæ computationes &c. quæ apud eundem *Tacitum* in libello *de Moribus Germanorum* describuntur, tantum mihi erga istud seculum horrorem incutiunt, ut mirer etiam, reperiri superstitiosos quosdam antiquitatis æstimatores, qui hanc majorum nostrorum, ut ajunt, simplicitatem ament, laudent & eorum ætatem non solum nostræ præferant, sed & cum aureo illo seculo, quod & ipsum tamen, ut ab *Ovidio* aliisque describitur, hoc præsentem ferreo longe deterius est, component. Sed non opus est, ad illa antiqua nimis tempora recurrere. Consideremus saltem Germaniæ statum post *Caroli Magni* obitum. Innumeras illas calamitates,

mitates, bella, diffidationes, atrocitas, mutationes sustinuit, quamdiu singularum provinciarum & Imperii totius negotia, electiones, judicia &c. ex usu & observantia, non ex legibus scriptis administrabantur. Neque mutua illa injuria, continuæ incursiones & pericula cessarunt prius, quam quædam etiam medicina a Rudolpho Habsburgico aliisque strenuis & prudentibus Imperatoribus afferrentur, quam *Carolus IV.* condita *Aurea Bulla* modum eligendi præseriberet, mox *Maximilianus I.* pacis publicæ leges promulgaret, & iudicium Camera institueret. Tunc, quæ tumultuariæ olim & nunquam non sanguinolenta ex usu & consuetudine fuerat, electio Imperatoris, pacifica esse cepit, & privati omnes antea continuis injuriis & prædationibus de more expositi lege ista publica securi redditi fuerunt. Idem Romanorum fatum fuit. Floruerunt illi mirifice sub regibus, cum scriptis eorum legibus uterentur, *Florentius l. 1. c. 8. Dion. Hal. Antiq. Roman. l. 5.* adeo ut *Brutus*, qui *Tarquinius* superbum exegit, si libertatis immaturæ cupidine priorum regum alicui regnum extorsisset, pessimo publico id facturus fuisset. *Livius l. 2. c. 1.* Sed, ejectis regibus, omnes horum leges exoleverunt, cepitque populus Romanus incerto magis jure & consuetudine alii, quam per latam legem, idque per multos annos passus est. *L. 2. §. 3. de O. I.* Quo tempore quot seditiones exorta, quibus injuriis plebs a patribus, & patres a plebe affecti fuerint, nemo ignorat, donec, apportatis ex Græcia legibus, publicæque in 12. tabulis propositis, pristina tranquillitas aliquantulum restitueretur. Taceo exemplum Ebraeorum, quorum perfectissimam & ab ipso Deo institutam rempublicam scriptæ statim ab initio leges monierunt. Nihil dicam de Græcis civitatibus, ex quibus præcipuæ Athenæ & Sparta ad illud fastigium non nisi per *Solonis* & *Lycurgi* leges evectæ sunt. Vbi miror, illos, qui contrariam nostræ sententiam defendunt, ad Spartanorum exemplum provocare, eosque mori-

moribus saltem & consuetudine a Lycurgo ejusque successoribus bene feliciterque gubernatos fuisse, putare. Habuerunt utique leges, non tamen scripto comprehensas, sed quas memoriæ mandare necesse erat. Vide *Plutarchum Lycurgo, Xenophontem de Republica Lacedæmoniorum, Justinium l. 3. c. 2. ibi: Non habentibus Spartanis leges instituit.* Ex quibus auctoribus explicandus est §. 10. I. de *jur. nat. gent. & civ.*

X. Alter juris Saxonici antiqui defectus est, quod illius libri ab uno homine eodemque privato fuerunt compositi. Speculi quidem Saxonici auctor est Eck a Repkau, Weichbildi vero & Juris feudalis collectores ignorantur. Umbraticos tamen homines & pinguiore ingenio præditos fuisse, & ipsi in præfat. passimque fatentur, & scripta illorum demonstrant. Vide *Conringium de Origine Juris Germ. & Gryphiantrum de Weichbildi Saxonici.* Igitur absurda multa compilationibus suis interserunt, & privatas opiniones suas sæpe ridiculas & falsas infarciunt. De Weichbildi auctore res manifesta est, & vel ex primo statim capitulo apparet. Quid enim foedius & stolidius excogitari potest, quam, quod ille jus omne indivinum, municipale & provinciale dividit, quod jus Pontificium juri divino accenset, quod dictum istud discipulorum *Luce XXII. 38.* Ecce duo gladii; Christo tribuit, quod ex eo duplex summum imperium, Imperatoris & Pontificis, deducit, quod originem potestatis secularis sive Cæsareæ ad S. Joannem, Canonice ad Petrum refert, quod jus provinciale de jure gentium, uti vulgo sed male dicitur, explicat, quod hoc tempore Alexandri M. cepisse autumat &c. Repkavius, qui Speculum composuit, tametsi circumspiciatior aliquantulum & prudentior sit, labitur tamen sæpius, & judicia sua parum firma atque opiniones absonas libro, qui jura totius reipublicæ tractare debebat, immisceat. Specimen loco sint ea, quæ in *l. 3. a 24.* de origine & iniqua conditione servorum hominumque propriorum disserit, quam & juri

juri naturæ & divino positivo repugnare & vi injusta introductam fuisse, atque per impiam & irrationabilem consuetudinem hodie servari, argumentis frivolis admodum, & quæ nostra refutatione non indigent, ostendit. Non melior est ratio, quæ in *l. 2. d. 6.* ex potestate, quam Deus homini *Genes. l. 26. 28.* in feras bestias, pisces & volucres dedit, colligit, neminem propter ejusmodi animalium læsionem vel ablationem poena corporis afflictiva affici posse. Cujus argumenti levitatem agnovit etiam *Glossator Germanicus ad d. art.* atque Repkavio distinctione adhuc ineptione succurrere conatus est. Illa quoque opinio, quæ in *l. 1. art. 3.* continetur de septem mundi ætatibus, quarum singulæ mille annis consent, non communis totius Saxonie est, sed a Repkavio, qui se illam ex Origine hausisse dicit, proficiscitur. Cui etiam ridiculam illam graduum consanguinitatis computationem, quæ in *codem art. 3.* a partibus corporis humani, capite collo, scapula, cubito, articulis & ungue medii digiti desumitur, debemus; quæ ineptias Pontificis Romani, prohibitionem conjugii in quarto gradu a quatuor humoribus corporis humani sive elementis deducens *c. 8. X. de Consanguinitate*, longe superat. Plura superessent imperitiæ hujus & stoliditatis, aut, si mavis, simplicitatis exempla, sed quæ infra occurrent, & quibus in præsens inhærere, tædiosum est. Quanto melius igitur cura consiciendi libros juris Romani a Justiniano pluribus iisque non privatis, sed in publicis muneribus constitutis, atque eo tempore eruditissimis commissa est, qui non suas singuli sententias, sed quæ ex JCris optimis desumtæ ab omnibus probarentur, inseruerunt?

XI. Tertium, quod in jure prisco Saxonum reprehendendum occurrit, est historiarum ignorantia, & qui ex illa proficiscuntur, foedissimi contra omnem monumentorum fidem errores. Ex quibus potissimos nunc saltem enarrabimus, non tantæ connumeratis iis, qui a Glossatoribus com-

C

mit.

mittuntur; de quibus ita *Conring. de Origine Juris Germ. c. 29*:
Multa, inquit, sunt fabulae in ipso jure Weichbildico & Saxonico,
plures in Glossa Speculi; at nusquam putidiora mendacia reperias,
quam in Glossa Weichbildica. Excusari tamen fortassis possent,
 quae de aliarum gentium origine & rebus gestis parum accu-
 rate referuntur, e. g. quod Nimrothus primus jus municipi-
 pale condiderit, *Weichb. a. 6.* quamvis, quod ibidem additur;
 ipsius vocis Germanicae, *Weichbild*, originem ad Nimrothi
 tempora referri a palatiis, denen *Weichhåusern*, a Nimrotho
 Babylonicae extructis, descendere; & puero indignum, quod
 quod Graecae Monarchiae ab Alexandro M. conditae se-
 des Constantinopolis fuerit, quod Imperium Romanum a
 Divo Petro, totius orbis Christiani capite, sit institutum, quod
 Romani per longum tempus sine jure & judiciis in effreni li-
 centia vixerint, quod Romani & Athenienses primi morem
 foedus pacemque stipulata manu faciendi (*Hand-Frieden*) in-
 troduxerint, *Weichbild. a. 7.* quod Judaei privilegia sua & secu-
 ritatem, qua adhuc hodie fruuntur a Fl. Vespasiano per Jose-
 phum, qui Titum filium ejus a lepra sanaverit, impetrave-
 rint. *Spec. l. 3. a. 7.* quod Constantinus Imperator Sylvestro
 Pontifici facultatem dederit, multam 60 solidorum, *Schil-
 linge*, a maleficis exigendi. *Spec. l. 3. a. 63.*

XII. Haec omnia quippe peregrina & Germanis vix sua-
 rum rerum illo tempore curiosis incognita impune iis remit-
 temus. Illa vero incuria, quam in enarrandis rebus patriam
 nostram respicientibus, origine videlicet gentis Saxonicae, fa-
 ctis ejus celebrioribus, jurium legumque primordiis commit-
 tunt, aequo animo ferri non potest. De qua sic *Albertus*
Cranzius in praefat. Saxon. Gentis Saxonum primordia & originem,
& quas putant, antiquitates apud nostros relegentem pudor occupae
& confusio faciei. Ita puerilibus fabulis & anilibus deliramentis
 omnia scietur, ut nihil in his sibi constet. Et tamen culpam in
 prisca tempora literarum omnisque eruditionis expertia reji-
 cias,

cias, indignum tamen jam illo seculo erat, tam fœde errare, cum veritas restitui paulatim inciperet, & vel a vicinis disci potuisset. Neque verosimilia quidem sunt, quæ a *Repkavio in l. 7. a. 44. Speculi* referuntur: Saxones videlicet ab initio in Alexandri M. exercitu militasse, Asiamque devicisse, deinde vero, mortuo duce suo, cum odiis devictarum gentium premerentur, naves conscendisse, ex quibus, plerisque submerfis, octodecim in Prussiam, duodecim in Rugiam, quatuor & viginti in Saxoniam appulerint, ex eaque Thuringos expulerint. Quam fabulam ex *Witichindi l. 1. Annal.* haustam egregie refellit *Albertus Cranzius*. Verior de Saxonum origine sententia est: Hanc gentem, quam neque *Julius Cæsar*, neque *Sirabo*, neque *Tacitus*, sed primus *Ptolomeus Geographus*, qui in medio seculo II, post Christum natum vixit, memorant, originem appellationemque suam ad hoc ipsum seculum secundum referre debere; fuisse eam coloniam ex reliquis Germaniæ populis compositam nomenque suum ab enormibus cultris, quos gestabant & saxas vocabant, traxisse, ab initio exiguam terram Chersoneso Cimbricæ vicinam inhabitasse, deinde vero auctam, duabus maxime expeditionibus, altera in Britanniam anno circiter 449. Hengisto duce, altera in Thuringorum provincias anno 524. susceptis inclaruisse, & sedes, quas adhuc obtinent, successu temporis a Carolo M. diuturnis bellis fractam & Christi præceptis imbutam, tandem sub Henrico Aucupe, vero patre patriæ & gentis Saxonicæ amplificatore, Privilegiis ornatam, bonis moribus excultam & in urbes, Saxonibus antea incognitas, congregatam tandem ad summum gloriæ & felicitatis fastigium pervenisse.

XIII. Longe autem putidiora sunt, quæ auctor *Weichbildi* de rebus historicis recentioribus, in quibus veritas facilius haberi poterat, e. g. de Magdeburgo ab Ottone M. condito, de ducatu Scharthoviensi & Hallensi *Weichbild a. 9. 10. 12.* commentatur, quæ omnibus illius ævi monumentis re-

ragantur. Quid ineptius etiam esse potest, quam quod Repkavius in *Proem. Speculi sui*, præter Carolum Magnum, Constantinum quoque Saxonibus jura dedisse, affirmat? Taceo cetera. Accuratiores profecto sunt Romani hac in parte. Quamvis enim Pomponius in *L. 2. de O. 7.* posuerit quædam, quæ cum reliquis historiæ Romanæ scriptoribus conciliari nequeunt, minutiora tamen sunt, neque ignorantie virorum eruditissimorum, sed festinationi imputanda, ipsique veritati parum nocebunt. Quantula enim quæso sunt, quod in *d. L. 6. 2.* Tarquinius Superbus appelletur, qui Priscus vocari debebat, quod in §. 3. inter regifugium & confessionem 12. tabularum viginti saltè anni intercessisse dicantur, quod in §. 4. decem legati in Græciam, quorum tres tantum fuerunt, milli memorentur &c. Hi profecto errores exigui nulliusque momenti acrem illam *Charondæ* aliorumque, inter quos *Menagius Aman. c. 5.* est, censuram non merentur, sed ab æquo rerum arbitro facile excusantur.

XIV. *IV.*, quod in vetere jure Saxonico reprehendimus, est magna illa, quæ in toto opere cernitur, confuso. Doctrinæ, quæ ibi tractantur, neque coherent inter se, neque ad certos titulos vel capita referri possunt. Plerique articuli tria vel quatuor argumenta diversissima continent, quæ, ne summa quidem diligentia adhibita, invicem conciliaveris. Vide e. g. *Spec. Sax. l. 2. 4. 6. Weichbild. a. 17. Jus feud. a. 39. &c.* Qua in re iterum præferri debet jus Romanum, in quo licet non negaverim ordinem in disponendis Institutionibus, Pandectis & Codice meliorem fortassis & commodiorem observari potuisse; ille ipse tamen, qui adhibitus fuit, non omnino spernendus est, multique elegantem satis ejus rationem ostenderunt. Vide *Gothofredum in Appendice Corporis Juris Civilis* Quod frustra de jure Saxonico expectes.

XV. Agnoverunt istum defectum aliqui DD. & cum ordinem a primis collectoribus Juris Saxonici observatum omnino nullum esse viderent, alium substituerunt. Elabo-

ravit maxime hac in re *Melchior Klingius*, Doctor apud Lipsien-
ses non incelebris. Is omnia ea, quæ in Speculo Saxonico
confuse continentur, ad certa capita retulit, & ista capita in
quatuor libros divisit; ita, ut primus liber de dignitatibus,
& diversis judicum officiis, secundus de judicio & ordine pro-
cessuum, tertius de jure personarum & rerum, de servituti-
bus, præscriptionibus, hereditatibus, contractibus, & quæ eo
pertinent, quartus de delictis eorumque poenis & processu
agerent. Prodiit illud opus post mortem Klingii anno 1577.
sub titulo: Das ganze Sächsische Landrecht mit Text und
Gloss, in eine richtige Ordnung gebracht; sed paucissimos in-
venit aestimatores. Præterquam enim, quod ordo a Klingio
adhibitus multis displiceret, nihil erat, quod istam editionem
commendaret. Textum ipsum mutilaverat, & ex Speculo
sistem, non etiam reliquis juris Saxonici libris, desumerat.
Glossam ejusque ineptias fideliter admiscuerat. De suo pau-
ca eaque fere nullius momenti inspererat. Igitur liber ille
facile neglectus fuit.

XVI. Majore plausu excepta est *Francisci Romani*, iidem
Lipsiensis Doctoris, opera; qui nova plane methodo usus,
jus Saxonicum antiquum ita optime explicari posse putavit,
si illa capita, in quibus id maxime a jure Romano discedit,
justo ordine proponeret. Quamobrem ex scriptis *Ludovici
Fachsii*, *Benedicti Reinhardi* & *Christophori Zobelii* differentias juris
civilis & Saxonici excerptis & in quatuor partes distribuit,
quarum prima judicialia, secunda contractus aliaque ad obli-
gationes & actiones pertinentia, tertia ultimas voluntates,
donationes, successiones ab intestato, investituras feudales,
quarta poenalia complectirunt. Sed in hoc etiam opere, quod
anno 1598 prodiit, multa desideratur accuratioris Juri. Ne-
que negari potest, auctorem fere omnem operam explica-
tioni juris Romani & allegandis legibus atque DD. impende-
re, præcipuas vero juris Saxonici difficultates sicco, ut ajunt,
pede præterire; multas, quæ tamen vere inter jus Saxonicum

& Justinianeam intercedunt, differentias omittere, alias e contra non necessarias & falsas fingere. Sic e. g. erroneum est, quod *Zobelius P. 2. diff. 10.* asserit, liberos ex incestis nuptiis, ignorantia vel errore contractis, genitos jure Saxonico legitimos, jure Romano illegitimos esse. Vtroque enim iure sunt legitimi, *Spec. Sax. l. 3. a. 27. Ulpianus tit. 7. §. 4. L. 4. C. de Incestis nuptiis L. 57. §. 1. de Ritu nupt.* Neque melior est ejusdem *Zobelii diff. 38 P. 2.* ubi filium familias militem, advocatum vel doctorem, quicquid in castris, vel legendo in scholis, vel advocando lucratur, hoc jure Saxonum sibi, jure Romano patri acquirere, affirmat. At, jus Romanum hac in parte juri Saxonico conforme esse, ex *L. ult. C. de Inoff. test. & L. 1. C. de Castrensi pec.* apparet. Neque veriora sunt, quae addit *Zobelius*, patrem castrense vel quasi castrense peculium, invito etiam filio, administrare posse. Vide *L. 2. C. de Castrensi pec.* Idem *Zobelius P. 4. diff. 33.* pessime interpretatur *Spec. Sax. l. 3. a. 31.* qui eo casu, cum quis elapso post vulnerationem anno moritur, vulnerantem de homicidio conveniri posse negat. Ex eo colligit *Zobelius*: Jure Saxonico accusationibus pro homicidio annali tempore praescribi. Taceo ceteros ejus errores, e. g. apertas contradictiones, uti in *P. 1. diff. 29.* ubi *Zobelius*, jure Saxonico jusjurandum ad heredes transire, jure civili non; *Reinhardus*, jure civili illud transire, non jure Saxonico, asserit. Sed sententia *Zobelii* vera est propter *Spec. l. 3. a. 11. L. 11. §. 2. Rerum amot. L. 42. de R. I.*

XVII. Tandem *Joannes Schilterus*, vir de jurisprudentia nostra immortaliter meritus, in opere illo, quod *Praxin Juris Romani in foro Germanico* inscripsit, jus Saxonicum antiquum & recentius secundum ordinem Pandectarum eleganter & perspicue, plerumque in fine singularum Exercitationum, proponit. Nihil potest esse accuratius. Quippe textus ipsos eleganter illustrat, inter se confert, vocabula obsoleta & hodie incognita, nec non mores antiquos ex veteribus scriptoribus pulchre exponit. Vnicum est, quod in eo etiam ob-

serva.

servavit & improbavit *Magnificus Bergerus in Diff. de Centravindicatione §. 16* nimius videlicet erga jus Suevicum amor, quo ductus in recensendo prisco jure Svevico longe diligentior & accuratior est, quam in Saxonico, cujus præcipuos textus sæpe omittit, uti luculento exemplo ibidem probatur.

XIIX. V, quod compilatori juris Saxonici antiqui, potissimum autem Speculi, objicitur, est crimen plagii literarii. *Speculum enim Saxonicum, ut Lambecii L. 2. de Biblioth. Cesar. c. 8. §. 825. verbis, utar, per Eckonem Repkavium ex Speculo Svevico mutilatum, corruptum & interpolatum fuit.* Idem sentit *Schilterus Ex. 13. §. 9. & Ex. 17. §. 12.* Qui etiam *Ex. 16. §. 33.* codicem Suevicum esse perspicuorem Saxonico, magisque facere ad ejus illustrationem & juris Germanici rationem penetrandam, asserit. Tametsi vero sint, qui Lambecio Schilteroque hac in parte contradicant, & Speculum Saxonicum antiquius esse Suevico, neque illud ex hoc exscriptum fuisse, affirmant, nihil tamen roboris habent eorum argumenta, quorum potissimum desumitur ex ipsius Repkavii testimonio, qui, se librum hunc ohne Hülffe und eines andern Lehre scripsisse profiteretur. Sed ad æquum eorum, qui utrumque Speculum legerunt, arbitrium provoco. Hi profecto fatebuntur, ob maximam, sæpe etiam in verbis, utriusque convenientiam necesse esse, ut alteruter collector, dum librum suum scriberet, alteruter ob oculos habuerit. Cum vero & Stylus Speculi Svevici majorem verustatem sapiat, & ea, quæ in utroque Speculo conveniunt, in Suevico longe clarius &

& uberius proponantur, Saxonicum vero ea, quæ bene in Suevico dicta sunt, sæpe non recte assequatur, & infeliciter exprimat, magis verosimile est, Repkavium potius ex eo sua consarcinasse.

XIX. VI. juris Saxonici antiqui vitium, quod ante me etiam *Schilterus Ex. 4. §. 19. lit. b.* observavit, est confusio juris patrii cum jure Romano. Multi enim, ut *Schilterus d. l.* ait, *Speculi Saxonici articuli non priscis Saxonum legibus aut moribus, sed ex jure civili Romano recens inflaurato sunt desumpti.* Negandum videlicet non est, illo jam tempore, quo Repkavius floruit, seculo nempe 13, jus Iustinianicum non quidem plena auctoritate in fora & judicia Germanica introductum fuisse, sed tamen Germanis ob vicinam Italiam & multitudinem Doctorum, qui ex terra ista adsciti iudices & consiliarii Cæsarum creabantur, innotescere & æstimari cepisse. Repkavius ergo noster, qui etiam, nescio quo fato, principia juris Romani didicerat, eadem, cum ipsi placuissent, juribus patriis inferere & interdum etiam præferre non dubitavit. Hunc refero, quod in *Spec. l. 2. art. 63.* morem Saxonicum, quo feminae neque in alienis neque in propriis causis sine curatore in judiciis admittuntur, a Carfania, sive, ut corrupte eam appellat, Calphurnia derivat, quæ secundum *L. 1. §. 5. de Postulando* in verecunde postulans & magistratum inquietans causam dedit edicto, quod mulieres a postulando arceat. Vbi obiter noto imperitiam *Interpretis Latini*, qui Germanicum Ecconis textum in Latinam linguam transtulit, & cum historiam illam de Carfania ex jure Romano

mano

mano haustam esse & coram prætore accidisse, (vide *Vader. Max. l. 8. c. 3. n. 2.*) ignoraret, eam ex Annali quodam Germanico desumptam & coram Rege contigisse, in epre credidit.

XX. Illud quoque ex jure Romano, § 2. l. de *Curatoribus* haustum viderur, quod in *Spec. l. 1. art. 42.* curator minoribus volentibus saltem detur, ab iisdem autem, si ipsi res suas administrare velint, reculari queat. Verba clarissima sunt: Vor seinen Tagen und nach seinen Jahren mag ein Mann wol Vormunden haben / ob er es bedarff / und mag ihr auch wohl entberen / ob er will. Quem textum *Schilterus Ex. 37. §. 83.* de majorene solo explicat, sed minus accurate. Deceptus ille fuit codice vitiose descripro, in quo ita legebatur: Über 21. Jahr ist der Mann zu seinen Jahren kommen / über 60. Jahr ist er zu seinen Tagen kommen. Vera autem lectio, quam etiam accuratissima Christophori Zobelii editio sequitur, hæc est: Über 21. Jahr ist der Mann zu seinen Tagen kommen; über 60. Jahr ist er über seine Tage kommen. Videlicet jure nostro Saxonico pupillus, qui annum 14. nondum complevit, dicitur esse binnen seinen Jahren & appellatur ein Kind / *Spec. l. 1. art. 25.* simulac vero annum 14. superavit, vocatur ein Mann / und dann ist er zu seinen Jahren kommen / er hat sich bejahret secundum *Spec. l. 2. art. 58.* er ist aber annoch vor seine Tage. Nam annodemum 21. dicitur quis zu seinen Tagen gekommen zu seyn. Quæ de re nemo dubitabit, qui *Juris feud. Sax. c. 26.* accuratius considerat. Igitur Repkavius in d. textu

D

utique

utrique loquitur de minore, qui videlicet intra annos 14. & 11 adhuc est constitutus. Sed falsum est, moribus Germanorum & Saxonum minorem curatore carere potuisse. Nam & Carolus M. ipse juris Sax. instaurator, publico edicto, ut minor necessario curatorem acciperet, sancivit *Spec. Svecicum c. 63. & 97. §. 2.* & historia priscorum temporum, edictum hoc fuisse observatum, ostendit. Nam Henricus IV. Imperator ex gente Saxonica, tamen annu ætatis 15. jam attigisset, & ab Hannonis, Archi-Episcopi Colonienfis, cura & inspectione liberari vellet, non tamen ante liberatus fuit, quam Ordines Imperii in Comitibus Goslariensibus, odio erga Hannonem ducti, eundem communi consensu cogerent, ut, deposita tutela, Imperatois gladium anno 1066. accingeret, eumque majorem declaret. Vide *Hermannum Contractum ad b. annum & Ottonem Frising. l. 6. Chron.* Et anno 1398. Wenceslaus Imp. Ottoni Brunsvicensi veniam ætatis concessit his verbis: Wir haben den Hochgebohrnen Otten/Herzogen zu Braunschweig/ unserm lieben Oheimen und Fürsten die Jahre gegeben/ also/ daß er mündig seyn/ und sein Herzogthum und Lande selbst verwesen/ ihme selber Rätche tiefen und Helffer nehmen soll und mag. Vide *Braunschweig Historische Händel Part. 1. sect. 2. c. 1.* Quod utique necessarium non fuisset, si jure Saxonico, in terris etiam Brunsvicensibus recepto, minori curatorem recusare licuisset. Indubium itaque est, illum articulum ex legibus Romanis fuisse defunctum. Quare rectissime hodie ab eo discessum & genuinum jus Germani-

manicum in foris nostris receptum est, ita, ut minores inviti quoque accipiant curatores.

XXI. Ejusdem farinae est *articulus 56 l. 2. Spec.* qui de insula in flumine publico nota agit, eamque accolis attribuit. Exscriptum eum esse ex §. 22 *l. de R. D.* manifestum est. Nam moribus Germaniae, quos etiam recta ratio approbat, insula in flumine nata non ad privatos, quorum flumen non est, *Spec. l. 2. a. 28.* sed ad principem, qui ipsius fluminis dominus est, (vide constitutionem Friderici Imp. 2. *F. 56.*) pertinet, *Schilter Ex. 4. §. 19. Carpovius* ipse inquirarem hujus dispositionis agnoscit, & tametsi in insulis jam natis eandem valere debere existines, principem tamen insulas adhuc nascituras optimo jure sibi assignare posse, fatetur *P. 3. C. 31. def. 13.* Sed Elector Saxoniae Augustus, neglecto hoc temperamento, insulas novas & a privatis jam occupatas sibi vindicat: in *Rescripto ad Quaesorem Vitembergensem d. 7. Dec. anno 1563.* ibi: Uns gelanget an/ daß sich etliche der angelegten Heger und Werder in dem Elbstrohm/ so umflossen/ vor ihrem Eigenthum unterzogen; welche billig unsern Heimtern jedes Ortes gehören sollen. Weil wir denn auf und in dem Elbstrohm/ so weit sich unser Fürstenthum erstrecket/ niemands Gerichtbar/ oder andere Gerechtigkeit/ welcher halben sie sich der Heger unterziehen mögten/ geständig; So hätte dir gebühret/ daß du alle Heger und Werder in Elbstrohm/ so umflossen/ in unser Amt gezogen. Befehlen dir derowegen/ du wollest solches nachmahls thun. Ex eodem fundamento Juri Vitembergen-

bergenſes neglectis jure Romano & textu Repkavii, ſecundum vera juris Germanici principia denen Graff. Barbyſchen Canzler und Rätthen anno 1638. reſponderunt: inſulam in flumine duorum principum territoria interfluente natam non fieri communem, ſed ei ſoli, qui jurisdictionem in flumine habet, acquiri: Wenn nun gleich die Erzkriſtliche Magdeburgiſche Güter ſolcher Inſul oder Hege gegen über gelegen/ und nach gemeinen alten Käyſer Rechte dieſelbe nach Breite des Ufers den Eigenthums Herrn zuſtändig zu ſeyn ſcheinen möchte. Dennoch aber und dieweil der Fluß die Erzkriſtlichen und Barbyſchen Güter ſcheidet/ und aber gleichwohl noch in das Barbyſche territorium gehöriß die Hn. Grafen zu Barby auch darauf/ ſoweit die Graffſchafft ſich erſtrecket/ die Hoheit und Jurisdiction haben/ ſo erſcheineth daher/ daß mehr gemeldte Inſul denen Hn. Grafen zuſtändig.

XXII. Magnus quoque VII. juris Saxonici antiqui nævus eſt, quod, cum de privatorum jure agere debeat, multa tamen ex jure publico de electione, officio, poteſtate &c. Imperatoris immiſceat. Pleraque vero inepta, falſa & ridicula ſunt, in quibus recensendis & reſellendis operam non conſumam. Illud enim certum eſt, ea nec hodie valere, neque unquam in Germania valuiſſe. Vide *Carpzovium de Lege Regia p. 5. ſect. 5. n. 35. & ſect. 10. n. 16. 17.* Huc pertinet, quod Pontifici jus excommunicandi Imperatorem tribuitur, quod Regi Bohemiae facultas eligendi Cæſarem in *Spec. l. 3. a. 57.* denegatur, quam tamen *Goldaſtus de Regn. Bobem. l. 3. c. 6.*

illi

illi jam sec. II comperisse asserit, quod Imperatori delinquenti caput ascia aurea, mit einer gülden Parten/ amputetur *Weichbild. a. 8.* &c. Melius & accuratius J. Cei Romani jus publicum & priyatum invicem distinguunt *L. 1 § 2. de I & I.* atque se in libris suis non de illo, sed de hoc saltem agere, profirentur *§. 4. I. de I & I.*

XXIII. In eo quoque II X. jus Saxonicum deterius est jure Romano, quod multa, de quibus hoc accurate disponit, & quæ frequenter in vita humana & judiciis occurrunt, plane omitat, adeoque ad casus quotidie obvenientes decidendos non sufficiat. Nihil frequentius est inter homines quam contractus, maxime emtion- nes vendiciones, de quibus tamen vel plane non, vel ita jejune in jure nostro Saxonico agitur, ut, quid ab utroque contrahentium præstari debeat, non appareat. De servitutibus, de adoptionibus, de concursu creditorum, de hypothecis alium plane ibidem est silentium. Jura testamentorum & dispositionum mortis causa non solum non exponit, sed & prohibet jus Saxonicum *Sp. C. l. 1. a. 52. Weichb. art. 65.* inique profecto. Ipsa enim æquitas, jus naturæ & consensus plerarumque gentium ultimas hominum de rebus & patrimoniis suis voluntates ratas esse jubent. Quapropter rectissime mores nostri hac etiam in parte a jure Saxonico prisco recesserunt, & doctrinam de testamentis ex jure Romano desumptam receperunt. Neque est, quod cum *Versteegenio J. C. Batavo Obs. 5. de Transact.* aliisque recentioribus quibusdam existimes, testamentarias dispositiones, cum juri Germanico contrariantur, non favore sed odio

dignas adeoque strictissime interpretandas, & in dubio potius pro herede ab intestato, quam pro herede scripto, pronunciandum esse. Respondemus enim, 1.) leges Romanas, dum testamentorum usum permittunt, non esse exorbitantes, ut illi putant, sed jus Germanicum verus potius, quod liberam hominibus dispositionem adimit, exorbitans & odiosum esse 2.) materiam testamentariam ex jure Romano plene, & cum favore etiam suo, receptum esse. Igitur regula illa juris Romani: *In testamentis plenius voluntates testantium interpretantur* L. 12 de R. I. etiam recepta est, & quotidie in pronunciando & judicando observatur.

XXIV. Illud quoque IX. ipsi Electori iniquum visum est, quod jus antiquum Saxonicum contra naturalem rationem legesque Romanas, quæ domini voluntatem, rem suam in alium transferre volentis, ratam habere jubent §. 41. *I. de R. D.* bonorum immobilium alienationem, oppignorationem, usufructus concessionem sine heredum ab intestato consensu factam rescindat. Vide *Spec. l. 1. a. 21. & 52. Wenbb. a 61 & 65.* (quod tamen eo casu alienationem permittit, cum bona ab alienante ex operis suis fuerunt acquisita.) Imo nec alienario quidem rerum mobilium jure Saxonico sine heredum consensu concessa erat, si alienans infirmus, senex decrepitus aut morbo affectus erat. *Spec. l. 1. art. 52.* *Alle fahrende Habe gibt der Mann wol ohne Raub der Erben in allen Städten und an allen Orten/ und lässet und verleyhet sein Gut/ allein/ daß er sich also vermög/ daß er begurt mit einem Schwerdt/ und*

und mit einem Schild auf ein Ross kommen mög/
 von einem Stein und Stock einer Daumellen hoch/
 ohne Hülf/ also doch/ daß man ihm das Ross und
 den Stregreiff halt. Wann er das nicht thun mag/
 so mag er sein Gut weder vergeben/ noch verlassen/
 noch geleihen/ dadurch ers niemand entfremde/ der es
 wartend wäre nach seinem Tode. Sed usus fori & Ele-
 tor Saxoniz aliquot constitutionibus, præferim C. El.
 12. § 31 P. 2. inquirarem hanc correxerunt, & disposi-
 tionem præci juris Saxonici tot limitibus circumscripse-
 runt, ut vs ejus ex majore parte enervata, & plena
 disponendi alienandique liberris dominis fere sit resti-
 tuta. Namque 1.) mobilia ægrotis etiam & senibus de-
 crepitis pro lubitu alienare licet, & nunquam in illis
 heredum consensus requiritur. 2.) in immobilibus pro-
 hibitio alienationis restringitur saltem ad bona avita,
 quæ videlicet ab avo vel proavo alienatoris sunt profes-
 ta, adeo, ut unusquisque bona, quæ ex paterna vel
 materna hereditate aut aliunde accepit, libere alienare
 queat 3.) bona avita non intelliguntur, quæ licet ab
 avo vel majoribus profecta sunt, præsens tamen pos-
 sessor titulo emtionis e. g. a fratre suo acquisivit. 4.)
 per alienationem intelligitur donatio simplex inter vi-
 vos. Venditione igitur, permutatione, testamento,
 donatione mortis causa, donatione remuneratoria bo-
 na avita libere in alium transferuntur. 5.) in donatio-
 ne bonorum avitorum non omnium heredum, sed de-
 scendentium saltem, consensus requiritur. Fratres ira-
 que & parentes libere prætereuntur. 6.) libera etiam
 est

est donatio honorum avitorum, si illa non extraneo; sed uni ex descendentes fiat. 7.) donatio bonorum avitorum in extraneos quoque facta convalescit, nisi intra annum & diem revocetur a liberis 8) revocatio hæc fieri non potest, si præter traditionem resignatio judicialis accedat. *Carpzov. P. 2. C. 12. def. 10.* Quas restrictiones si recte attendas, vix casus supererit, quo dispositioni juris Saxonici antiqui locus relinquatur.

XXV. Reprehendimus X. in prisco jure Saxónico ridiculam ordinem & absurda solennia processuum. De judio feudali res manifesta est ex *Lehn-Recht c. 65. & 68.* ubi tot solennes ritus & formulæ litigantibus præscribuntur, quæ neque utilitatem aliquam præstant, neque sine gravi incommodo observari possunt. Excerptis singularia ista processus feudalis Saxonici *Berlich. P. 1. Concl. 62. & Benedictus Reinhard im kurzen Gedanken / welcher Massen nach Verordnung Eächs. Lehn Rechte und Gebrauch dieser Landt Aret ein Mann Lehn Gerichte mag geheget / bestellet und gehalten werden.* Atque ea, si *Schradero de Feud. P. 10. sect. 8. n. 35. 199.* credimus, adeo sunt necessaria, ut pro forma substantiali & essentiali processus reputentur, ac, omisso uno, totus processus nullus sit. Sed nimis captiosa & superflua visa fuerunt Electori Saxonie requisita illa juris Saxonici solennia circa constitutionem & processum judio feudalis. Quare, his abrogatis, in provinciis Electoratus sui formam processuum communem in causis feudalibus observari jussit. *C. El. 27. P. 1.* Illi quoque ritus non necessarii, quos in processu civili jus Saxo-

Saxonicum præscribit, diu per contrariam observantiam sunt abrogati. Huc pertinet singularis vestitus, quo iudices in iudicando uti debent *Spec. l. 3. a. 69.* Da sollen weder Richter noch Schöppen Kappen anhaben/ noch Hüte/ noch Hauben/ noch Handschuh. Die Mäntel sollen sie auf den Achseln haben/ ohne Waffen sollen sie auch seyn: absurdus ritus contumaciam non comparentis accusandi *Spec. l. 1. a. 63.* Der Kläger soll aufstehen/ und sich zum Kampff bieten/ und schlag dann zween Schläge an seinen Schild/ und thu einen Stich gegen der Sonnen. Damit hat er jenen überwunden solcher Klagen *re. solennia rei vindicationis,* quæ in equo vindicando sunt necessaria *Weichb. a. 133.* er soll mit seinen rechten Fuß dem Pferd vorne auf seinen linken Fuß treten/ und soll mit der linken Hand greiffen dem Pferd an sein recht Ohr *re. circumductio actoris in rei vindicatione ad auctores, a quibus reus, se rem accepisse, dicit Spec. l. 2. a. 36. Weichb. a. 130.* conversio mulctæ a rusticis solvendæ in compositiones *Spec. l. 3. a. 64. ibi:* und das ist denn der Gemeinde zu verdrindfen. En egregium vinolentiæ majorum nostrorum, quam *Tacitus jam de Mor. Germ. c. 22. § 23.* memorat, monumentum.

XXVI. His superfluis solennitatibus annectimus XI. aucupium formularum. Jure Romano norum est, solennes formulas, quæ legis actiones vocabantur, in quibus si quis aberraret, causa cadebat, a Constantio Imp. penitus sublatas fuisse *L. 1. C. de Formulis § impetrat.* At præsci Saxones majorem etiam tyrannidem solennium

E

nium

nium verborum & formularum, quam Collegium Pontificum apud Romanos, instituerunt. De iudicio feudali jam §. *prac.* ex Schradero observavimus, nullum illud fuisse, si quis in præscriptis formulis veniam petendi, contumaciam accusandi &c. aberrasset. De formulis, quæ in vindicatione & contravindicatione necessario adhiberi debebant, nihil dicam, quippe quas satis accurate excerptis & illustravit *Magnif. Berger in Diss. de Contravindicatione §. 17. seqq.* De iis verbis ac formulis, quibus is, qui alterum de vulneratione aut violatione accusabat, uri necessum habebat, vide *Spec. l. 1. a. 63*; ubi additur: *Verschweiget er der eins/ so hat er den Rampff verlohren.* Imo tantus erat hac in parte Saxonum rigor, ut, si quis etiam per errorem quid in iudicio dixisset aut a formula aberrasset, errorem hunc corrigere non posset, sed exinde obligaretur. Clara sunt verba *Spec. l. 7. a. 60.* *Ohne Versprechen mag ein Mann wohl klagen und antworten/ ob er sich des Schadens erwegen will/ der ihm davon kommen mag/ als ob er sich verspreche/ daß er sich des nicht erholen darff.* Quæ consuetudines irrationabiles & æquitati contrariæ diu apud nos sunt sublatae. Vide *L. 11, §. 10, 11, 12. de Interrogationibus.*

XXVII. Sublata quoque est XII. multitudo illa rectorum, quæ prisco jure Saxonico in probationibus requiritur, & receptum iterum jus Romanum & canonicum, quibus duo testes idonei sive omni exceptione majores plenam fidem faciunt *L. 12. de Testibus c. 4. §. 23. X. de Testibus.* Istitis igitur casibus omnibus, quibus olim vel tres

Spec.

Spec. Sax. l. 2. a. 22. l. 3. a. 28. vel lex Spec. l. 1. a. 33. l. 2. a. 44. vel septem, Spec. l. 1. a. 8, 64, 66. vel septuaginta duo Spec. l. 1. a. 6. Et. necessarii erant, duo hodie sufficient.

XXIX. Sublatæ etiam sunt XIII. probationes istæ violentæ, æquitati, juri divino & Romano contrariæ, quibus Saxones in causis dubiis utebantur. Variæ illæ erant: 1.) per aquam frigidam, durch ein Wasser Urtheil / cujus mentio fit in *Spec. l. 1. a. 21. & Lehn-Recht c. 40.* Ita vero peragebatur hoc aquæ frigidæ judicium: Is, cujus causa disceptabatur, & qui aliquid asserbat, fune colligatus in aquam profluentem projiciebatur. Si verum dixerat, in inum delabebatur; si vero falsum protulerat, supernatabat. 2.) per aquam ferventem; cujus probationis mentio fit in *Spec. l. 1. art. 39.* Ejus solennitates hæ erant: Is, qui de crimine suspectus erat, adducebatur ad ahenum aqua calidissima plenum, in quod lapis projiciebatur, quem inculpatus, nudato utroque ad brachium cubito, eximere jubebatur. Si illæsam manum reciperet, innocens declarabatur 3.) per ferrum candens; quod memoratur in *Spec. l. 1. art. 39. & Weicbb. a. 90.* Hanc probationem in liberis hominibus, probationem vero per aquam in rusticis obtinuisse, du Fresne in *Glossario Media & infima Latin. voce Ferrum candens* memorat. Ita vero judicium hoc ferri candentis, testibus *Parhymere l. 1. Hist. c. 12. Saxone Grammatico Hist. Dan. l. 10. Alberto Stadenfi ad an. 971.* peragebatur: Is, qui se ad purgationem per ferrum candens offerebat, triduo prius jejuniis & oratione se parabat. Custodiebatur interim, & manui velo involuta

figillum apponebatur, ne eam unguentis adversus ignis sensum muniret. Tum productus in medium, arrepto nuda manu ignito ferro, vel brachio candenti ferri laminæ chirothecæ formam habenti cubitotenus inserto, definitum certum spatium pedibus emetiebatur. Quo facto, manus, qua ferrum gestaverat, panno involvebatur, cui diligenter adstricto figillum etiam apponebatur, ne remedio quodam contra ustionem uteretur, Elapsis aliquot diebus, velamen publice auferebatur, & si illæsa manus esset, innocentiam suam satis probasse credebatur. 4.) per duellum. Quod probationis genus, tametsi incertissimum, uti egregio exemplo probatur in c. 2. X. de Purgatione vulgari, in illo tamen rudi seculo frequenter adhibebatur. Vide *Spec. l. 1. a. 18, 39, 63. l. 2. a. 12. Cc.* Plerumque soli litigantes pugnam inibant; interdum aliquot ex amicis confangvineisque suis assumebant, atque sic proelio quasi decernebant; sæpe etiam, si propter ætatem, vel sexum, vel dignitatem clericalem ipsi pugnare non possent, alios mercede conductos in locum suum sufficebant, qui campiones, *Rämpfset*/ appellabantur, & propterea non secus, atque apud Romanos gladiatores, vilissimi imo infames erant *Weichb. a. 129. Spec. l. 1. art. 58.* Pœna ejus, qui succumbebat, pro criminis, de quo litigabatur, diversitate & atrocitate vel ultimum supplicium, vel membri mutilatio, vel multa etiam pecuniaria erat. Tantum vero huic iudicio duelli tribuebant Saxones, ut illum etiam, qui plene testibus convictus erat, ad id admitterent, atque, si victor recedebat, ab intentione criminis inæ absolvent. *Spec. l. 1. a. 18. Daß man sein Urtheil*

Urthel so recht vor Gericht bey den Sachsen finden mag/ will es der Sachs schelten/ und zeubet ers an seine rechte Hand auf Kampff/ oder an die meiste Mennig/ und sicht um das Urthel selb siebend gegen andern siebend/ wenn die mehrer Mennig hat um den Sieg/ der hat das Urthel behalten. *Weichb. a. 85.* Kommt aber einer des Todten Freund/ wer er sey/ den Todten zu vertreten mit Kampff/ der verwirfft all Gezeugen/ wann dieser muß dem antworten um sein Hals. *Adde Spec. l. 1. a. 64.*

XXXI. Magna quoque XIII. differentia inter jus Romanum & Saxonicum intercedit, quoad violentias privatas. Jure Romano unicuique interdictum est, sibi ipsi jus dicere *L. 7. C. Unde vi L. 13. Quod metus causa;* pecus alienum, quod in agro meo damnum dedit, capere aut includere *L. 39. §. 1. Ad L. Aquil. debitorem, qui solvendo non est, ad serviendum compellere L. 12. C. de O. & A. privatos carceres habere L. 1. C. de Privatis carceribus.* At prisco jure & moribus Saxonum multæ privatæ violentiæ species permittuntur. Inter quas potissimæ sunt pignorationes, quas merito reliquias bellorum privatorum inter Germanos olim usitarorum dixeris. Concedunt enim mores Saxonici domino, cui operæ & servitia vel ex prædio censitico census debentur, rusticos immorigeros vel censitas morosos ad præstandum debitum, captis sine judicis auctoritate pignoribus, compellere, *Spec. l. 1. a. 54.* eum, qui per agros nostros vehiculum agit, *Spec. l. 2. a. 27.* vel, qui in prædiis nostris ligna vel gramen cedit, piscatur, aliudve

damnum dat, expignorare, h. e. currum vel instrumenta illi adimere *Spec. l. 2. a. 28.* pecora aliena in prato vel agro meo pascencia includere, atque tamdiu, donec damnum refarciatur, retinere *Spec. l. 2. a. 47.* vel etiam, si ferociora sint, e. g. sues, anseres, quæ capi commode nequeunt, canibus incitatis abigere, imo occidere *Spec. l. 2. a. 40.* Tametsi vero hæ pignorationes multa incommoda afferant, & frequentibus litigijs, rixis, injurijs & homicidijs occasionem aperiant, negari tamen non potest, easdem etiam egregiam præstare utilitatem. Quare non immerito Elector Saxonie usum pignorationum privatarum in provinciis suis retinuit, sed ita tamen restrinxit, ut pignora quidem sine judicis auctoritate capere, non tamen retinere liceat, sed eadem in locum judicii deferre oporteat. *C. El. 7, 8, 27. P. 2.*

XXX. Duplex vero est utilitas, quæ ex pignorationibus privatis renundat, 1.) quod is, cui damnum datum est, &, qui judicis opem forsitan in præsens implorare nequit, hac via lædentem, qui alias impune abiturus, vel deinde factum negaturus esset, convincere & ad satisfaciendum compellere possit, 2.) quod judicis, sub quo damnum datum, & pignoratio facta est, jurisdictio in lædentis persona, tametsi is alibi domicilium habeat, funderur; possitque adeo iste iudex magistratum lædentis compellere, ut hunc iudicio suo sistat. Ira Jcti Vitembergenses M. Jul. 1709. Senatui B. responderunt: *Verlangen dieselbe zu wissen / ob sie die unter ihrer Jurisdiction Sesbaffter im Fall solche auf denen des Vnters Gerichtsbarkeit unterworfen*

fenen Feldern betroffen und gepfändet werden / auf des Amtmanns Requisition in das Amt zur Verhör zu stellen / wider ihren Willen gehalten seyn / noch mehrern Inhalt des Berichts und der angehängten Rechts-Frage.

Ob nun wohl die Remissiones nur arbitrariae seynd / und der Delinquent regulariter nicht in loco delicti, sondern des Orts / wo er sein domicilium und ordentlichen Richter hat / oder sonst anzutreffen / belanget werden muß / derselbe Judex auch ihn wider seinen Willen ad locum delicti zu remittiren nicht schuldig ist /

Res. Grav. El. Sax. de anno 1661. tit. Justitien. Cap. 45.

über dem in der Pfändung die Personen selbst nicht angehalten werden / diese auch die Pfände / welche etwa in einer Sichel und andern Kleinigkeiten bestehen / insgemein bey dem Amte unabgelöst lassen; Demnoch aber und dieweil obbesagte Heual; daß ein Richter nicht gehalten sey / den Delinquenten wider seinen Willen auszuliefern; als denn ihren Abfall leydet / wenn dieser über der Verbrechen erariffen und angehalten wird / oder sich sonst des Ortes dingpflichtig machet /

Res. Grav. d. n. 45.

und aber die Pfändung für eine Verkümmerung oder specie arresti, durch welche des Richters Jurisdiction fundirt wird / wohl zu achten ist / inmassen solche um deshalben / damit man Rechtsens wieder den Ge-

prava

pfändeten bekomme und dieser zu Leistung der gebüh-
renden Satisfaction könne angehalten werden/ ge-
schlehet/

Land-Recht l. 3. art. 20. ibi: daß er Rechtens
damit bekomme/

Wie denn auch der Richter des Orts / wo die Pfän-
dung vorgehet / ein Jus quæsitum dadurch erlanget/
welches ihm durch die Partheyen nicht entzogen/ noch
die Sache vor einem andern Gerichte gespielt wer-
den mag/

C. El. §. P. 2.

im übrigen der Gepfändete/ ohngeachtet er das Pfand
unabgelöst verstehen lassen/ nichts desto weniger zu
Ersatzung des Schadens verbunden ist/

Carpzov. P. 2. C. 28. def. 9.

So erscheinet dammenhero so viel / daß dieselbe die in
des Amts-Gerichtsbarkheit betroffene und gepfändete
Bürger oder deren Gesinde/ auf des Amtmanns
Ersodern/ in das Amt zur Verhör zu stellen schuldig
seynd. B. N. B.

XXXI. At carcer privatus, in quo creditori licet
debitorem, qui solvendo non est, secundum jura Sa-
xonica detinere, longe iniquior est. Nam & æquitati
repugnat, debitorem, sæpe citra dolum aut culpam
suam facultatibus lapsum, libertatem, quæ pretio æsti-
mari nequit, amittere & durum servitutis jugum subi-
re. Et, licet etiam debitoris negligentiam aut fraudem
aliquando intercessisse dicas, non decet tamen, priva-
tis, qui læsi sunt, ultionem aut animadversionem, quæ
soli magistratui in bene constitutis civitatibus competit,
committ-

committre. Igitur recte Elector noster in *C. 22. P. 2.* abrogavit veterem illum morem, qui in *Spec. l. 3. a. 39.* & *Weicbb. a. 27.* recensetur, quo debitor obæratuſ ad creditoris manum addicebatur, & creditori facultas eum compede vel fune constringendi dabatur; & in locum ejus carcerem publicum, den *Schuldturm* / substituit, atque, ut ab eo etiam is, qui bello, naufragio aliisque calamitatibus bona sua amisit, si casus istos fortuitos legitime probaverit, liberetur, voluit. *Ord. Proc. tit. 52.* ibi: ob er etwa durch unversehene Fälle und ohne seine Verwahrlosung in das Verderben gerathen.

XXXII. XV, juris Saxonici antiqui nævus est frequentia juramentorum. Jure civili judex, quantum potest, impedire multitudinem & superfluum delationem jurisjurandi jubetur *L. 8. pr. de Condit. instit. L. 2. C. de Indicta viduitate.* Nihil enim est, quo reverentia erga Deum & auctoritas juramentorum magis evalescat, quam si promiscue & in causis levissimis homines ad jurandum admittantur. Peccarunt ergo Saxones. 1.) quod in factis extrajudicialibus, tametsi manifestis, reum tamen jurare paratum admitterent, præstitoque jurejurando absolvent. *Spec. l. 1. a. 18.* Alles / was ein Mann vor Gericht nicht thät / wie wissenschaftlichen das sonst wäre / desselbigen möcht er mit seiner Unschuld (jurando) entgehen / und man möcht ihn des nicht überzeugen. Vnde Hostiensis, furem sæpe apud Saxones sinistra furtum tenere & dextra illud abjurare, scribit 2.) quod utriusque sæpe litiganti jusjurandum imponerent, ubi uni pejerare necessum erat. *Spec.*

F

l. 1. a. 63.

l. 1. a. 63. Vor dem Richter sollen sie auch beyde angeleget
 gehen und schweren/ der ein/ das die Schuld war sey/
 da er jenen um beklagt hab/ und der ander/ daß er
 unschuldig sey/ daß ihn Gott so helfff/ 3.) quod per
 ea, quæ tradit *Schilter Ex. 23. §. 31. sq.* procurator in ani-
 mam alterius jurare queat; id quod recte sustulit *Ele-
 stor in O. Proc. tit. 18. §. ult.* 4.) quod patri ac domino
 liceat, filii, servi vel hominis proprii de crimine accu-
 sati innocentiam juramento probare. *Spec. l. 2. a. 17. §.*
19. 5.) quod fidejussor ad jurandum pro debitore prin-
 cipali admittatur *Spec. l. 3. a. 11.* 6.) quod super rebus nul-
 lius momenti juramenta exigantur e. g. super avibus,
 canibus &c. *Spec. l. 3. a. 47.* Vide *Lehn-Recht c. 69.* ibi:
 Der Mann mag auch nicht binnen Lehn-Recht sitzen/
 ohne des Herrn Verlaubnis. Mag er aber die Län-
 ge nich stehen / er leine sich an / und ob ihn der dar-
 um schuldiget / so soll er schweren/ daß er nicht länger
 gestehen könnte. Quæ omnia cum religioni & divinæ
 reverentiæ contrarientur, apud nos non observantur.

XXXIII. XVI, quod in prisco jure Saxonico re-
 prehendum, est odium mulierum, quæ secundum il-
 lud deterrimæ sunt conditionis. Id quod iterum se-
 cus est jure Romano, quo uterque sexus paribus juri-
 bus fruitur *L. 4. C. de Liberis præteritis* (exceptis officiis
 & dignitatibus, quorum feminæ per se capaces non
 sunt. *L. 9. de Statu hominum*, iuncta *L. 2. pr. de R. I. §. L. 1.*
de Senat.) imo femininus inrerdum ob fragilitatem sin-
 gularibus præ masculino privilegiis exornatur *L. ult. C.*
Qui pos. in pign. Et profecto præferendum est hac in
 parte

parte ius civile patrio. Nam, ut recte Justinianus in *L. 4. C. de Liberis prateritis* ait; qui tales differentias inducunt, quasi naturæ accusatores existunt, cur non totos masculos generavit. Multa vero iure Saxonico in odium feminarum statuta sunt. Namque 1.) qui mulierem lædit aut interficit, illi illiusve heredibus dimidium saltem eius summæ quæ in masculorum læsionem aut occisionem statuta est, præstat. Ex quo apparet, feminas ultra dimidium minoris æstimari, quam mares *Spec. l. 3. a. 45.* Jegliches Weib hat ihres Mannes halbe Buß und Wehr-Geld. Ein jegliche Magd und unbemannet Weib hat halbe Buß/ nachdem als sie geböhren ist. Deinde 2.) vidua, mortuo marito, eius iura & dignitatem, quæ inito matrimonio adeptæ erat, amittit. *Spec. l. 3. a. 45.* Nach seinem Tode ist sie ledig von allen seinen Rechten und Ehren. Denn sie behält wieder ihren Stand und Recht/ das sie angebohren was/ ehe sie den Mann nahm. At ius Romanum, quod contrarium in *L. 8. de Senat. & L. 22. § 1. Ad munic.* disponit, in iudicijs nostris ob æquitatem receptum est. Tum 3.) maxima ratione successione hereditariæ inter mares & feminas inæqualitas intercedit, ut sæpe hæ ab illis in pari gradu existentibus excludantur. Sic enim in successione liberorum pater matri præfertur *Spec. l. 1. a. 18.* Sed & hoc casu contraria iuris civilis dispositio in *L. 7. §. 1. & Auth. Defuncto C. Ad SC. Tertull.* hodie observatur *C. El. 17. P. 3.* Quæ etiam in omnibus iis casibus, quibus iure Saxonico feminæ masculis *Spec. l. 1. a. 5.* & cognati agnatis, die Spiell-

magen denen Schwerdtmagen / in successione Spec. l. i. a. 17, postponuntur, obtiner. Exæquata enim in successione est masculorum feminarumque conditio nostris moribus, & mores majorum nostrorum ob iniquitatem hac in parte sunt reprobati. Denique 4.) tamen si jus Saxonicum hoc in favorem mulierum introduxisse videatur, quod illæ in perpetua cura esse debeant, attamen, ut verum fatear, cura ista sexus Saxonica plus odii, incommoditatis & sumtus, quam utilitatis mulieribus conciliat. Quod ut clarius appareat, utar verbis Magnifici Bergeri, qui in *Electis Discept. For. ad Ord. Proc. tit. 8. O. 1. n. 2*: Nota inquit, in *electos Ordines Elect. Sax. in comitiis, anno 1699. institutis, consilium inisse de abolenda penitus cura sexus. Rationes sunt: 1.) ut praevidetur materia litis, qua imprimis quod ad competentiam judicis, Dec. 59. itemque de numero curatorum & productione curatoriorum existere solet 2.) quod vis in locis, ubi jus commune, quod feminis necessitatem habendi curatorem remittit, servatur, nulla inde difficultas, nullumque periculum emergat, plurimum contra commoditatis afferatur. 3.) quod curator femine nihil sit aliud, quam advocatus virorum, quum eo nomine mulieri non teneatur. 4.) quod sola judicialis constitutio in curatore majorem intelligentiam & fidem non excitet, sed mera sit solennitas. 5.) quod mulier ad ratihabenda curatoris gesta non teneatur, imo eundem, sicuti nolis in negotium mulieris consentire, dimittere iterum, aliumque, ad consentiendum proniorem, sibi adscribere queat. 6.) quod curatori liceat, proprio jure constituere actorem 7.) quod in mulieribus non omnis deficiat intellectus,*

lectus, imo nonnullæ eodem viris præsent, ut proinde ratio, quæ vulgo petitur a fragilitate & debilitate iudicii in sexu se-
 gniori, non sit adequata, præsertim cum alioqui conseque-
 retur, etiam rusticis, qui similiter, nostro jure, pro sim-
 plicibus habentur, constituendos esse curatores. 8.) quod
 sufficiat, a mulieribus peritiores consuli, atque adeo pri-
 vata auctoritate consitui advocatos. Quamvis autem hæ
 rationes non parvi momenti esse videantur; nondum ta-
 men liquet, prædictum consilium publica lege comprobatum iri.

XXXIV. XVII. multum quoque iniquitatis habet
 illa inæqualitas, quæ præscio jure Saxonico inter nobi-
 les, sive equites, & homines plebejos intercedit. Ni-
 mia sunt, quæ illis præ his tribuuntur, privilegia, at-
 que adeo justitiam, quæ sine personarum respectu su-
 um cuique tribuere ac præmia & onera æqualiter di-
 stribuere debet, lædunt. Quare etiam pleraque eorum
 apud nos hodie in usu esse desierunt. Sed ut rem pau-
 lo altius repetamus, sciendum est, inæqualitatem illam
 antiquissimis temporibus majorem adhuc in Germania
 fuisse. Nam *Cæsar de Bello Gallico* c. 13. & 15. de Gallis,
 quos *Strabo Geograph.* l. 7. & virtute, & corporum ma-
 gnitudine, & fulvicoloris excellentia, & forma. & mo-
 ribus, & victu Germanorum assimilés esse asserit; ita
 loquitur: *In omni Gallia, inquit, hominum, qui ali-*
quo sunt numero atque honore, genera sunt duo. Nam
plebs pene servorum habetur loco, quæ per se nihil audet,
& nulli adhibetur consilio. Plerique cum aut arc alieno, aut
magnitudine tributorum, aut injuria potentiorum pre-
sumuntur, sese in servitutem dicant nobilibus. In hos ca-
dem

dem omnia sunt jura, quæ dominis in servos: Sed de his duobus generibus alterum est Druidum, alterum equitum. Illi rebus divinis intersunt, hi, cum est usus, atque aliquod bellum incidit, omnes in bello versantur &c. Et licet deinde, cum Henricus Auceps primas in Saxonia civitates erigeret, quidam de plebe melioris conditionis efficerentur, atque differentia istæ der Lassen/ der Bauern/ der Bauer-Gülden/ der Pflughastten/ der freyen Landessen/ der Tagwercken/ der Dingmannen &c. inter plebejos orirentur, omnes tamen isti, tametsi inter se distinguerentur, nobilibus longe inferiores erant. Vnde Vitikindus, Corbejæ Saxonica Monachus, qui post Henricum sub Ottonibus vixit, nobilium ordinem propria lege apud Saxones uti l. i. *Annal.* memorat.

XXXV. Differentia vero, quas jus Saxonicum inter nobiies & plebejos constituit, potissima hæ sunt: 1.) ratione successione, quæ in nobilibus multa singularia habet. Præcipuum est, quod plebeji nobilibus, licet illorum consanguinei sint, non succedant, nequidem in linea recta. *Spec. l. 1. a. 7.* Wer den andern nicht ebenbürtig ist/ mag sein Erbe nicht nehmen. Junge l. 3. a. 73. Contra vero nobiles plebejorum sibi cognatorum hereditatem capiunt. Vide *Spec. l. 3. a. 27.* ibi ebenbürtig oder baß geböhren. Quæ differentia hodie non attenditur. Deinde soli nobiles, non cives & rustici, res expeditorias, Heergewette/ relinquunt *Spec. l. 1. a. 27.* Sed & hanc inæqualitatem correxit observantia, atque in plerisque Saxonæ locis ingnobiles etiam ad successione rerum expeditoriarum admittit. *Carpzov.*

P. 3. C. 3. def. 24. Soliquoque nobiles feudalis successio-
 nis capaces sunt. *Lehn-Recht c. 2.* Quod iridem hodie
 mutatum esse, mox ostendam. In feminis etiam mul-
 tum interest, sintne nobiles an plebejæ. Illæ ex mari-
 ti hereditate doralium, *Leibzucht/ Leibgeding/ morgengabam,*
comestibilia, Mustheil/ & geradam Spec. l. 2.
4. 20, 21, 24, 27. plebejæ solam geradam accipiunt. *Weichb.*
a. 22. Prius quidem in Electoratu nostro adhuc obrinet,
 ut viduæ tandem equestri dignitate præditæ doralitium,
 morgengabam, comestibilia & geradam lucrentur. *C. El.*
37. ibi: von Ritterſart. P. 3. At posterius mutatum est,
 feminisque plebejis, si liberi adsint, quarta, si nulli, ter-
 tia hereditatis pars debetur. *C. El. 20. P. 3. 2.)* ratione
 feudorum. Illorum capax nemo est, nisi ex equestri
 ordine sit. Excluduntur ergo rustici, plebeji, merca-
 tores &c. Et tamen si iis aliquando feudum ex singula-
 ri gratia a domino conferatur, solum tamen usumfru-
 ctum in illo habent, nec quicquam ad filios suos trans-
 ferunt. *Lehn. c. 2.* Id quod tamen generali consuetu-
 dine per Germaniam & Saxoniam abrogatum atque
 ignobilibus aditum ad feuda & successionem feudalem
 apertum esse, testantur *Schenk a Tautenberg ad 2. F. 10. &*
Magnif. Horn in Jurispr. feud. c. 5. §. 28. 3) quoad testi-
 monii dictionem. *Lehn-R. c. 2.* Ob zween Mann ein
 Lehn-Guth zugleich ansprechen/ und beyde Gezeugen
 darzu bitten/ einer einen/ der zu den Heerschild nicht
 geböhren ist/ (ignobilem) und der ander einen andern/
 der an Lehn-Recht vollkommen ist/ des Gezeugen
 an Lehn-Recht vollkommen seyn/ sollen vorgehen, und
 des

des andern Zeugen sollen vertadelt seyn. Et ibidem:
 Von Gezeugnis mag man vorlegen in Lehnssachen
 alle/ die des Heerschildes darben. Verum nec hanc
 differentiam hodie attendi, sed ad fidem & integra-
 tem, non ad nobilitatem testium respici, nemo igno-
 rat 4.) quoad probationem per duellum *Spec. l. 1. a. 63.*
 Ein jealich Mann mag Kampffs wegern dem/ der
 nicht als wol geböhren ist/ als er.

XXXVI. Hic vero non possum, quin illorum er-
 rorem redarguam, qui citra necessitatem aliquam sibi
 inter jus Saxonicum & Romanum differentiam effin-
 gunt, inter jos Saxonicum & Romanum differentiam
 effingunt, inter quos est *Gryphiander de Weichbildis c. 46.*
 Dicunt illi, secundum jus Saxonicum prohibitum esse
 inter nobiles plebejosque matrimonium, adeoque no-
 bilem, qui uxorem ex plebe ducat, non solum ei di-
 gnitatem suam non communicare, sed & Inberis suis
 präjudicare, ut hi nobilitatem patris non consequantur.
 Vtrumque falsum est. Nam & uxor ignobilis, quæ
 equiti nupsit, constante matrimonio nobilis est. *Spec. l. 3.*
a. 45. Das Weib ist auch ihres Mannes Genosin als
 se der Ehren und Würdigkeit/ die der Mann hat/ zu
 Hand als sie in sein Bette tritt/ und nach seinem Tod/
 so ist sie ledig von allen seinen Rechten und Ehren. Denn
 sie behält wieder ihren Stand und Recht/ das sie ange-
 bohren was/ ehe sie den Mann nahm. Junge *Spec. l. 1.*
a. 45. Qua in parte exacte convenit jus Romanum
L. 13. C. de Dignitat. ibi: genere nobilitamus. L. 10. C. de
Nuptiis. Et liberi etiam ex ejusmodi inæquali matri-
 monio

monio nati vere nobiles efficiuntur, dummodo mater eorum libera sit, & iustum inter parentes intercesserit matrimonium. *Spec. l. 3. a. 72.* Das ehelich und frengebohren Kind behält seines Vaters Heerschild/ und nimmt auch sein Erbe und der Mutter also wohl/ ob es ihr ebenbürtig ist/ oder baß gebohren/ h. e. sive sit æqualis generationis cum matre, sive etiam melioris & nobilioris. *Weichb. a. 4.* Welches Kind ist frey und ehelich gebohren binnen Weichbild/ das behält seines Vaters Recht Lehn-R. c. 21. der Sohn behält des Vaters Schild und Adel nach seinem Tode zu Lehn-Recht / so fern er ehelich gebohren ist. Igitur alle saltem patri suo inæqualis, nicht ebenbürtig/ habetur, qui vel ex serva, sive femina Slavica, vel extra matrimonium procreatur. At qui ex muliere plebeja, sed libera, natus est, nobilis sine dubio habetur. Vnde etiam nobilitatem suam jure Saxonum probaturus necesse non habet, eandem a matre arcessere, sed sufficit, dummodo patris & avi nobilitatem demonstrat *Lehn-R. c. 2. ibi: von Ritters-Art, von Vater und von Elster Vater: In matre autem sufficit, ostendere, eam liberam & honestam fuisse, daß sie unbescholten gewesen.* *Spec. l. 1. a. 51.* Textus vero clarissimus est in *Spec. l. 3. a. 73.* Nimmt ein Schöpffenbar frey Mann eine Bauer-Güldin oder Landsefin, gewinnet sie Kinder bey ihm, die seynd ihr nicht ebenbürtig. Dema sie haben ihres Vaters Recht und nicht der Mutter. Consentiunt cum hoc jure jus Romanum *L. 19. de Statu Hom. & observantia fori Dissentit autem jus Suevicum, de quo vide Sebiliterum ad Jus feudale Alemannicum c. 1. §. 14.*

XXXVII. Improbamus quoque XVIII. in prisco jure Saxonum nimia, quæ Judæis tribuuntur, privilegia. Iniquum enim est, gentem istam improbam atque in perniciem Christianorum natam singularibus beneficiis, quæ Christianorum etiam jura lædunt, allicere & exornare. Quanto melius le-

G

ges

ges Romanæ, Canonicae, Imperiales & Saxonicae Electorales Judæorum jura restringunt, eorumque malitiam & improbam defraudandi atque scenerandi libidinem coercent? Vide *Ziglerum de Jur. Mos. l. 1. c. 41, §. 32, 33.* Ista vero juris Saxonici antiqui privilegia, quæ Auctor *Speculi l. 3. a. 7.* ab Imperatore Fl. Vespasiano, cujus filium Titum Josephus a lepra sanaverit, Judæis data fuisse, inepte autumat, hæc sunt: 1.) quod Judæi singularem magistratum habeant, nullusque ex iis coram alio giudice conveniri queat. *Weichb. a. 135.* At moribus hodiernis jus Romanum receptum est, quod Judæis facultatem admittit honorem aut dignitatem cum administratione conjunctam adeoque & magistratum suscipiendi *L. ult. C. de Judæis* eosque jurisdictioni communis judicis, sub quo habitant, contrahunt aut delinquant, subjicit. Vide *Ordinationem Judæicam Lipsiensem de dato Dresden 2. Octobr. 1688.* 2.) quod Judæi non, nisi in ipsorum synagoga, jurare debeant. *Weichb. d. a. 135.* At jure civili juramenta omnia in loco judicii præstanda sunt *L. 12. pr. & §. 4. C. de Rebus creditis.* Id quod etiam legibus & moribus Saxonis in illustribus adeo personis, multo magis itaque in Judæis, receptum est. Vide *O. P. Sax. tit. 18, §. 10. & Excellentissimum Martini, Patrum nostrum venerandum, ad b. l. n. 40, 41, 46.* 3.) quod Judæus, si Christiano aliquid vendat, evictionem præstare non cogatur. *Spec. l. 3. a. 7. Weichb. a. 136. Quod jus singulare, testante Magnifico Bergero in Resol. Lauserb. p. 488, uti ab iniquitate vix se iuvari potest, ita vel pridem ab usu recessit, vel sano, præsertim post R. l. de anno 1548. §. von Jüden um ihren Bucher circa sin. attendendum non est.* 4.) quod Judæi res alienas & furtivas emtas dominis supervenientibus & vindicantibus non, nisi refuso pretio, restituere teneantur. *Spec. l. 3. a. 7.* Quod iterum secus est jure communi, ubi quilibet rem furtivam vero domino, pretio etiam non restituto, reddere jubetur *L. 2. C. de Furtis.* Curæ vero privilegium illud Saxonicum in Christianos injuriam præbet & occasionem delinquendi præbeat, merito ex usu recessit.

lit, teste *Georg. Schulez in Synop. Instit. de Obligat. qua ex delicti. nasc. lit. P.* Imo Judæos ad restitutionem rerum furtivarum teneri, sine pretii restitutione, expresse sancitum est in *O. Pol. lit. Caroli V. de anno 1548.* Quod repetitum & confirmatum fuit in *Comitiis Francofurtanis de anno 1577. tit. von Jüden und ihren Büchern: 5.)* quod Judæi ad testimonium contra Christianos dicendum admittantur. *Weichb. a. 136.* At Scabini Lipsienses epud *Rivinum ad O. P. tit. 22. Enunciatio 20.* secundum ius Romanum in *L. 21. C. de Heret. & Nov. 45. c. 1.* pronunciarunt: *Heinrich Ephraim und Bormann Benjamin Grenckel sind als Jüden zum Zeugniß diffals nicht zulässig.* 6.) quod Christianus, si contra Judæum agat, aliter eum, quam per tres testes, duos Judæos unumque Christianum, convincere nequeat. *Weichb. a. 163.* At omnem istam doctrinam prisci iuris Saxonici de testibus abrogatam hodie, & ius Romanum introductum esse, iam *supra §. 27.* ostendi.

XXXVIII. Est quoque XIX. admodum singularis & anomala iuris Saxonici de rebus utensilibus sive de gerada dispositio, qua res illæ omnes, quæ ad instruendam rem familiarem, ad cultum, ornatum, ostentationem, commoditatem mulierum pertinent, in successione solis feminis, nisi quod clerici iis quodammodo exæquantur, *Spec. l. 1. a. 5.* cedant. Quæ dispositio multa secum fert incommoda. Namque 1.) magnam inter masculos & feminas inducit inæqualitatem. Tametsi enim illis quasi in compensationem geradæ res expeditoriæ (*heergevvetta*) concessæ sint *Spec. l. 1. a. 22.* hæc tamen tam arctis limitibus circumferuntur, atque illæ contra tam late extenduntur, ut, cum filii sæpe ex paterna hereditate vix res 10. Joachimicos valentes præcipuas acceperint, filiæ in successione matris æstimationem aliquot millium præcipiant; 2.) frequentibus litigiis occasionem facit, dum incertum est, quæ res proprie ad geradam pertineant, quod ex solo textu *Spec. l. 1. a. 24.* diiudicari nequit; 3.) coniugibus viam

G 2

aperit,

aperit, eludendi leges & donationes illas inter virum & uxorem jure prohibitas exercendi, atque non liberos solum, sed & creditores defraudandi. Quare recte *D. Bayer de Incommodis concursus creditorum in foro Saxonico §. 33.* geradam plane e medio tollere suadet, atque *Richter de Succ. ab int. sect. 1. m. 1. n. 61.* eam multis in locis Saxonice sublatam esse, testatur.

XXXIX. XX. aperte iniquum est, quod debitori permittitur, inter 14. dies, postquam moneta reprobata est, debitum in reprobata ista moneta solvere. *Spec. l. 2. a. 26:* Wenn man die Pfennige verbeut, vierzehn Nacht darnach mag man mit den alten Pfennigen wohl schuld gelden und Pfand lösen. Quid vero iniustius est, quam, cogere creditorem, ut pecuniam, quæ proba ab illo data & in utilitatem debitoris conversa fuit, improbam & nullius valoris recipiat? Quanto rectius ius Romanum in *L. 24. §. 1. de Pignorat. act.* reprobam pecuniam non liberare solventem, statuit? Quod etiam propter evidentem æquitatem præ prisco iure Saxonico in foris nostris receptum esse *Harimann Pistor. Observat. 141. & Carpzov. P. 2. C. 28. def. 3.* testantur. Imo *Schulz de Oblat. & Obfignat. Richter P. 2. dec. 73. Brunnem. Cent. 4. D. 14. Ill. Stryk ad Lauterb. tit. de Solutionibus, voce: Removenda* existimant, creditorem impune recusare posse solutionem in pecunia nondum quidem reprobata, sed mox reprobanda, die auf dem Sprung stehet, abgefehlet zu werden, oblatam. Quæ sententia vel exinde defenditur, quod is, qui scit, monetam reprobaturum iri, eamque tamen creditori obtrudere vult, in dolo verfetur. Neque obstat nobis *Ordinatio monetaria Ferdinandi I. de anno 1550.* ubi moneta peregrina omnino abrogatur, atque civibus tamen permittitur, intra proximos 8. menses eadem in solutionibus uti. Respondemus enim, monetam peregrinam ibi non omnino improbari, sed illud saltem intendi, ut ea paulatim & commode ex provinciis Germanicis avchatur. Itaque magistratibus iniungi, ut, finitis etiam 6. mensibus il-

lis,

lis, eam a civibus sine gravi horum damno redimant, atque in monetam imperialem convertant.

XI. XXI. quoad res amissas & inventas jus Saxonicum duo singularia constituit 1.) ut inventor domino supervenienti, si ille alienæ jurisdictioni subiectus sit, non integram rem restituat, sed tertiam eius partem retineat 2.) res inventa, elapsis 6. hebdomadibus, a fisco & inventore præscribitur, ac domino deinde demum venienti omnis actio pro repetitione rei suæ denegatur, Vide Speculum l. 2. a. 37. & Carpov. P. 2. C. 3. def. 15. Vtrumque jure Romano secus est. Namque 1.) tantum abest, ut inventor tertiam partem rei inventæ lucratur, ut ne quidem præmium aliquod inventionis petere queat L. 43 §. 9. de Furtis 2.) is, qui rem invenit, eam plana usucapere nequit, ob deficientem titulum L. 7. Pro derelicto. Atque hic iterum ius civile merito præferimus. Namque iniquum est, aliquem cum alterius innocentis damno locupletior fieri; atque præscriptionem tam brevem domino plerumque ignorantem & absentem currere eumque re sua privare.

XLI. XXII. ista etiam anomalia juris Saxonici, qua proximus pupilli successor, si tutelam ejus gerat, fructus ex illius bonis percipit & lucratur, sublata, & jus Romanum, quod omnibus tutoribus etiam legitimis, & ipsi adeo matri tutelam gratis imponit, atque rationum redditionem & superflui restitutionem injungit, receptum est. Iniquum enim videbatur, pupillum propter teneram ætatem damnum pati, atque usumfructum bonorum suorum amittere. Ceterum, quod jure Saxonico antiquo vere tutoribus legitimis ususfructus in bonis pupillorum competat, apparet & quidem de matre ex Spec. l. 1. a. 11. ubi illa in tutela patri æquiparatur, de proximo agnato ex Spec. l. 1. a. 23. Wo aber der Vormund auch Erbe mit ist, so darffer niemand des Kindes Gut berechnen, noch Bursen sehen; de domino feudi ex Spec. l. 2. a. 58. §. diß rede ich &

Lehnrecht c. 26, ubi, quod in vulgata editione legitur; soll die Gelder und Nützung aufheben, bis das Kind zu seinen Jahren kömmt; ita ex contextu & meliori Bibliothecæ Paulinæ Lipsienfis manuscripto, quod *Schilterus* in *Appendice Juris feudalis Alemannici* exhibet, corrigendum est: soll das Geld des Gutes nehmen, bis das Kind zu seinen Jahren kömmt. At de contrario usu hodierno vide *Dec. El. 62.* & *Magnif. Hornium in Jurispr. Feud. c. 6 § 14.*

XLII. XXIII. dispositionem prisici juris Saxonici in *Spec. l. 3. a. 5.* quod creditor, amisso per casum fortuitum pignore, ipsum quoque debitum amitrat, Elector Saxonie in *C. 26. P. 2.* & Romano & naturali juri repugnare dicit, ac propterea sustulit. Qua de re cum alii ante me copiosius egerint, in præsens plura non adjiciam.

XLIII. XXIV. Priscum jus Saxonicum tunc, cum duo simul ad judicium provocant, casui pro amico locum facit, atque electionem, quis actor, quis reus esse debeat, judicis arbitrio permittit. *Spec. l. 1. a. 61.* Klagen sie auch zugleich, es stehet bey den Richter, welchen er von erst hören will. At melius jure Romano, ne uni judex magis saveat quam alteri, res forti committitur. *L. 14. de judiciis.*

XLIV. XXV. Saxones contra regulam juris naturæ, quæ rem suo domino perire dicit, nullique, nisi cujus culpa inter- venerit, damni restitutionem injungit, eo casu, quo servus mercenarius, operarius conductus, mandatarius, vasallus, dum dominorum negotia expediunt, res suas furto, rapina aut alio casu fortuito perdunt, dominos & mandantes datam istud ferre jubent. *Spec. 3. l. a. 6.* Wird ihm aber sein Pferd oder auch sein Gut dieblich oder raublich genommen in des Herrn Dienst ohne des Knechtes Schuld, das muß ihm der Herr gelten. Lehn-R. c. 4. Wer an seinen Dienst ichtes verlohren, das ihm noch nicht wieder vergolten ist, dieweil ist er nicht schuldig, seinen Herrn zu

zu dienen, noch ihm Lehnsrecht zu pflegen. At jus Romanum, quod in L. 26. §. 6. Mandati & L. 2. §. 11. Ad L. Rhod. de Jactu nec non Jus Feudale Longob. quod 2. F. 7, 25. contrarium disponit, usu receptum est, docente Magnifico. Hornio Jurispr. Feud. c. 18. §. 15.

XLV. Porro XXVI, priscum jus Saxonicum nec in eo excusari potest, quod infantes atque furiosos ex delictis suis ad damni restitutionem, & si homicidium committant, ad Werigeldum solvendum obligari statuat. Spec. l. 2. a. 65. Erschlegt ein Kind einen Mann, oder lemet es einen, sein Vormund soll das bessern mit jenes Wehrgeld, ob es auf das Kind gebracht wird. Welchen Schaden es auch thut, den soll er gelten nach seinen Werth mit des Kindes Gut. Et l. 3. a. 3. Ueber rechte thoren und sinnlose Leute soll man auch nicht richten. Thun sie aber schaden, den soll ihr Vormund gelten. Cum vero in eum, qui propter deficientem intellectus & voluntatis usum consentire nequit, non cadat obligatio, melius jus civile, quod infantes & furiosos non solum a poena, sed & a damni restitutione liberat L. 23. de Furtis L. 61. de Admin. & peric. tut. moribus receptum est. Vide elegans Ictorum Vitemb. praedictum apud Magnif. Rezerum Inp. Coim. p. 145. Junge Sarpzov. PRAXI Crim. q. 143. n. 15, 16, et q. 145. n. 21. qui textum Saxonicum de impuberibus pubertati proximis explicat. Cujus sententiam in pronunciando secuti sunt Scabini Vitemb. & puero 9. annorum, qui sclopeto per lasciviam & petulantiam sumto alterum interfecerat, Werigeldi quidem solutionem nec non expensarum iudicialium restitutionem remiserunt, interim, ut privatis a patre virgis admoneretur & castigaretur, M. Sept. anni 1709. ad G. interrogationem responderunt.

XLVI. Tandem XXVII. praetereundus non est *ari. 60. l. 2. Spec.* ubi domino, qui rem suam alteri commodavit, vel oppignoravit, vel alio modo, sine animo dominium transferendi, possessionem

tionem eius in alterum transtulit, actio denegatur contra tertium possessorem, ad quem res ista vel factio commodatarii, vel furto etiam aut rapina pervenit. Quæ iuris Saxonici dispositio in *Jure Lubec. l. 3. tit. 2. a. 1.* huic regulæ includitur: *Hand muß Hand mahren. Carpzov. P. 7. C. 26. def. 5.* sanctionem hanc valde irrationabilem appellat. Contra *Mevius ad Jus Lubec. l. 1.* illam defendit, & æquillimam esse, statuit. Vterque rationibus non destituitur. Sed pro *Carpzovio* pugnant 1) generalis iuris naturæ regulæ, quæ, nemini dominium rei suæ sine voluntate vel culpa ipsius auferre, iubet. 2.) ius civile Romanum, quod rei commodatæ, *L. 8. Commodati depositæ L. 17. §. 1. Depositi &c.* dominium apud nos manere, nobisque adeo rei vindicationem contra quemcunque possessorem competere *L. 9. de R. V.* statuit. 3.) usus fori, præsertim Saxonici, de quo ipse *Carpzov. d. l. 1. §. Zobel. P. 2. diff. 32. n. 14.* ibi: *So haltens doch die Schdypfenstühle in diesem einig, daß in practica auf dieses unbillige Recht nicht zu sprechen.* Quapropter & nos ius Saxonico Romano hoc in casu postponimus. Neque *Schiltero* assentimur, qui in *Ex. 25. §. 6.* ius Saxonico cum Romano conciliare & textum allegatum de pacto adiecto, ut dominium revocabile in commodatarium aut creditorem transeat, explicare studet. Vnicuique enim apparet, interpretationem istam a sensu & simplicitate iuris Saxonici nimis esse alienam. Et istis, quos pro sententia sua in *§. præc. 5.* excitat, textibus iam diu respondit *Glossator Germ. ad d. a. 60. Verbis: Welcher Mann: eos videlicet de rebus furtivis, non commodatis aut oppignoratis loqui.*

XLVII. Hæc de defectibus & iniquioribus iuris Saxonici sanctionibus dicta sufficiant. Nunc ad alterum dissertationis nostræ caput progrediendum, & in quibus ius Saxonico Romano præferatur, ostendendum erat. Sed ne iusto longiores simus, hic subsistemus & laborem illum aliis relinquemus.

CON-

23 14
1709 24d
Q. D. B. V.
COLLATIONEM

PRISCI IURIS SAXONICI
CVM IURE ROMANO ET MO-
RIBVS HODIERNIS

(Oder: Eine Vergleichung des alten Säch-
sischen Gesetzes mit dem Römischen/ wie auch mit denen
heutigen Gebräuchen.)

CONTINVAHVNT

AVGVSTINVS LEVSER VS,
IVR. D. ET P. P. EXTRAORD.

ET

AVCTOR

IO. EHRENFRIED MARTINI,

GRVNHANENSIS MISN.

IURIVM CANDIDAT.

D. SEPTEMBR. ANNI 15 15 CC XI.

RECVSA VITEMBERGAE Anno M D C C XXXVI,
STANNO SCHLOMACHIANO.

8)

Viteb. 1711.

21

COLLEGIUM
PRISCI JVARIS SAXONICI
CVM JVAR ROMANO ET
EBVS HODERNIS

CONSTITVTIO
SACRAE THEOLOGICAE FACULTATIS
SAXONICAE

AVGVSTINVS LEVSRVS
IVR D. P. EXTRAORD.

IO EHRENRIED MARTINI
AVCTOR

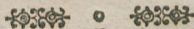
LEIPZIG
IN AEDIBVS
BIBLIOPOLAE
M. D. C. C. C. C. C.



SVMMA DISSERTATIONIS
CAPITA.

1. Requiritur vera causa, ob quam Icti hodie priscum jus Saxonicum tantopere juri Romano praefertur.
2. Enormia antiquorum Germanorum vitia.
3. Refelluntur hi, qui pleraque juris Romani capita in Germania recepta negant.
4. Ostenditur, poenam infamiae moribus Germanicis non adversari.
5. Restant multi juris Saxonici naevi, priore dissertatione non excussi.
6. e. g. quod injuriae & mutilationes membrorum pecunia aestimantur,
7. quod heres ex contractu de functi, uti ex locatione,
8. item ex venditione non obligatur,
9. quod commodatarius casum fortuitum praefare debet.
10. Errant, qui hoc ipsum aequum esse putant.
11. Jus Saxonicum in quibusdam capitibus merito Romano praefertur,
12. Multitudo subtilitatum in jure Romano
13. exemplo doctrinae de servitutibus realibus ostenditur,
14. Fictiones juris Romani apud Saxones non valent.
15. Fictio unitatis inter patrem et filium irrationabilis est.
16. Subsistunt ergo hodie donationes et emptiones inter illos celebratae
17. Responderur ad C. El. 10. P. 2, & quousque hodie patria potestas sit sublata, ostenditur.
18. Jure Saxonico omnia pacta honesta valent, modo consensus perfectus adsit,
19. qui cessat tunc, cum obiectum non certe determinatum est.
20. Ex promissione dotis, etiam indeterminata, datur actio.
21. Pacta successoria apud Romanos prohibebantur. Causae prohibitionis *et* favor testamentorum.
22. (B) metus infidiarum
23. Multa ad has evitandas sunt statuta, quae hodie usum non habent.
24. Exempla hujusmodi infidiarum a successore structarum extra Germaniam.

25. Veraque ratio apud Germanos cessat, Valent igitur hodie pacta
successoria,
26. nec distinctione opus est. De renunciationibus hereditatis.
27. Subsistunt illae etiam sine iureiurando.
28. In Electoratu Saxoniae iniurandum in filiabus, non aliis mulieribus,
sine lege requiritur.
29. Pacta successoria recte de universa hereditate ineuntur.
30. Distinctio inter ea, quae per modum contractus & ultimae volun-
tatis ineuntur, non est accurata,
31. usu tamen recepta,
32. In dubio pactum successorium per modum contractus initum censetur,
33. licet clausula codicillaris adiecta, vel 5. testes adhibiti fuerint.
34. Vox: erblich item Erbschafft, non inducit ultimam voluntatem, si verba
obligatoria adsint.
35. Pactum de continuanda societate in heredes non iure Romano, sed
Saxonico valet.
36. Clausula derogatoria testamentis per modum pacti adiecta valet.
37. Vtilis est in testamentis reciprocis, non tamen tacite subintelligitur.
38. Reciprocum testamentum ab uno etiam mutari potest, saltem quoad
suam hereditatem.
39. Donatio omnium bonorum praesentium & futurum valet.
40. Pactum in mutuo, ut plus, quam accepimus, reddamus, iure Sax.
valet.
41. Eodem iure pacta dotalia inaequalia permittuntur,
42. nec non ea, per quae conditio dotis fit deterior.
43. Fideiussor etiam dotis admittitur.
44. Cessant odium & poenae secundarum nuptiarum.
45. Pacta contractuum realium praeparatoria, e. g. de permutando, a-
ctionem pariunt.
46. Superest tamen facultas poenitendi in contractibus inaominatis,
47. quamdiu alter nihil adhuc draestitit.
48. Obligatio alteri per alterum acquiri potest sine illius acceptance.
49. Conclusio.



CONTINUATIO.

§. I.

Quod hodie in academiis & plerisque judiciis nostris, depressa juris Romani auctoritate, priscas Germanorum consuetudines & obsoleta jura extolli atque disjecta eorum rudera tanto studio conquiri & reduci videmus; hoc neque pietati in patriam neque amoris veritatis est attribuendum. Non pietati in patriam. Illud enim rerum domesticarum fastidium & peregrinarum studium, quod scriptores omnium seculorum in Germanis nostris reprehendunt, altiores in eorum animis radices egit, quam, ut intra tam breve tempus penitus potuisset extirpari. Sed neque veritatis amor in causa est. Prudentiores sunt illi Jcti, qui hucusque tutelam & propugnationem antiquorum Germanicorum morum susceperunt, quam, ut illos ex vera, animi sui sententia tantas istis moribus laudes tribuisse neque infinitos eorum navos & errores perspexisse, credam. Et si omnia, hoc mihi profecto persuadere non possum, summum quendam Jctum, cujus exquisitam eruditionem, judicium accuratum & defæcatam maxime a præjudicatis opinionibus atque liberam ab auctoritatum servitio mentem maximi facio, pro veris habuisse, quæ subinde in libris ejus scripta invenimus: *vix quicquam præter duella judicialia & purgationes vulgares per ferrum canens, o aquam ferventem & frigidans*

H

mori-

moribus Germanorum opponi posse; item: lucem orituram esse ex tenebris, si tam diligenter incipiamus commentari in jura Alemanica & Saxonica, ut hactenus commentati sumus in jus Romanum; atque alia majora etiam encomia, quæ in præsens memoriæ meæ non succurrunt. Hunc, inquam, tantum virum ceterosque non incelebres præsci juris Germanici patronos majorum nostrorum barbariem, simplicitatem & ignorantiam, cujus in præcedente dissertatione aliquot, sed pauciora specimina exhibuimus, pro virtutibus habuisse, verosimile non est. Aliam igitur causam subesse puro, quæ eos, ut jus Germanicum Romano adeo præferant, impellat. Amor videlicet novitatis, mentibus humanis insitus, cum quo conjunctum semper est tædium earum rerum, quæ per vulgatæ iam sunt, atque studium famam nobis ex ostentatione singularium & aliis incognitarum artium acquirendi. Hæc novitatis & gloriæ cupiditas veteres Jctos, ut jus Romanum, quod in Italia didicerant, antiquato iure Germanico, quippe vulgari nimis, reciperent, induxit. Hæc ante aliquot annos, ut, contemptis vicissim legibus Romanis, popularibus jam & pervagatis, mores patrios ex tenebris suis erueremus, effecit. Hæc denique posteros nostros, ut aliquando consuetudines Germanicas, cum & illæ iterum divulgari & evilesce incipient, relinquunt, aliudque sibi de novo idolum faciant, impellet.

II. Veritas asserti nostri, quod videlicet Jcti hodierni consuetudines Germanicas non ex sincero animi judicio

dicio tantopere efferant, apparet ex nimia superstitione, qua omnia, a majoribus nostris profecta, sive bona sive mala, amplectuntur legibusque Romanis, tametsi aperte meliores sint, præponunt. Luculentum nuper ejus rei exemplum vidi. Disceprabatur super quæstione, an extra Electoratum Saxonie pecunia lusu perdita repeti & condici queat. Affirmabant hoc plerique & ad *L. 1. C. de Aleatoribus* provocabant. At alii negabant, huic legi in Germania locum esse, quod ea moribus patriis contrariarerur, de quibus *Tacitus de Moribus German. c. 24.* *Aleam*, inquit, *sobrii inter seria exercent, tanta lucrandi pendende temeritate, ut, cum omnia pefecerunt, extremo ac novissimo jactu pe libertate & pe corpore contempant. Victus voluntariam servitutem adit, quamvis junior, quamvis robustior, alligari se ac venire paritur. Ea est in re prava pervicacia: ipsi sipem vocant.* Sed hæc quorundam opinio ceterorum consensu facile vincebatur. Et merito quidem. Nam si Germanorum fidem in ludendo probamus, cur non & desidiam eorum, & crapulam, & ebrietatem, & amorem rixarum, & sævitiam reducimus, quæ tamen idem *Tacitus* testificatur. Sic autem ille *di-*
do lib. c. 15. *Quotiens bella non ineunt, non multum venantibus, plus per otium transigunt, de diti somno ciboque. For-*
issimus quisque ac bellicosissimus nihil agens, delegata domus,
& penatum, & agrorum cura feminis, senibusque, & infir-
missimo cuique ex familia, ipsi bebent: mira diversitate na-
sura, cum iidem homines sic ament inertiã & oderint quie-
sem. Et *c. 22.* *Diem noctemque continuare potando, nulli*

H 2

pro-

probrum. Crebra ac inter vinolentos rixæ raro condiciis, sapius cede & vulneribus transiguntur. Et c. 25. Ferbere servum ac vinculis & opere cœrcer, rarum. Occidere solent non disciplina & severitate, sed impetu & ira, ut inimicum, nisi quo impune. Excerpti hæc, ut religiosi illi rerum Germanicarum admiratores, quanto majores nostri raris virtutibus suis vitia immiscuerint, viderent.

III. Dabo aliud iniquissimi istius erga leges Romanas odii exemplum. Multa videlicet sunt Romanorum instituta optima & reipublicæ saluberrima, sed quæ majores nostri, homines incuriosi & simplices penitus ignorarunt. Quæ cum ex jure ipsorum in fora nostra & judicia traducuntur, confestim propugnatores isti antiquitatum Germanicarum vociferantur: Apage hæc: non conveniunt moribus Germanorum: repugnant indolgentis nostræ: nunquam apud nos recepta fuerunt. Verus est hæc objectio, & si *Annalibus Palatinis* fides habetur, jam tum sæculo decimo quinto Friderico victorioso, Electori a ceteris Electoribus & Principibus Imperii facta, cum is Philippum ingenuum, fratris sui filium, arrogaret, & dignitatem Electoralem, quæ huic debebatur, simul cum patria potestate susciperet. Dicebant tum omnes, Romanas tantum leges hunc arrogationis & adoptionis fœrum exclusisse, non convenire eum juri Germanico. Sed pervicit Fridericus & jus sibi per adoptionem quaesitum usque ad mortem retinuit. Eadem sunt contradictiones quorundam ex nostris JCtis, cum de usu sacramenti Zenoniani, edicti Divi

Divi Marci, poenae inficiationis in *L. 80. de Rei vindicat.* statutae, actionum item poenalium quaeritur. Verum enim vero cum ius Romanum, quatenus cum Germanico expresse non pugnat, in Germaniam sic introductum, nullum debet esse dubium, quin illa eius capita, quae in patria nostra olim prorsus fuerunt incognita, hodie valeant. Accedit insufficientia consuetudinum Germanicarum, in quibus multa etiam necessaria desunt, quae, farentibus omnibus ex iure Romano suppleri oportet. Huc pertinent iura testamentorum, donationum mortis causa, servitutum realium, hypothecarum, concursus creditorum, quae omnia ex legibus Romanis solum hausta sunt, & nemine contradicente, quotidie in usum deducuntur.

IV. Ex his, quae dixi, facile refellitur *Schiltnerus*, qui *Exec. 10. §. 35. & 36.* poenam infamiae apud Germanos in iudiciis civilibus per condemnationem ob dolum non irrogari putat, quia eadem praeiis moribus nostris repugnet. At contraria est *JCtorum Vitembergensium* sententia. Sic enim illi in Responso, quod M. Ostobri 1710. Christiano E. Juris Studio R. dederunt, *Schiltnerum* confutarunt: Hat ein Advocat bey dem Ambte N. Namens L. B. T. Krafft der ihm von B. T. ertheilten Vollmacht/ Gelder von Z. D. Erben eingehoben/ selbige aber/ alles Erinnerens ungeachtet/ seinem Principal bis dato nichts ausgezahlt. Wannhero derselbe/ ob nicht L. B. T. im Fall er dieses Facti überwiesen würde/ sich an seinen Ehren anruechtig gemacht/ und

und daher von der Praxi auszuschließen/ auch überdies nachdrücklich zu bestraffen sey/ zu wissen verlangt/ nach mehrerem Inhalt des uns zugeschickten Berichts. Ob nun wohl unterschiedene Rechts- Lehrer in denen Gedanken stehen/ ob sey die in denen *legibus Romanis* öfters gesetzte *poena infamiae* denen alten Teutschen Rechten und Gewohnheiten zuwider/ und habe die fernach in bürgerlichen Sachen und Klagen gar keine/ in peinlichen Fällen aber nur alsdenn statt/ wenn der Richter dieser Straffe in seinem Urtheil ausdrücklich gedencket/ *Schilter. Exerc. 10. §. 35. & 36. Grænevogen de Legibus abrogatis ad §. 2. l. de Poena temere litigant.* Dennoch aber und dieweil die Römischen Gesetze/ in so weit selbige denen alten Teutschen Rechten nicht deutlich zu wieder lauffen/ durch ganz Teutschland angenommen und eingeführet seynd/ selbige aber klare Masse geben/ daß ein *Mandararius*, so in der ihm aufgetragenen Sache treulosß handelt/ und dessen überführet wird/ vor anrücklich gehalten werden solle/ *L. 6. §. 5. & 6. de his, qui not. inf.* Welche Disposition denn denen *veribus patriis* keinesweges zuwider ist/ gestalt aus unterschiedenen Orten/ daß die *poena infamiae* in denen alten Teutschen Gewohnheiten gleichfalls wohl bekant sey/ bey gebracht werden kan/ *vid. Sachsenspiel l. 1. n. 40. Weichbild art. 4.* Hiernächst in gegenwärtigem Fall nicht zu läugnen/ daß *L. B. T.* indem er das eingehobene Geld etliche Jahre lang bey sich behalten/ und dem *T.* auf sein vielfältiges Ansuchen nicht auszahlen wollen/ eine Treu-

Treulosigkeit begangen/ also dadurch/ und sonderlich/ daß er wieder den von ihm geleisteten Advocaten End hierinnen gehandelt/ einige Straffe verdienet/ im übrigen diejenigen/ so sich anrücklich gemacht/ aller Ehren und Würden zu entsetzen/ auch von der Praxi auszuschließen seynd/ L. 1. §. 8. de Postulando. So ist L. B. T. wenn er des angegebenen Facti überwiesen wird/ vor anrücklich zu achten/ und mag nicht allein a praxi remot/ sondern überdies mit einer willkührlichen Straffe belegt werden. B. H. W.

V. Sed relinquamus illis præposterum consuetudinum patriarum amorem. Nobis sufficit, superiore dissertatione, qua primam præci juris Saxonici cum jure Romano & moribus hodiernis collationem institimus, satis multos errores & defectus istius juris ostendisse. At ne quis, exhaustisse nos omnem castigandi mores patrios materiam, putet. Plura fortassis & potiora supersunt. Nos enim saltem objurgavimus Speculi Saxonici, Juris feudalis & Weichbildi compilatores. Sed quis nescit, his libris partem exiguam consuetudinum Saxoniarum contineri, cum reliquæ aliunde sint hauriendæ. Deinde neque omnia, quæ in istis libris continentur, tanta sedulitate excussimus, ut non, multa censuram nostram effugisse, fatendum sit; id quod aliquot exemplis in præsens ostendemus.

VI. Absurdissima est juris Saxonici dispositio, secundum quam injuriæ tam verbales, quam reales, item mutilationes membrorum certa pecunia æstimatur. Et in injuriis quidem simplices statuti sunt triginta solidi, Schillinge, qui secundum nostram monetam unum imperialem & sedecim grossos conficiunt *Weichbild art 73. Spec. Sax. lib. 3. art. 45.* At pro membro nobiliore mutilato, vel abscisso, dimidium verigeldum

five

five decem imperiales, pro digito vel dente decima vverigeldi pars, five duo imperiales ex solvuntur. Afferam ipsa *Speculi Saxo-
nici lib. 2. art. 16.* verba: Welcher Mann an dem Mund, Nasen, Au-
gen, Zungen und Ohren, an seinem Gemächt, an Händen oder
Füssen gelähmet wird, soll man es verbüssen, man muß ihm ieg-
liches bessern mit einem halben Wehrgeld. Jeglich Finger, Ze-
hen und Zahn hat sein sonderliche Buß, nachdem ihm die an
dem Wehrgeld gebührt, das zehende Theil. Diereil der Mann
nicht stirbt, wie oft man ihn auch lähmet, oder wie manche Wun-
den man ihm auch schlägt an einer That, man bessert ihm doch
nicht höher darumb, dann mit einem halben Wehrgeld. Wie
oft man aber einen lahmen Mann anderweit lähmet oder wun-
det in einem andern Gliede, als oft muß mans ihm bessern mit
einem halben Wehrgeld. Wen man ohne Fleischwunden schlägt,
oder einen Lügner schilt, dem soll man Wehrbuß (de qua vide
Spec. Sax. lib. 3. art. 45.) geben nach seiner Geburt. Wundet
man auch einen Mann an einem Glied, das ihm vorher vergol-
ten ist vor Gericht, hauer man es ihm darnach ganz abe, er
mag kein Wehrgeld darauf gefordern, sondern allein seine Buße,
umb das Unrecht, so ihm daran geschehen ist. Nihil hac æsti-
matione est iniquius. Namque primum tantum abest, ut ea-
dem malitiam hominum coerceat, ut provocet potius & ex-
stimulet. Videmus plerosque maxima convitiandi, rixandi
& nocendi libidine teneri, multos etiam incredibili vindictæ
adversus eos, a quibus læssitos se putant, amore flagrare.
Hocine putas tantula mûlcta absterreri posse, ne libidini suæ
satisfaciant? Non credo. Gaudebunt potius, tam vili præ-
tio insignem voluptatem redimere, atque Neratii exemplum
imitabuntur, de quo *Gellius in Noctibus Atticis lib. 20. c. 1.* ubi
de legibus duodecim tabularum agit: *Quod vero, inquit, dixi,
videri quedam esse impendio molliora, nonne tibi quoque videtur
esse diluam, quod, iis de injuria punienda scriptum est: Si injuriam
alteri*

alteri faxit, viginti quinque asses pance sunt. Quis enim eris tantis
 inops, quem ab injuria facienda viginti quinque asses deterreant. L.
 Neratius fuit egregie homo improbus atque immani vecordia. Is
 pro delectamento habebat, os hominis liberi manus sua palma ver-
 berare. Eum servus sequebatur, crumenam plenam assium por-
 tans; & quemcunque depalmaverat, numerari statim secundum
 duodecim tabulas quinque & viginti asses jubebat. Propterea Præ-
 tores postea hanc abolere & relinqui consuerunt, injuriis que æsti-
 mandis recuperatores se dativos edixerunt. Deinde nec læso per
 solutionem tantulæ pecuniæ satisficit, cujus utriusque existimatio
 & corporis integritas tam vili pretio æstimari non debet, quo
 damnum datum ne minimum quidem reparatur. Non im-
 probo itaque Hostiensis & Abbatis sententiam, qui apud *Glor-
 fatorem Latinum Speculi Sax. l. 2. art. 16. lit. b.* hujusmodi jura
 irrationabilia appellant. Rectius Romana jura in *L. 37. §. 1. de
 Injuriis* æstimationem simplicium injuriarum arbitrio mag-
 gistratus permittunt. Idem est in mutilatione membri, ubi
 iudex impensarum in curationem factarum, & operarum amis-
 sarum, quasque amissurus quis esset inutilis factus, rationem
 habere jubetur *L. 3. Si quadrupes pauperim L. 7. de his, qui effude-
 rint.* Quapropter & Elector Saxoniz, abrogato prisco patrio
 jure, jus Romanum prætulit atque sic in *Constit. 42. P. 4.* con-
 stituit: Als wollen wir demnach die Verordnung und Sähung
 der Sächsischen Rechte in Injurien-Sachen aufgehoben, abro-
 giren und abgethan haben; abrogiren und heben dieselbe htemit in
 Krafft dieser Constitution aus Fürstlicher Macht und Obrigkeit
 gänzlich und gar auf, setzen etc.

VII. Summa naturalis æquitas & omnium gentium jura
 heredem facta defuncti præstare jubent. Soli fortassis Saxo-
 nes a jure naturæ, legibus Romanorum aliorumque populo-
 rum hac in parte recedunt, heredique, facta defuncti impugna-
 re,

re, permittunt. Scilicet, ut rem optime explicat *Schilterus Exerc. 31. §. 16.* prisci mores Saxonici heredi aliquid condominium in rebus ejus, de cujus successione agitur, vindicant, ut sine ipsius expresso consensu dominus de re sua nihil statuat, quod non ille post mortem ejus revocare possit. Hinc est, quod nemo testamentum conlicere queat, *vide diff. praeced. §. 23.* item, quod alienatio bonorum sine voluntate legitimi heredis facta sit nulla, *vide ibid. §. 24.* Omnium vero clarissimum exemplum est, quod locatio conductio locatoris morte finiatur, neque ad heredes transeat. Sic enim *Repkavius lib. 3. art. 77. Spec. Sax.* Thut ein Mann sein Land besäet aus umb Zins oder umb Pflüge, zu bescheidenen Tagen oder Jahren, also, daß man es ihm besäet wiederlasse, zu welcher Zeit er dann binnen den Jahren stirbt, man soll es seinem Erben also besäet wieder lassen. Denn es jenem dieser, der es austhät, nicht länger gewehren möcht, denn dieweil er lebt. Quae ultima verba regulam continent aperte contrariam illi regulæ, quæ in *L. 143. de R. I.* reperitur: *Quod ipsi, qui contraxerunt, obstat, & successoribus eorum obstat.* Diu, quod mireris, Juri iniquitatem legis hujus Saxonice non agnoverunt, sed secundum eam etiam judicarunt, uti *Schneiderus ad L. tit. de Locat. §. ult. & tit. de arb. §. additionum de arb. ex cond. n. 4. Colerus Decis. IX, 12.* testantur. Tandem vero cum iniquitatem animadvertenterent, non tamen crediderunt, majores nostros adeo imprudentes fuisse, ut tale quid aperte iniquum statuerent. Igitur, conciliatione adhibita, jus Saxonicum de re aliena locata explicare conati sunt. Primus id fecisse videtur *Zobellius ad Spec. Sax. lib. 3. art. 77. lit. C.* quem dein de secuti sunt auctor *Consult. Sax. XXXVI. lib. 1. Wesemb. in D. tit. Locati n. 13.* At ii, qui regulam juris Saxonici, quod scilicet heres facta defuncti præstare non debeat, sciunt, & verba allegat textus Saxonici, maxime illa: sein Land item: seinen Erben

Verben recte inspiciunt, facile, interpretationem istam & conciliationem mere cerebrinam esse, intelligent. Vide *Schilterum Exerc. 31. §. 18.* Recte igitur Saxones nostri hodie, relicto iure patrio, ius Romanum, quod obligationem ex locatione in heredes etiam locatoris transmittit, *L. 10. C. de Locato* sequuntur. *Richter Dec. 81. 6.* In Electoratu quoque expressa desuper extat lex in *C. El. 37. P. 2.*

IX. Porro Saxones heredem etiam venditoris a necessitate præstandæ rei a defuncto venditæ liberant. *Spec. Sax. lib. 1. art. 9.* Stirbet einer, der sein Guth einem andern aufassen soll, dessen Sohn ist es nicht pflchtig aufzulassen, er habe es denn selber mit gelobt, oder Bürgen davor gesetzt. At ius civile Romanum uti omnes actiones ex contractibus descendentes *L. 49. de O. & A.* ita quoque actionem eriti contra heredes venditoris dari, eosque ad tradendam rem venditam obligari statuit. Quod mores per totam Saxoniam & Germaniam recepti sequuntur.

IX. Dispicimus nunc de illa præsci juris Saxonici dispositione, qua commodatarius damnnum, quod casu fortuito in re commodata accidit, ferre iubetur. Extat illa in *Spec. Sax. l. 3. art. 5.* Welcher Mann dem andern sein Guth thut zu behalten, (deponit) wird es ihm gestohlen oder geraubet/ oder verbrennt es ihm/ oder stirbt es ob es Vieh ist/ er darff do keine Noth umb leiden/ thar er sein Recht darzu thun/ daß der Schaden ohne seine Schuld sey geschehen: was man aber dem Mann zu gebrauchen leihet/ (commodat) oder zu Pfand versetzt/ daß soll er unverderbt wiederbringen dem/ der es ihm liehe oder versazte/ oder soll es ihm gelten nach seinen Würden. Ex quibus verbis satis apparet, jure

Saxonico commodatarium commodanti, sive res commodata plane perierit, sive saltem casu fortuito deterior facta sit, ad damni hujus restitutionem obligari. Minus igitur accurate *Coterus P. 1. Decis. 7.* & qui eum sequitur *Carpzovius P. 2. C. 26. def. 6.* hunc textum, cum jure Romano eum conciliaturi, de deterioratione saltem rei, non etiam de ejus interitu explicant. Quamquam, & si hanc interpretationem, quæ tamen verbis antecedentibus aperte repugnat, recipias, nihilominus pugna, quæ inter jus Romanum & Saxonicum intercedit, non tollitur, ut quidem illi arbitrantur. Leges enim Romanæ nec eo quidem casu, quo res sine culpa commodatarii deteriorata fuit, eidem restitutionem damni imponunt *L. 10. pr. Commodati.*

X. Videndum vero nunc est, utrum æquius sit jus Romanum, quod commodatarium ab omni casu fortuiti præstatione liberat, §. 2. 1. *Quibus modis re contrah. obl. L. 18. pr. Commodati* an vero Germanicum, quod commodatario eandem iniungit. Non pauci jus Germanicum præferunt, inter quos etiam videtur esse *Puffendorffius de Jure Nat. & Gent. l. 5. c. 3. §. 6.* qui distinguit, utrum res commodata, quæ apud commodatarium perierit, apud dominum quoque interitura fuisset, an non. Atque hoc posteriori casu restitutionem omnino ex regulis æquitatis fieri debere putat, *cum alias, ut verbis ejus utar, mea mihi benignitas nimio constaret, si præter usum gratuitum re quoque ipsa mihi sit carendum, quam non eram perditurus, absque altero si fuisset.* Neque apparet,

CHR

cur ipse magis, quam alter, infortunium prestare debeat, cum hic utique occasionem praeberit, ut idem rem meam incurere possit. Ego vero nondum satis istam aequitatem perspicio, propter quam a regula communi: *res perit suo domino*; sit recedendum. Is certe, qui occasionem saltem, sive, ut cum philosophis loquar, causam sine qua non, uti commodatarius, damno alicui dedit, nulli ad id refarciendum obligatur, si ejusdem culpa absit. Sed, ais, iniquum est, commodanti suam liberalitatem nocere. Longe, inquam, iniquius foret, commodatarium majus ex commodato periculum sustinere & damnum metuere, quam ea ipsa, quam percipit, utilitas est. Accedit, quod commodatario plerumque cum commodato etiam propriae res pereant. Hunc itaque praeterea restitutione commodati onerare, impium quoque foret. Ergo aequitati non repugnat, commodantem damnum, quod occasione liberalitatis suae sentit, inter ceteros casus fortuitos ferre. Neque jus divinum sententiae nostrae repugnat, quod *Exod. XXII, 14. 15.* distinguit, utrum commodans absens fuerit, cum res commodata periret, an praesens; atque illo casu commodatarium ad restituendum obligat, hoc autem absolvit. Ratio enim ejus distinctionis est praesumptio culpae in commodatario, qui rem, si omnem diligentiam adhibuisset, servare potuisse videtur; quam culpam commodans absens difficillime probare potest. Igitur ut *Riberus ad eum locum ait, restitutio est imperata ad cavendos dolos & aucuendam diligentiam in alienis rebus custo-*



diendis. Quod si vero dominus praesens ipse, casum fortuitum intercessisse, viderit, vel is etiam aliunde liquido queat demonstrari, dubium non est, quin commodatarius, cessante supra dicta ratione, de jure quoque divino debeat liberari. Ceterum, quod ad usum judiciorum attinet, illi ipsi quoque, qui juris Germanici dispositionem aequiorem putant, justamen Romanum moribus observari fatentur. Vide *Schilterum Exerc. 25. §. 19.*

XI. Plura supersunt iniquitatis jurium Saxonico-
rum exempla, sed, quae in praesens explicare, instituti
nostri ratio non permittit. Quare, ne nimis in majores
nostros injurii videamur, relictis antisper eorum erroribus,
ad alteram dissertationis nostrae partem trans-
eamus, atque ea capita, in quibus consuetudines Saxo-
nicae Romanis praeferruntur, ostendamus.

XII. Inter virtutes juris Saxonici primum merito
locum occupat ejusdem simplicitas, quae prorsus ab in-
finitis, quibus jus Romanum refertum est, subtilitatibus
abhorret. Subtilitates appello eas sanctiones, quae omne
suum fundamentum vel in recepta quadam rectaeque
rationi contraria regula, vel in contorto sophismate & fal-
laci conclusivuncula habent. Constitueram equidem,
potissimas ex omni jure Romano excerpere, & in singulis
brevisiter, quam illae nullum in judiciis Germanicis
usum habeant, ostendere. Sed, dum primos titulos
inspicio, tantus se statim earum aperit campus, ut
multitudine obruar. Quamobrem, relicto hoc consilio,
iis,

ius, qui libris scribendis operam navant, suadeo, ut *Catalogum ineptiarum & inutilium juris Romani subtilitatum* nectant, sancteque affirmo, eos, si nullam praetermiserint, volumen primae magnitudinis esse confecturos.

XIII. Ne tamen sine causa Justinianum ministrosque ejus, &, ex quibus hi omnia hauserunt, priscos JCtos reprehendisse videamur, in praesens aliquot hujus generis argutias ex doctrina de servitutibus realibus colligemus, earumque exemplo, quanta in reliquis sentina lateat, ostendemus. Huc refero 1. servitutem in faciendo consistere non posse *L. 15. §. 1. de Servitutibus.* 2. servitutes causam perpetuam habere debere adeoque nec foramen proluendi pavimenti causa in vicini pariete haberi, nec aquaeductum ex lacu vel stagno concedi posse *L. 28. de S. P. V. 3. servitutes neque ex tempore, neque ad tempus, neque sub conditione, constitui posse L. 4. de Servitutibus.* 4. ad servitutem constituendam necesse esse, ut utrumque praedium non solum vicinum, sed etiam in conspectu sit. *L. 38. & 39. de S. P. V.* 5. servitutem, ut pomum decerpere, spatium & cenare in alieno liceat, constitui non posse. *L. 8. pr. de Servitutibus* cum tamen amoenitatis gratia servitus alias permittatur *L. 15. de S. P. V. L. 3. de Aqua quot.* 6. proprietarium, ne quidem consentiente usufructuario, servitutem suo praedio imponere posse *L. 15. §. ult. de Usufructu* cujus rei inepta ratio ex *L. 165. de R. I.* deducitur 7. unum socium communi fundo servitutem ne quidem acquirere posse.

L. 5

L. 5. Communia praediorum L. 19. de S. P. R. Taceo reliqua. Ea vero, quæ modo attulimus, tam manifeste absurda sunt, ut aliquem hodie eorum usum superesse, nemo curdior sit asserturus.

XIV. Istis subtilitatibus annuero fictiones juris Romani, quando videlicet ad evitandam regulæ cujusdam antiquæ iniquitatem id, quod nunquam contigit, contigisse fingitur. Sic tota de quasi contractibus doctrina fictioni innicitur. Cum enim per legem XII. tabb. nemo nisi ex consensu & facto suo obligaretur, stricto jure tutor & negotiorum gestor adversus pupillum & dominum negotii, qui nunquam consensum suum declaraverant, actionem non habebant. Opus itaque erat, consensum, sine quo obligationem nullam nasci regula juriserat, in illis fingere *L. 4. pr. de Pactis L. 13. §. ult. Commodati*. Plerasque juris Romani fictiones laudabili factis studio collegit *Antonius Dadinus Altesserra* in quinque *de Fictionibus Juris* libris, quem vide. Non tamen elogiis, quibus ille fictiones juris exornat, assentio; inter quæ illud profecto, quod ab initio statim habetur, nimium est: *Infinite fictiones jure civili introductæ sunt optimo consilio, ut per eas perveniatur ad justum & æquum; non dispari arte a nautica, qua adversi tendunt ad portum. Fictiones scilicet sunt eximii colores, quibus veritas fucata non corrumpitur, sed potius illuminatur.* Ego vero cum *Titio de Fiction. Roman. natur. & inconcin.* commodius sine istis fictionibus ad justum & æquum perveniri potuisse, nullamque ex illis necessariam hodie aut utilem esse, existimo

stimo, cum legislator sine ambagibus his jus statuere & a recepta regula, siquidem iniquum quid aut absurdum ex ea sequatur, recedere queat, præterea indoles & simplicitas juris patrii tales fictiones non ferat. Non itaque erraverim, si in genere, omnes in judiciis nostris legum Romanarum fictiones tanquam absonas & superfluas exulare, affirmem.

XV. Cum pluribus id exemplis demonstrare, instituti mei rationes non permittant, unicum de fictione unitatis inter patrem & filium intercedentis afferam. Fundatur illa in *L. u. C. de Impuberibus & aliis substit. L. 22. §. 1. C. de Agriculis & censitis §. 4. de Inuil. stipulat. &c.* Effectus hujus fictionis est, quod pater in suo testamento filium familias testem adhibere, cum eo contrahere, ipsi donare, actionem adversus eum in judicio instituire, aut ab ipso conveniri nequeat. Quæ omnia certe secundum jus naturæ & æquitatis regulas licerent & firma essent, nisi regula ista otiosa & inanis: *Pater & filius habentur pro una persona;* obstaret. Atque sic, quod tamen ipse Justinianus in *L. 1. C. Ut actiones & ab hereditibus abominatur*, propter nimiam subtilitatem voluntates contrahentium impediuntur. Quod profecto cordatiores Juri non ferunt, neque iis, quæ contra rationem a majoribus introducta sunt, cæci obtemperant, sed æquitatem potius rectamque rationem, excusso Justiniani jugo, sequuntur.

XVI. Ex his facile apparet, quid de pervulgata quaestione, utrum hodie donatio a patre in filium familias

K

familias

miliam profecta, vel emtio inter eos celebrata subsistat, sentiamus. De donatione quidem res minus dubii habet. Eam enim expresse jus Saxonicum in *lib. 1. art. 20.* approbat, cum *Speculum Suevicum cap. 118. §. 262.* conspirat. Igitur donationem inter patrem & filium contra juris civilis dispositionem ex observantia & consuetudine in Saxonia sustineri, *Coleyus Dec. 13. n. 3. & Carpzovius lib. 6. Resp. 119. n. 12, 14, 81, & P. 2. C. 12. def. 32.* affirmant. Sed de emtione venditione multi id negant, atque in illa, cum contrarium nullibi in jure Saxonico reperitur, jus civile adhuc in *L. 2. de Contrab. emt.* obtinere debere, contendunt. Quam sententiam etiam hodie JCros & Scabinos Lipsienses fovere, ex duabus sententiis nuper admodum ab iis conceptis, nec non ex Responso Ordinis Juridici Lipsiensis de anno 1701. Mense Majo, quod *Dn. Hornius* in *diff. de Prærogativa morum Germania in concursu cum legibus receptis sect. 2. §. 8.* exhibet cognovi; ubi emtio inter patrem & filium celebrata irrita declaratur, ex hoc solo fundamento, quod ficta ista unitas personarum, ut illae invicem contrahant, non permittat. Et fortassis olim etiam JCti Vitembergenses cum iis consenserunt, qui tamen in præsens, expulso unitatis figmento, posse patrem liberis etiam in potestate existentibus bona sua mobilia & immobilia valide vendere, arbitrantur. Atque ita bis in eadem causa Regimini Merseburgensi M. Febr. 1707. & M. Decembri 1717. & M. Decembri, 1710. responderunt, dissentiente utroque collegio Lipsiensi. Operæ pretium erit, rationes decidendi,

di. quæ posteriori sententiæ annexæ fuerunt, adjicere:
 Ob wohl eingewendet werden möchte/ ob könnte der Be-
 klagte nicht zustatten kommen/ daß juxta depositionem
 testium ihr Vater ihr das libellirte Guth und Pertinen-
 cien verkauft/ in mehrerer Erwägung/ daß derglei-
 chen Contracte derer Eltern und Kinder/ so noch in
 väterlicher Gewalt sich befinden/ vor beständig nicht
 zu achten/ inter patrem enim & filium nulla est obliga-
 tio §. 4. 1. de Inut. stipular. nec inter eos emtio contrahi
 potest L. 2. L. 16. de Contrab. emt. auch/ daß Beklagte
 vorher emancipirt worden/ ex actis nicht zu ersehen/
 noch diesfalls eine tacita emancipatio zu præsumiren/
 oder aus der Constitution des Curatoris, so sie bey sol-
 chem Kaufe gehabt/ zu inferiren wäre/ Nullibi enim
 causum est, patrem, dum cum filio contrahit, eundem
 ad hunc actum emancipare censei, bevooraus/ da sie
 damahls noch unverehliget/ auch bey ihrem Vater im
 Hause/ und an dessen Brodte gewesen; Dieweil aber
 dennoch moribus Germanorum die väterliche Gewalt
 nicht verhindert/ daß die Eltern mit ihren Kindern con-
 trahiren mögen/ sondern dergleichen Contract aller-
 diengs vor beständig zu halten/ Ignorat enim jus Ger-
 manicum fictionem unitatis, quæ impediât, quo minus
 inter patrem & filium aut obligatio nasci, aut contra-
 ctus iniri possit, unde & donatio a patre in liberos col-
 lata jure Germanorum subsistit, Pand. Recht l. 1. a 10.
 Spec. Suevo. c. 118. Carpzov. L. 6. Resp. 118. n. 2. 199. Idem P. 2.
 C. 12. def. 22. Zobel P. 2. Diff. 15. n. 3. Coler. P. 1. Dec. 13. conf.

K 2

Dec.

Dec. El. 23. licet jure civili inefficax ea censeatur L. 11. L. 17. C. de Donat. und dahero es dießfalls entweder keiner emancipation nicht brauchet/ oder doch die Kinder ipso facto, indem die Eltern mit ihnen contrahiren/ tacite pro emancipatis zu halten/ conf. D. Berger ad Brunnem. tit. de Adopt. q. 29. verb. Oeconomia & P. 2. Resp. 287. p. 527. welches in gegenwärtigen Fall umb so viel mehr statt findet/ da die Beklagte sich zu diesem Actu einen Curatorem constituiren lassen/ D. Berger ad Brun. d. l. p. 43. & d. Resp. ubi monet, publice inter esse, ne ex nimia subtilitate contrahentium voluntates evertantur. So ist/ wie im Urtheil enthalten/ von uns billig erkant worden. Mihi tamen, ne quid dissimulem, prior ratio a simplicitate juris Germanici, fictam istam unitatem ignorantis, petita abunde sufficit. Neque puto, ad tacitam emancipationem recurrendum esse. Vereor enim, ne fortassis, dum vetus figmentum explodimus, in novum incidisse videamur.

XVII. Ceterum sunt aliqui, qui fictam istam unitatem adhuc in usu esse, ex *C. El. Sax. 10. P. 2.* colligunt, ubi Elector: Weil in denen Sächsischen Rechten nirgend zu befinden/ daß die väterliche Gewalt insonderheit aufgehoben/ so bleibet auch dieselbe nochmahls nicht unbillig bestehen. Verum hæc lex de iis saltem patriæ potestatis effectibus intelligenda est, qui reformationi & indoli juris Germanici non adversantur. Igitur, apud nos etiam patri usumfructum in bonis liberorum, jus modicæ castigationis in illorum personis & reliqua

reliqua competere, non nego. At si quæ patriæ potestatis jura legibus Romanis introducta æquitati & rationi repugnant, nullamque utilitatem præstant, sapientiore fuisse legislatorem Saxonicum existimo, quam, ut ea in usum reducere voluerit. Cessat itaque jus, liberos sanguinolentos propter paupertatem vendendi *L. 2. C. de Patribus qui filios*. Cessat potestas in vitam filiam ad sponsum accipiendum cogendi *L. 12. §. 1. de Sponsalibus*. Cessat facultas, sponsalia filæ rite celebrata contra voluntatem ejus dissolvendi *L. 10. de Sponsalibus*. Cessat jris præscribendi judici sententiam, quam is necessario in filium immorigerum statuire debeat *L. 3. C. de Patr. potestate*. Vide *Carpzovium Quæst. Crim. 100. n. 35*. Cessat dispositio *L. 6. pr. Qui testam. facere poss.* quod testamentum filii, ne quidem consentiente patre factum subsistat; in mera quippe & inani subtilitate fundata. Cessat nullitas nuptiarum a liberis sine patris consensu initarum *L. 2. de Ritu nuptiarum*. Cessat denique absurdum illud & inutile utilitatis figmentum.

XIIX. Pergo ad doctrinam de pactis & conventionibus. Incredibile est, quantis illam difficultatibus subtilitatibus & distinctionibus jus Romanum involvat. At Saxonicum jus simplicius meliusque ex omnibus indistincte pactis; sive illa sint nuda sive non nuda, dummodo consensu perfecta, efficacem producit obligationem. *Spec. Sax. lib. 1. art. 7.* Wer etwas borget oder gelobet / der soll es gelten / und / was er thut / das soll er stedt halten. Incidi non ita pridem in quandam

Henrici Bodini dissertationem, qua ille *Vindicias pactorum juris Romani ad demonstrandum, nec bodie ex nudo pacto actionem competere*, exhibet; in qua ab initio, multa me singularia reperturum, credidi; maxime cum in proemio *judicium lectoris a preconcepta opinione satis liberati nec sibi solum placeatis, aut aliarum auctoritates sequentis* requiri viderem. Sed mirari desii, postquam ex §. 8. illum per nuda pacta tractatus & præfationes, uti in *L. 1. §. 11. de Extraord. cognit. §. 134. §. 1. de P. O.* vocantur, in quibus voluntas se obligandi deficit, intelligere animadverti. Ejusmodi enim nuda pacta, si modo pacta propter *L. 1. §. 2. §. 3. de Pactis* vocari possunt, nec jure Romano nec Germanico actionem producere, unusquisque, licet obrutus præjudiciis, largietur. Atque secundum hanc sententiam JCros etiam Vitembergenses respondisse, in *seq. §.* ostendam.

XIX. Censetur autem voluntas se obligandi abesse, quoties nullum certum conventionis obiectum est determinatum. Hoc enim deficiente, quod tamen ad essentiam pacti pertinet, pactum & consensus intervenisse dici non potest. Exemplum eius rei elegans admodum ex Responso ICorum Vitembergensium Paulo Sulpitio Dresdensi M. Novembri 1709. dato afferam: *Dasß die bey dem zwischen Sejo und Cajo getroffenen Vergleich gebrauchten Worte: es solle Sejus von Caji mit der Cajo erzeugte zwey Kinder Consideration haben/ und ihnen es wieder genüssen lassen; dem Cajo oder dessen Kindern kein jus agendi geben mögen; in*

in Erhebung/ daß dergleichen zweiffelhafte und auf nichts gewisses gerichtete Versprechen in denen Rechten ganz keinen Effect haben/ *L. 56. §. 3. D. L. 17. C. Mandati, ibi: incerta pollicitationis L. 75. pr. de Verb. obl.* sondern lediglich des promissoris Gutachten anheim gestellet/ *L. 108. §. 1. de Verb. obl.* und von diesem auch mit einem sehr wenigen und geringen können erfüllet werden.

XX. Extat tamen in jure Romano exemplum, ubi promissio etiam generalis nec ad certam rem aut quantitatem determinata efficacem producit obligationem & actionem. Scilicet in singularem favorem dotis, cui multa alia privilegia data sunt, & hoc introductum videtur, quod si socer eam genero, non demonstrata re, vel quantitate, arbitrato suo promiserit, gener ex imperfecta hac promissione agere & judex dotis quantitatem pro modo facultatem patris & dignitate mariti constituere possit *L. 69. §. 4. de Jure dotium. L. 3. C. de Dotis promissione.* Neque dubito, quin istæ leges in judiciis quoque nostris, sicubi talis casus contingat, locum inveniant. Favor enim dotis & apud Germanos receptus est. Quapropter non assentio Scabinis Lipsiensibus, qui apud *Carpzovium Decisione 16. n. 18. §. 19.* socerum a genero suo ex hujusmodi generali promissione; es soll auffer dem Hochzeit-Geschende noch etwas anders folgen; conventum ab instituta actione liberant, quod huic promissioni etiam unico numo satisfieri potuisse putarent. At, licet hoc in aliis promissionibus

nibus concedam, in dote tamen propter allatas modo rationes aliud dicendum fuisset.

XXI. Sed redibo in viam, atque usum regulæ Saxonicae, quod *omnia pacta honesta servari debeant*; contra juris Romani subtilitates ostendam. Primo loco de pactis successoriis, quæ scilicet super hereditate viventis ineuntur, agam. Hæc jure Romano prorsus improbantur & contra bonos mores esse dicuntur, quod plenam testandi libertatem alicui adimere aut saltem imminuere impium hoc jure habeatur, præterea hujusmodi pactiones plenæ tristissimi & periculossissimi eventus esse videantur *L. 30. C. de Pactis*. At jure Germanico & Saxonico indistincte subsistunt. Cessat enim secundum principia juris patrii ista persuasio, quod summa hominis felicitas in libertate de bonis suis post mortem disponendi consistat, ejusque privatio crudelis & iniqua sit. Videmus quippe, ipsas interdum leges Saxonicas facultatem testandi alicui auferre. Quod potissimum in uxoribus fit, quæ geradam proxime cognatæ, ceteram mobilia marito, immobilia vero, quæ tamen rarissime possident, plerumque liberis loco legitimæ relinquere necesse habent.

XXII. Deficit quoque apud nos altera, quæ Romanos ad prohibenda pacta successoria impulit, ratio; frequentia videlicet pericula, quæ ex istis pactis oriuntur vitæ eorum, de quorum successione illa inita fuerant, propter quæ etiam talia pacta *plena tristissimi & periculossissimi eventus* in *L. 30. C. de Pactis* vocantur.

Summa

Summa erat hac in parte Romanorum improbitas, ut illi, cui se successuros certo sciebant, non solum mortem optarent, sed & ferro, veneno aliisque artibus, ut citius spe sua potirentur, promoverent. Non extranei solum, sed fratres fratribus, liberi parentibus, & quod incredibile nostro seculo videbitur, parentes liberis ob hanc causam insidias struebant. De matribus id *Juvenalis Satyra 6.* testatur:

*Vos ego, pupilli, moneo, quibus amplius est res,
Custodite animas, & nulli credite mensae;
Livida materno fervent adipata veneno.
Mordeat ante aliquis, quidquid porrexerit illa,
Quae peperit, tumidus praeustet pocula papas.
Nos usinam vani, sed clamat Pontia: feci,
Confiteor, puerisque meis aconita paravi,
Quae deprensa patent. facinus tamen ipsa peregi.
Tunc duos una, severissima vipera, mensa?
Tunc duos? septem, si septem forte fuissent.*

Hinc Constantinus Imp. in *L. 22. C. de Administratione tutorum* matres secundo nubentes plerumque novis maritis non solum res filiorum, sed etiam vitam addicere, affirmat. Huc quoque pertinet casus, qui in *L. 39. de Panis* refertur, de muliere, quae gravida a marito relicta, partum sibi, accepta ab heredibus posthumo substitutis pecunia, abegerat. De heredibus extraneis innumera exempla offerri possent. *Seneca l. 6. Contrav. 4.* in casu, quo uxor, quae maritum heredem scripserat veneno occisa apprehenditur: *Notice, inquit, miserris, se*

L

cane

tam efficax venenum est. Heres est, qui dedit. Galba apud Suetonium in vita ejus c. 9. tutorem, quod pupillum, cui substitutus heres erat, veneno necasset, in crucem sustulit; implorantique leges & civem Romanum se testificanti, quasi solatio & honore aliquo poenam levaturus, mutari multoque præter ceteras altioem & dealbatam statui crucem iussit. Neque moris tantum erat, veneno aut ferro occidere. Solebant securius alimenta aut medicamenta ægrotantibus denegare L. 3. de his, quæ ut indignis.

XXIII. Frequentissimis his malis ut occurrerent & mederentur Romani, multa singularia constituerunt, quibus hodie, mutatis hominum nostrorum moribus in melius, opus amplius habere non videmur. Namque 1. noluerunt, ut educatio pupilli ei facile committeretur, qui proximam habet succedendi spem, licet ipse pater hoc jussisset L. 1. §. 1. D. & L. 2. C. Vbi pupill. educari. Quod hodie usu non servari, quotidiana experientia docet. Deinde 2. patri, qui filio impuberi, si is intra pubertatem decessisset, heredem substituere volebat, permiserunt, hanc substitutionem in inferioribus tabulæ partibus scribere, eamque partem proprio lino propriaque cera consignare, & in priore parte testamenti cavere, ne posteriores tabulæ, vivo filio & adhuc impubere, aperiantur. Ita enim filius insidias heredis substituti, qui se substitutum ignorabat, evitabat §. 3. 1. de Pup. subst. Quam cautionem, etsi restator adhuc hodie adhibere queat, inutilem tamen esse puto. Tum 3. voluerunt,

runt,

runt, ut is, qui impuberem arrogabat, ne forte spe potiundæ ejus hereditatis illum necaret, ipse eidem non succederet, sed omne ejus patrimonium proximis agnatis restitueret. *L. 18, 19, 20. de Adopt.* Denique 4. ex eadem causa omnia pacta & stipulationes, quæ de hereditatibus & successione interponi atque vorum captandi mortem alienam inducere poterant, prohibuerunt.

XXIV. Et forsitan inter alias gentes recentiora exempla insidiarum ab indubitaris successoribus & heredibus ei, de cujus successione agitur, structarum non deficiunt. Qua in re Itali maxime infames sunt, de quibus duo saltem illustria exempla in præsens afferam. Vnum est Alexandri VI. Pontificis, qui secundum *Guicciardinum*, lib. 6. ad annum 1503. Adriano Corneto, Cardinali opulentissimo, cujus hereditati inhiabat, venenum in convivio instructo propinandum paraverat, per imprudentiam autem pocillatoris ipse exhaustit atque interiit; simili prorsus ei, quod *Lucianus in Dialogo Zenopontæ & Callidemite* refert, exemplo. Alterum est Ludovici Sfortiæ, qui testibus eodem *Guicciardino* l. 1. ad annum 1494. & *Joviano Pontano de Prudentia* l. 4. Joannem Galeatium, fratris filium, ducem Mediolanensem, cui succedere ex lege debebat, veneno interfecit.

XXV. At inter Germanos nostros hujusmodi malitia incognita fere est, neque exemplum ejusdem facile occurret. Cessante itaque hac ratione, cessat etiam ipsa pactorum successorum prohibitio. Neque obstat, quod ejusmodi pacta efficiant, ut is, cui alterius here-

diras promissa est, ejus mortem expectet, opterque, improbo certe voto. Hoc enim solum ad improbanda istiusmodi pacta non sufficere, unusquisque animadvertit, cum alias tota etiam successio ab intestate, ex qua interdum improba hæc vota quoque oriuntur, rejicienda esset. Quapropter nimis profecto delicatus est Hieronymus Schurffius, qui apud *Modestinum Pistoris* vol. 1. conf. 8. Cum quidam, inquit, princeps ante multos annos volebat me de feudo per vasallum possessio sub tali conditione investire, ego nolui, quia, cum scirem, me hominem miserum & peccatorem esse, difficulter me potuissem continere, quod non affectu meo mortem talis vasalli. Et ideo dicta jura, scilicet 1. §. 27. & 2. F. 26. §. Moribus non immerito reputantur odiosa. Tamen, quia ista jura recepta sunt, ab iis non receditur. Pii tamen & viri bonarum conscientiarum vix laborant, ut taliter investiantur in feudis nondum apertis sub hujusmodi conditionibus. Bonarum enim mentium est, timere culpam, ubi culpa minime reperitur, ut inquit B. Gregorius, sed pauci sunt, qui illi curant propter nimiam avaritiam omnia extorca ntem.

XXVI. Communiter DD. inter pacta successoria affirmativa & negativa, item conservativa, acquisitiva, dispositiva & renunciativa distinguuntur. Sed nobis istæ distinctiones magno usui non erunt, qui jure Germanico omnia pacta successoria in genere valere existimamus. Quod autem ad renunciaciones delatæ hereditatis in specie attinet, de illis dubium non est, quin valeant, cum expresse in *Spec. Sax. l. 1. art. 13.* confirmantur.

tur:

tur: Hätten sie auch ihre Erbtheilung daran verlobt/
 der sollen sie emperen/ sie wiederreden es dann auf den
 Heiligen/ (per jusjurandum) verloben sie es aber vor
 Gericht/ so mag man sie daß überzeugen/ denn sie es
 unschuldig imögen werden. Jus civile hujusmodi re-
 nunciaciones simpliciter improbat in *L. 16. de Suis & le-
 git. hered.* At jus Canonicum mediam sententiam tenet,
 atque illas non aliter, quam si jurejurando corroborentur,
 admittit. *c. 2. de Pactis in 6to.* Vnde acerrima
 inter Jctos controversia est, an moribus Germaniæ jus
 canonicum receptum sit, & jusjurandum ad renunciaciones
 hereditatum necessario requiratur. Aliqui, inter quos
Divus Strypkius de Successione ab intestato diff. 2. cap. 10. §. 18.
 hoc affirmant *Hartmanni Pistoris* auctoritatem secuti, qui
P. 4. q. 2. 3. 5. verba statuti secundum jus commune &
 quidem ita interpretanda esse ait, ut huic, quoad ejus fieri
 potest, minus derogent, atque adeo verba *Speculi Saxonici*,
 quæ supra attulimus, ad juratas renunciaciones restringi
 debere putat. Alii ex eadem ratione jusjurandum quidem
 masculis, de quibus Pontifex in *d. cap.* non agit, remittunt,
 idem tamen a feminis renunciacionibus necessario exigunt.
 At nostri Jcti simplicitatem juris Germanici, cujus interpretatio
 tam extensiva quam restrictiva inepte, ut *Schilterus Ex. S. S. 40.*
 docet, ex juribus peregrinis desumitur, sequuntur, atque
 jure Germanico & Saxonico communi jusjurandum neque in
 filiorum, neque in filiarum renunciacionibus requiri, statunt.

tiam Jcti Vitembergenses M. Octobri 1709. Jo. Reinhardo Rœdero, Regiminis Regii Hohnsteinensis Advocato Ordinario responderunt.

XXVII. Afferam ipsius Responsi verba, ex quibus simul apparebit, renunciacionem injurata etiam a minore factam convalescere, siquidem deinde a majori facta tacite, e. g. recipiendo pecuniam promissam, confirmetur. Die weil Christopf Zeig durch die ad acta gegebene schriftliche Urkunden sattsamb dargethan/ daß seine Stieff-Kinder/ so wohl die Söhne als Töchter/ mit Beystand ihrer ehelichen Vormünder mit ihm transigiret/ sich allen Anspruchs an ihm/ nicht als sein der väterlichen / sondern auch/ nach erfolgten Tode der damahls noch lebenden Mutter/ der Mütterlichen Erbschafft halber völlig begeben/ solchen Transact, wenn auch gleich Anfangs derselbe wegen des einen Sohns minorennicet oder andern Umständen nicht alzurichtig gewesen/ nachgehends in der maiorennicet durch Empffahung der versprochenen Gelder und nachmahligzen Renunciacionen mit Consens der ehelichen und andern Vormünder ratificiret/ So mag Christopf Zeig von seinen Stieff-Kindern so wohl derselben väterlichen / als auch der Mütterlichen Erbschafft halber nicht in Anspruch genommen werden/ sondern kan sich dargegen durch gründliche Vorstellung der ihm darwieder zukommenden Exceptionis transactionis wohl schützen. B. N. W. Erant quidem in collegio, qui pro usu juris Canonici pugnabant,
 &

& ut verba hæc: im Fall *cap. 2. de Pactis in Otto*, welches sonst bey Verzicht eines annoch lebenden Erbschafft den End pro forma erfordert/ bey ihnen nach *Strykii de Succ. ab init. diff. 8. c. 10. §.* doctrin durch eine wiederige Gewohnheit oder statutum aufgehoben ist/ in sine Responsi adjicerentur, urgebant. At vicit tandem eorum sententia, qui istam juris canonici dispositionem nunquam in Germania consuetudine universalis receptam fuisse, adeoque nec abrogationem ejus doceri debere putabant.

XXIIX. At in Electoratu Saxonæ, quod ad filias, jus canonicum usu receptum est, earum renunciaciones aliter, quam si jurejurando confirmentur, non admittuntur. Quæ sententia tamen, usu judiciorum recepta, ut verum dicam, non lege, sed erronea *Const. El. 35. P. 2.* interpretatione nititur. Dicitur ibi, transactione & pacta jurata ob enormissimam læsionem rescindi non posse, simul exemplum de filia, quæ paternæ hereditati mediante jurejurando renunciavit, subjicitur, & quod hujusmodi etiam renunciatio ob læsionem ultra dimidium impugnari nequeat, asseritur. Sed an inde consequitur, filiam sine jurejurando hereditati paternæ valide renunciare non posse? Non magis profecto, quam si ex *L. 1. C. Si adversus venditionem*, ubi emtionis jurejurando confirmatæ mentio fit, colligas, emtiones venditiones non, nisi intercedente jurejurando, valide celebrari posse. Sed cedendum est errori communi, quam omnes, quos hucusque vidi, DD. in Collegiis & iudiciis

ciis constante consensu receptum esse restantur. Saltem cavendum est, ut, quam potest fieri, arctissimis limitibus circumscribatur. Ergo ille non ultra filias ad alias quoque mulieres extendi debet. Quamvis enim *Carpovius P. 2. C. 35. def. 7.* in matribus etiam, quæ liberorum, & sororibus, quæ fratrum hereditate renunciant, iusiurandum requirat, Icti tamen Vitembergenses, teste *Dn. Hornio in Jurispr. Feudic. 16. §. 17.* a *Carpovii* opinione recesserunt, & M. Decembr. 1693. nec non M. Jul. 1694. versus Plaviam in causa *Unnen Dttin* contra *Peter Schneidern* cum Ictis Lipsiensibus M. Febr. 1694. in eadem causa responderunt, ceterarum feminarum renunciationes iureiurando non indigere.

XXIX. Reliqua pacta successoria, sive de propria paciscentium, sive de tertii hereditate, & sive de integro patrimonio, sive de parte saltem ejus concipiuntur, indistincte valent, non in Saxonia solum, propter *Spec. Sax. l. 1. art. 7.* sed per totam Germaniam. Ita Icti Vitembergenses M. Mart. 1710. Christiano Lindoltzio, Advocato Regiminis Halberstadiensis ordinario responderunt: Ob wohl nicht zu läugnen, daß der Lucretien die universal succession in alle des Theophili Güther vermög der Ehestiftung anheim falle; dieweil aber dennoch nach denen heutigen durch gang Teutschland eingeführten Rechten die Successiones universales nicht allein durch Testamente/ Codicille und Schenkungen auf dem Todes-Fall/ sondern auch per contractus und pacta inter vivos hinterlassen werden können/ So mag die Ehestiftung deshalben, weil darinnen ein Successor uni-

universalis verordnet / vor einem letzten Willen nicht ge-
achtet werden. W. N. W.

XXX. Sed, uturum hujusmodi pacta successoria ab uno
etiam paciscentium, invito & ignoranta altero, revo-
cari & mutari queant, non infrequens est in foro qua-
sio. Quam ego quidem ex principiis juris patrii, quod
omnia honesta pacta servare iubet, simpliciter negan-
dam esse puto. Vid. *Spec. Sax. l. 1. art. 7.* ibi: das soll er
stedt halten. Hic vero usus judiciorum a simplicitate
morum Germanicorum recessit, atque subtilitatem a-
liquam ex jure Romano invexit, cuius ad jus nostrum
applicatio, ut verum fatear, nec ipsis Romanis legibus
satis convenit. Distinguunt videlicet DD. inter pacta
successoria, quæ pre modum conventionis seu contra-
ctus, & ea, quæ per modum ultimæ voluntatis ineun-
tur. Illa dicunt esse irrevocabilia, hæc pro lubitu muta-
ri posse. Ego, si omnia concesserim, hoc unicum mihi
persuadere non possum, dari pacta, quæ contra *L. 1. §.*
3. de pactis non per modum conventionis ineantur,
adeoque nec efficacem & constantem obligationem
producant.

XXXI. Quantumvis vero hæc distinctio paululum
indoli juris Germanici repugnare videatur, usu certe
non in pactis solum dotalibus, de quibus in Saxonia
nostra lex clara in *C. El. 43. P. 2.* extrat, etiam apud ex-
teros, teste *Divo Strykio in Cautelis contractuum sect. 3. c.*
8. §. 18, 19, 20, recepte; sed & in ceteris pactis succe-
soriis observatur, uti Jcti Vitembergensis M. Aprili 1711.
Danß G. orge Penzen / Hüßneer zu Axien responderunt:

M

Jff

Ist euer Bruder Christian Henze / verstorben / und hat euch in seinem aufgerichteten letzten Willen zum Erben seines ganzen Vermögens / und darunter auch derjenigen Gelder / welche er von euch selbst wegen seines euch verkauften Antheils an denen väterlichen Gütern zu fordern gehabt / eingesetzt. Weil aber die andern überlebende Geschwister damit nicht zu seiden seyn / sondern Klage dieser Kauff-Gelder halber wieder euch angestellet / so wollet ihr / ob und wie weit dieses ihr Suchen gegründet / des Rechts befehret seyn ; Ob nun wohl in dem zwischen euch und euren sämtlichen Geschwister über die vom Vater hinterlassene unbewegliche Güter aufgerichteten Kauff Contract wegen der rückständigen Kauff-Gelder / welche ihr als Käufer einem jeden von ihnen auf gewisse Tage-Zeiten zu zahlen versprochen / dieses ausdrücklich verabredet worden / daß / im Fall eines von denen Contrahenten unverheyrathet verstorbe / die Überlebende dessen Antheil zu erben hätten / in welchen Worten nicht undentlich ein pactura successorium enthalten / dergleichen denn / vermöge der in ganz Teutschland eingeführten Rechte und Gewohnheiten / ganz wohl aufgerichtet / und nachgehends von dem Paciscenten durch anderweitige Disposition nicht mag umbgestossen werden / fernter die in dem Testamente angeführten Ursachen also nicht beschaffen / daß wegen selbiger dem überlebenden Geschwister das per pactum erlangte jus quæsitum entzogen werden mögen ; wannhero es das Ansehen gewinnt / ob sey die angestellte Klage wohl gegründet ; Dennoch aber und dieweil bey denen pactis successoriis ein grosser Unterschied zu machen / ob solche per modum contractus, oder aber

in

in vim ultimæ voluntatis aufgerichtet worden / gestafft
 in dem letztern Fall / wenn nemlich die Pacifcenten sich des
 Wortes Erben / Erbschafft / oder dergleichen bedienen /
 vid. *D. Berger. in Resolut. Lauterb. p. 543. ibique citatus*
Sergius, Carpov. P. 2. C. 43. def. 10. denenselben jederzeit /
davon wieder abzugehen und eine andere Disposition zu
machen / frey stehet? Ultima enim hominis voluntas am-
bulatoria est usque ad mortem L. 32. §. 3. de Donat. inter
vir. & ux. L. 30. de Donat. mortis causa. Bey welcher Be-
wandnus / und da in dem obangeführten Pacto euer Ge-
schwister das Wort: Erben; gebrauchet; Der Wit-Pacif-
cente / Christian Henge keines weges dadurch also gebun-
den worden / daß er nicht durch einen anderweit gefertigten
letzten Willen dieses Pactum wieder aufzuheben / und euch
zum völligen Erben einzusehen befugt gewesen / So hat die
von eurem Geschwister wieder euch erhobene Klage nicht
statt. B. R. W. Cui sententiæ cum non acquiescerent
actores, sed processum continuarent, Scabini Lipsien-
ses, actis ad se transmissis, M. Junio. 1711. eundem in
modum, actionem videlicet locum non habere, respon-
derunt. Ut proinde dubium non sit, distinctionem
justam communi Jctorum consensu in omnibus pactis
successoriis esse receptam.

XXXII. Cum tamen pacta successoria, quæ per mo-
 dum conventionis ineuntur, & propterea revocari ne-
 queunt, jure Germanico magis, quam pacta in vim
 ultimæ voluntatis condita conveniant, in dubio illa potius,
 quam hæc, præsumuntur. Sola igitur mentio mortis
 aut vocabulum hereditatis non efficit, ut pactum pro
 ultima

ultima voluntate habeatur, si videlicet alia verba occurrant, ex quibus, partes pacisci magis & se in vicem obligare voluisse, apparet. Res maxime ex arbitrio prudentis iudicis dependet, qui generalem istam regulam observare debet: Quotiescunque verba dubia sunt & in utramque partem irahi possunt, pactum pro simplici seu per modum conventionis inito haberi debet. Convenit etiam hoc *L. 1. pr. de Donat.* & voluntari Electoris Saxoniae in *Constit. 43. P. 2.* ibi: Da es aber mit den Ehestiftungen die Gelegenheit hätte / daß sie in vim contractus nicht können erhalten noch beschützt werden / so sollen solche Ehestiftungen in vim ultimae voluntatis kräftig erkant werden.

XXXIII. Exemplis res optime declarabitur. Afferam itaque duo JCtorum Virembergensium responsa, super hac distinctione data. Vnum est de M. Marrio anni 1710. versus Halberstadt. Ex quo discimus i. tunc, cum verba obligatoria adsunt, adjectionem clausulae codicillaris non impedire, quo minus pactum simplex & immutabile sit. Non credendus enim est quisquam, clausulam hanc adiecisse ad impugnanda sua iudicia *L. 3. de Testm. milit.* sed magis, ut in omnem eventum, si videlicet actus eo modo, quem directo intendit, subsistere nequeat, ex hac clausula sublineatur. Vide *L. 29. § 1. Qui testamenta facere poss.* ibi: quacunque ratione poterit; item; etiamsi intestatus decessisset. Deinde 2. observa, a dhibitionem quinque testium, qui saltem in ultimis voluntatibus necessario requiruntur, *L. ult. §. ult. C. de Co dicillis C. El. 43. P. 2.* pactum in vim ultimae voluntate

lunratis factum non constituere, si verba contractum indicantia adsint. Licet enim ad conventiones duo testes sufficient, superflua tamen non noceat *L. 17. C. de Testamentis*. Et ipse Imperator Maximilianus I. in *Ordinatione Notariorum de anno 1512. tit. von Testamenten die §. Notarien* / so zu Testamenten suadet, in negotiis plures, quam lege requiruntur, testes adhibere, ne fortassis, uno alterove inhabili reperto, illa corruant. Sequuntur ipsa Responsi verba: Berlanget derselbe zu wissen / ob die zwischen Theophilo und Lucretien aufgerichtete Ehestiftung pro pacto in vim ultimæ voluntatis condito zu achten / volglic von einem oder dem andern Theil per contrariam dispositionum aufgehoben werden könne / Ob nun wohl bey Aufrichtung derer pactorum dotalium inter vivos nicht mehr als 2. Zeugen vonnöthen / da hingegen alhier ihrer vielmehr gegenwärtig gewesen / hienächst Theophilus in selbigen seyn ganzes Vermögen nach seinem Absterben der Lucretien überlassen / und am Ende die clausulam codicillarem, das nemlich diese Ehestiftung / im Fall sie als eine conventio inter vivos nicht bestehen könnte / als ein letzter Wille / oder Codicell, oder Eshendung auf dem Todes-Fall kräftig seyn solle / hinzugesetz; Dennoch aber und dieweil eine Ehestiftung / worinnen keines vererben und succedirens / sondern nur der Todes-Fälle gedacht / und, wie es nach selbigen mit einis jeden Vermögen gehalten werden solle / verordnet wird / per modum contractus ansgerichtet / also keines weges pro ultima voluntate zu achten / *D. Berger Centur. 3. Censil. 14. Stryk de Cautelis contr. sect. 3. c. 8. §. 21. sq.*

M 3

und

und aber in gegenwärtigen zwischen Theophilo und Lucretien gemachten pacto nicht von Erbe oder Succession/ sondern vielmehr von Obligation und Verpflichtung gehandelt wird; gestalt denn Theophilus sich darinnen obligat und verpflichtet macht/ daß auf dem Fall seines tödlichen Hinsichtes Lucretia sein Vermögen völlig haben und genießen solle; bey welcher Bewandniß nicht abzusehen/ wie er der Lucretiæ dasjenige/ worzu er sich obligiret/ ohne ihre Vorwissen und Einwilligung wieder entziehen könne; wie denn auch die grössere Anzahl der Zeugen/ als sonst bey actibus inter vivos gebräuchlich/ tanquam superfluum nicht schaden/ noch die Natur der vergangenen Handlung ändern oder umbkehren mag/ im übrigen die clausula codicillaris nur eventualiter hinzugesetzt/ dießemnach anzusehen/ da die Ehe Stiftung als ein pactum unter den lebendigen bestehet/ hinwegfällt; So mag die zwischen Theophilo und Lucretien aufgerichtete Ehe Stiftung pro pacto in vim ultimæ voluntatis inico nicht geachtet/ folglich von einem Theil wieder des andern Willen nicht aufgehoben werden. *B. H. W.*

XXXIV. Ex altero Responso ab iisdem IGris M. Julio anni 1711. F. A. R. Advocato H. dato apparet 1. posse etiam pacta successoria inter vivos de integro alicuius patrimonio iniuri; 2. verba; erblich zufallen; contractum magis indicare, quam ultimam voluntatem *arg. L. 13. C. de Contrab. & committ. stip. 3. ex sola voce hereditas, Erb- und Verlassenschaft non colligi ultimam voluntatem, si ceteroquin verba obligatoria & contractibus convenientia adhibeantur; quod & C. Eh. 43. P. 2. non*

non repugnat, ubi quippe ad pacta dotalia in vim ultimæ voluntatis confecta non tantum mentio hereditatis, sed testamentaria dispositio, daß die Erbschaft auf dem Todes-Fall darinnen vermacht worden / requiritur; nam & de hereditate pacta ineuntur; 4 non vitari conventionem, nec ultimam voluntatem induci, tametsi in pactis legitima alicui e. g. matri relinquatur. Sed videamus ipsius Responsi verba: Feltt Zweifel für / ob die zwischen den Amtmann / C. F. R. und C. M. W. aufgerichteten Ehe-pacta pro mixtis zu achten / folgentlich durch ein von besagten R. hinterlassenes Testament umbgestossen werden können; Ob nun wohl der Bräutigamb in angeführter Ehestiftung / daß sein ganzes Vermögen nach seinem Absterben der Braut erblich zufallen / in gleichen derselben freystehen solle / sich seiner Erb- und Verlassenschaft anzumassen / und Kindes-Theil zu nehmen / oder sich deren zu enthalten / verordnet / welche Worte denn kein pactum inter vivos, sondern einen letzten Willen / welchen ein jeder nach Belieben aufheben mag / anzuzeigen scheinen / ferner der Bräutigamb seiner Mutter das rechtliche Pflichten / dergleichen nur per modum institutionis heredis verlassen wert en mag / zu reichen befohlen / endlich bey Aufrichtung dieser Ehestiftung 5. Zeugen gegenwärtig gewesen / da doch bey Verfertigung derer pactorum dotalium inter vivos nicht mehr als 2. erfordert werden / Wannhero es das Ansehen gewinnet / ob sey bemeldete Ehestiftung pro pactis mixtis und also revocabilibus zu achten / Dennoch aber nach diweil nach denen heutigen durch ganz Teutschland eingeführten Rechte die universal successio in dem ganzen

ganzen Vermögen nicht allein durch Testamente fideicommissa und Schenkungen auf den Todes-Fall/sondern auch per contractus und pacta inter vivos verlaſſen werden mag/ hiernechst eine convention in dubio viel eher pro simplici & inter vivos condita, als pro mixta zu halten / arg. L. 1. pr. de Donat. und solches umb so viel destomehr/ wenn darinnen/ wie in gegenwärtiger Ehestiftung/ von Verbindung/ zubringen/ behalten/ gehandelt wird; bey welcher Verwandnuß die Worte: erblich item zuſallen; in keine Betrachtung zu ziehen/ gestalt das erstere gar füglich auch bey Handlungen unter denen lebendigen gebraucht werden kan/ Stryk de Cautelis contractuum Sect. 3. c. 8. §. 22. D. Berger in Resolut. Lauterb. p. 543. das andere aber nur de effectu und executione pacti zu verstehen ist/ wie denn auch die Worte: Erb- und Verlaſſenſchaft; alhier nicht im Wege stehen; indem/ wie oben angeführet/ auch von der Erbschaft pacta inter vivos aufgerichtet werden mögen; überdies die Disposition, darinnen von der Erbschaft gehandelt wird/ auf dem Fall/ wenn der Bräutigamb Kinder hinterläſſet/ zu ziehen/ diesennach anjeho/ da solcher nicht existiret/ unkräftig ist; immassen ferner die Vermachung der Legitimæ an die Mutter/ ingleichen die grössere Anzahl der Zeugen/ als sonst bey actibus inter vivos gebräuchlich/ tanquam superfluum L. 17. C. de Testamentis denen pactis selbst nicht schaden kan/ im übrigen beyde Theile zu Ende der Ehestiftung ihnen die Macht/ solche in ihren favour zu verbessern/ und einander noch gütlicher zu thun/ und etwas mehreres zu vermachen/ vorbehalten haben/ woraus denn/ ducto argumento a contrario sensu, daß ihnen/ solche einander zum Praejudiz zu ändern/ nicht frey

frey ſtehe / wohl geſchloſſen werden kan / So iſt die von C. F. R. mit C. M. W. auſgerichtete Eheſtiftung pro ſimpli- ci zu achten / und hat von beſagten R. durch einen letzten Willen nicht aufgehoben werden mögen. **B. N. W.**

XXXV. Porro regula iuris Romani est: Pactum inter focios initum de societate etiam in heredes continuanda est inutile L. 35. L. 59. pr. Pro socio. Societas enim in heredes nunquam transit, cum personae industria sit electa §. 5. I. de Societate L. 56. §. 9. Pro socio. Praecipua autem ejus dispositionis ratio in odio societatis & communionis posita est, quippe quae pro matre litium & discordiarum in jure Romano habetur L. 77. §. 20. de Legatis 2. adeoque magis pro illa dissolvenda quam conservanda laboratur. At, cum jure Germanico, maxime autem Saxonico, secundum *Speculum l. 1. art. 7.* omnia pacta, quae modo honestati bonoque publico non adversantur, valeant, non dubito, quin & pactum de societate in heredes continuanda, quod nihil absurdi continet, sit servandum. Licet enim communio mater litium adeoque odiosa in jure civili vocetur, foeda tamen haec proles, ut recte monet *Dn. Beyer in Posti, ad π. tit. Communi dividendo §. 6.* communioni male attribuitur, quae non aliam matrem agnoscat, quam vitia condominorum. Neq. obstat, quod iniquum sit, alterum compellere, ut societatem cum personis, quarum mores ipse non perspexit nec elegit, continuare cogatur. Ego namque nullam video iniquitatem in eo, ad quod quis sponte se obligavit. Quare cum Scabinis Vitembergensibus M. Jan 1708. casus offerretur, quo focii invicem contraxerant, ut societas in heredes etiam tranelret, daß bis auf den letzten Martii 1718 ihre Erben und Erbnehen, wenn inzwischen einer von ihnen beyden versterben möchte, gebunden und gehalten, seyn und sie nicht Macht haben solten, vor Endigung dieser Compagnie Zeit ad divisionem zu promoviren; non dubitarunt illi responders, quod hujusmodi

N
pact-

pactum societate adiectum valeat. Integrum Responsum ex-
 hibet *Dn. Wernber P. 1. Opseru. 167.* ex quo tantum rationem
 decidendi, quæ nostram sententiam de omnium honestorum
 pactorum in foris Germanicis valore maximopere confirmat,
 afferam: Diweil denen Gewohnheiten und Herkommen
 nach heut zu Tage in materia pactorum & contractuum nicht
 auf die apices juris Romani gesehen, sondern secundum sim-
 plicitatem juris gentium ein jedes Versprechen, so der natür-
 lichen Erbarkeit nicht entgegen, und dadurch den gemeinem
 Wesen oder einem contrahirenden Theile keine unbillige
 Beschwerde zugezogen wird, vor bündig zu achten, in denen
 Fällen auch, wo die Römischen Gesetze kein ius exigendi ver-
 statteten, die bekante *Condictio ex moribus* überall gebrauchet,
 und die *Regula iuris naturalis: fidem datam esse servandam;*
 beobachtet wird ic. So ist der Vergleich, daß, nach eines
 Consorten Absterben, desselben Erben bey dem Genuß der
 Compagni-Handlung verbleiben sollen, zu Recht kräftig und
 beständig. *V. R. B. Nec Scabinis saltem Vitembergensibus,*
sed ICtis etiam Hallensibus & Collegio mercatorum, quod ad
diuudicandas eorum causas Lipsiæ constitutum est, eandem
sententiam placuisse, docet Dn. Berner Suplem. ad Discept. Forensf.
p. 245. §. 251. P. 2.

XXXVI. Iure Romano clausula derogatoria testamento
 adiecta, qua videlicet testator facultatem sibi adimit, factum
 testamentum revocandi, plane inutilis est. Ambulatoria enim
 sunt ultimæ hominum voluntates usque ad vitæ supremum
 exitum *L. 4. de Adimendis vel transf. leg.* At iure Germanico
 firmum est & immutabile testamentum, cui hæc clausula per
 modum pacti adiecta est. Dico: per modum pacti, Simpliciter
 enim a solo testatore addita effectum non habet, cum nemo
 sibi ipsi possit legem dicere, a qua recedere nequeat *L. 22. pr.*
de Legatis 3 Necesse itaque est, ut alter concurrat, cui per clausu-
 lam istam promissio de non mutando fiat, quique eandem pro-
 missio-

missionem acceptet. Tale enim pactum, cum nihil inhoneſti contineat, iure Germanico per ſæpius allegatum regulam ex *Spic. Sax. l. 1. art. 7.* utique valebit. Agnoſcit hoc etiam *Brunnemaunus ad L. 22. de Legatis 3. n. 9.*

XXXVII. Agnoſcunt idem *Divus Strykius in Cautelis teſtamentorum c. 24. §. 23. & Schilerus Ex. ad π. 39. § 58.* atque coniugibus, qui reciproca teſtamenta condunt, hanc utiliſſimam cautelam præſcribunt, ut invicem ſibi ſtipulentur, ſe omnia in teſtamentis ſuis contenta irrevocabiliter conſervare velle. Qualis mutua promiſſio non, ut *dicti auctores* exiſtimare videntur, ſaltem coram iudice & actis, ſed & extra iudicium recte fieri poteſt. Exprefſe tamen adiici debet pactum de non revocando. Neque enim tacite ſubintelligitur, ſed regulariter utrique librum eſt, diſpoſitionem ſuam, invita etiam & ignorante altera parte, mutare. Quamvis enim *Titius ad Lauterbachium Obſervat. 867.* diſſentiat, atque hanc ſententiam candori Germanorum parum convenire, & mutandi facultatem ab impoſtura, cuius ICTOS noſtro merito pudere debeat, abſolvi non poſſe exiſtimet; appoſite tamen eidem reſpondet *Carpzovius P. 3. C. 7. def. 21.* alterum ſibi imputare debere, quod teſtamentum reciprocam elegerit, nec lege vel conditione expreſſa ſibi ſuiſque proſpexerit, cum ſcire deberet, teſtamenta obnoxia eſſe mutacioni. In poſtcor certe non eſt, qui iure ſibi a legibus conſeſſo utitur.

XXXIIX. Iſta tamen ſententia, quam *Lauterbachius Compend. D. tit. de Inuſto, rupto, irrito & Carpzovius P. 3. C. 2. def. 12.* fovent, quod mutua teſtamenta coniugum ab uno revocari poſſint, licet alter iam ſit mortuus, temperari debet, ut mutatio illa tantum quoad bona ſuperſtitis coniugis valeat, non vero patrimonium defuncti afficiat, cuius quippe de eo diſpoſitio alterius voluntati ſubiacere non debet. In mutuo enim teſtamento duo revera ſunt teſtamenta, duæque hereditates. Ergo alterutro licet revocato, alterum tamen firmum manebit.

Gail. 2. O. 117. n. 2. Mynfinger Cent. 1. O. 8. n. 6. Vac itaque, coniuges se invicem heredes ex affe instituisse, simul vero, ut post utriusque mortem Titius in integram hereditatem succederet, voluisse. Licebit hoc casu coniugi suberstiti aliud testamentum conficere, Meviumque heredem ex affe nuncupare. Is Mevius tamen utriusque hereditatem non capiet, sed eius, qui primum mortuus est, patrimonium Titio tanquam ex fideicommisso restituere debet. Ita l. Ci. Vitembergenses M. Aprili 1711. Casimiro P. responderunt: Haben Bernhardus L. und dessen erstes Eheweib Caia, geborne Saltin im Jahr 1684. ein Testamentum reciprocum, und darauff den 17. December 1697. einen anderweitigen letzten Willen aufgerichtet, und gerichtlich niedergeleget, darinnen sie beyderseits denselben und dessen Eheweib, Barbaren K. nebst Isaac K. welcher letztere aber vor beyderseits Testatoribus verstorben, zu ihren Erben eingesetzt, Nachdem aber ermeldete Caia Saltin verstorben, hat Bernhardus benebst seinem Eheweibe anderer Ehe, Paulina, ein anderes Testamentum reciprocum errichtet, darinnen sie einander beyderseits reciproce zu ihrer gesammten Verlassenschaft zum Erben eingesetzt, und nur mit einigen Legatis onerirer; Als nun hierauff auch Bernhardus unlängst mit Tode abgangen, so verweigert dessen nachgelassene Wittbe sich, dasjenige, was von ihres Ehemannes ersten Eheweibe in den anno 1697. gefertigten Testamente demselben vermachtet worden, ihm auszuantworten, und präzendiret vielmehr, nach dem letzten Testamente alleine zu succediren, derowegen derselbe, ob nicht mehrgedachte Paulina vermöge des Testaments de anno 1697. der Caiæ Saltin Verlassenschaft ihm abzutreten verbunden sey, beichtet zu werden verlangt; Ob nun wohl vermöge derer Rechte ein letzter Wille per testamentum posteriorius aufgehoben und unkräftig gemacht wird, *L. 4. de Adm. vel transf. legat.* und auch in testamentis coniugum reciprocis dem

dem überlebenden Ehegatten, von dem vorhin gemachten Testamento wieder abzugehn, und nach dem Tode des einen Theils einen andern letzten Willen zu machen, frey stehet, *Corpov. P. 3. C. 2. def. 12. Mey. P. 9. dec. 148. Brunem. ad. L. 22. de Legat. 3. n. 4.* und daraus, daß Bernhardus L. sein und seines vorigen Eheweibes sämtliche Verlassenschaft seiner lebigen Wittbe zuzuwenden wohlberechtigt gewesen, inferiret werden möchte, bevoraus, da in dem Testament von anno 1697. ausdrücklich enthalten, daß selbige dispositio nur vor des lebenden Ehegattens letzten Willen gehalten, und, was in beyder Nahmen verordnet, als wenn es von dem lebenden alleine geschehen, verstanden werden solle, auch das Testament de anno 1684. durch das von anno 1697. nicht aufgehoben worden, weiln dieses letztere nur auf dem Fall, da beyde Eheleute versterben würden, gerichtet, und demnach Bernhardus L. seines ersten Eheweibes Erbe allerdings worden, dahero, daß er auch über solche Verlassenschaft, so wohl als über sein eigen Vermögen disponiren können, und demnach seine hinterlassene Wittbe demselben etwas zu erstatten nicht schuldig sey, es das Ansehen gewinnen könnte; Dreweil aber dennoch in obermeliden Testament vom 17 Dec. 1697. ausdrücklich enthalten, daß Bernhardus L. und sein Eheweib, weiln ihr voriges Testament von anno 1684. nur auf dem Fall desjenigen, der unter ihnen am ersten sterben würde, und nicht zugleich auf des überlebenden Hintzrit gerichtet, sich gefallen lassen, und einander feste versprochen, daß diejenigen des überlebenden Ehegatten Erben seyn solten, so beyde hierzu ausersehen und nachmahls benennet, dießemnach solcher letzter Wille von anno 1697. vor ein fideicommissum reciprocum zu halten, Krafft dessen der überlebende Ehegatte verbunden, nach seinem Tode des zuerst sterbenden Theils Verlassenschaft denen im Testament exprimirten heredes fideicommissariis zu restituiren dem heredi fiduciario auch nicht frey stehet, in praedictum fideicommissum etwas

zu disponiren, und die oben angeführte Worte, daß das Testament de anno 1697 vor des lezt mit Tode abgehenden Ehegattens lezten Willen gehalten werden solle, keines weges dahin zu verstehen, als ob demselben dadurch freye Macht, von demjenigen, was beyde Theile einander versprochen, wieder abzugehen, gegeben worden, sondern, dem Ansehn nach, der beyden Testatorum Meynung nur dieß gewesen, wie daß der überlebende Theil erst nach seinem Tode zu Restitution der Erbschafft ex fideicommissio verbunden seyn solle, im übrigen vermöge der Rechte ein fiduciarius ex fideicommissio den vierten Theil, so Trebellianica genennet wird, abzuziehen berechtiget, So erscheinet hieraus allenthalben so viel, das Paulina demselben der Caes. Saltin Verlassenschaft, nach Abzug des vierten Theils, vermöge des fideicommissi von anno 1694 abzuzutreten und auszuantworten pfflichtig sey. *B. R. W. Consentiant nobiscum Icti Lipsiensis apud Carpzonium P. 3. C. 7. def. 21. At Scabini Libsienfis super eodem casu M. Maio 1711. consulti in diversam sententiam abierunt, atque heredem a suberstitio conjuge in ultimo testamento institutum priori heredi nihil restituere debere, responderunt; moti maxime verbis prioris testamenti, daß, obsehon die Disposition aus beyder Willen entsprossen, solche doch nicht anders, als nur vor des lebenden Ehegattens lezten Willen gehalten werden solte; quibus superstiti facultatem integrum testamentum mutandi concessam crediderunt. Quamvis de cetero nobiscum fateantur, regulariter, cum hujusmodi verba non extant, susterstitem testamentum quod ad suam saltem, non quod ad defuncti hereditatem, mutare posse.*

XXXIX. Donaciones omnium omnino bonorum, tam presentium, quam futurorum, irritas esse, plerique DD. affirmant & rationem ex *L. 61. de V. O.* afferunt, quod sic standi facultas donatori adimatur, idque bonis moribus repugnet. Et hanc sententiam universali iudiciorum usu receptam esse, testan-

testantur *Carpozovius P. C. 12. def. 26. & 15. Resp. 61. Menius ad Jus Lubec. c. 9. 4. Habnins ad Wesemb. tit. de Donat. n. 5. Klock de Contr. l. 12. n. 202. Heig. P. 1. q. 23. n. 6. Sim. von Leuwen Cens. For. 2. 8. 15. & 4. 12. 13. Quare & Esbachius ad Carpozovium P. 2. C. 12. def. 26* donatori omnium bonorum consilium dat, ut sibi summulam aliquam, super qua testari possit, reservet, atque ita cavillationes & disputationes advocatorum effugiat. Cum tamen plerique DD. qui de communi isto iudicorum usu testimonium perhibent, hanc ipsam sententiam parum fundatam, fateantur, indignum est Ictis præsertim Germanis praxin, quæ propter deficientem rationem error potius communis dicenda est, sequi. Præterquam enim, quod ipsum ius Romanum universales huiusmodi donationes non improbet *L. 35. §. 4. & 5. C. de Donationibus* si vel maxime illud dissentiret, ius Germanicum certe omnia pacta honesta, tamen per illa libertas testandi infringatur, admittit. Quapropter Icti Ienenses anno 1674. apud *Struvium Decis. 18. cap. 33.* & *Vittembergenses anno 1678.* apud *Dn. Beyerum in Poste, ad II. tit. de Donationibus §. 5. lit. c.* relicto errore communi, donationes omnium bonorum præsentium & futurorum in Germania valere, responderunt.

XL. Iure Romano pactum in mutuo interponi nequit, ut debitor plus restituat, quam ipse accepit. Ratio redditur in *L. 17. pr. de pactis & L. 9. C. de Non numerata pec.* quod mutuum sit contractus realis, adeoque nemo ultra id, quod re ipsa accepit, obligari queat. At hodie huiusmodi pacta quotidie celebrantur, neque a iudicibus improbantur, *Brunnem. ad L. 11. §. 1. de Rebus creditis n. 8.* recte quidem secundum regulam iuris Germanici, quod omnia pacta honesta servare iubet. Necesse tamen est, ut id, quod amplius in mutuo promittitur, legitimam usurarum quantitatem non egrediatur. Alias enim is, qui cum altero tale pactum iniit, improbus foenerator erit, atque in poenam usurariæ pravitatis incidet

L. 15

C. de Usuris L. 13. §. 26. de Act. emi. Rec imperii de anno 1577. tit. 17. Vnde apparet, illicitum esse pactum, si quis credenti centum thaleros in moneta vulgari, solutionem in moneta imperiali, an specie *R Thalern*, promittat. Hoc enim sine dubio usuras legibus statutas excedit. *Philippi in Usu pract. Inst. Lib. 13. Ecl. 35. n. 12.*

XLI. Revertor ad pacta dotalia, de quibus iam supra actum est. In his summam æqualitatem requirit ius Romanum, adeo, ut neque maritus uxori, neque uxor marito amplius lucrum, quam quod alter percipit, constituere possit, & si constituat, id, quod abundat, pro non adiecto habeatur. *Novella 97. c. 1. Iunge L. 9. & 10. item Auth. Aequalitas C. de Pactis conventis.* Ratio adiicitur in *Nov 97* quod non aliter iustitia & æquitatis servari possit. At nos hoc ipsum iustitiæ & æquitatis regulis repugnare putamus, quod non liceat alicui, pro lubitu de rebus suis pacisci, maioreque alterum, quam quod ipse accipit, beneficio afficere. Neque video, quomodo hæc inæqualitas matrimoniis nocere, aut mutuum coniugum amorem imminuere possit; præsertim, si alteruter coniugum locupletior alterius tenuiorem fortunam liberalitate sua sublevare velit. At, inquis ex *L. 2. §. 3. pr. de Donat. inter vir. & ux.* amor honestus solis animis æstimandus est, & caveri debet, ne venalicia fiant matrimonia & ne concordia pretia conciliari videatur. Hæc certe cautio censorem morum & supilem philosophum magis, quam legislatorem, decet. Cur enim, ut amor coniugum purior reddatur, omnisque spes lucri & commodi absit, dotes & donationes propter nuptias non prorsus e republica tolluntur? cur liberalitates in vicem amicorum, quorum coniunctio itidem animis non utilitate æstimari debebat, tolerantur. Et cur denique Imperator Iustinianus in eadem *Novella 97. c. 1. id*, quod in pactis dotalibus prohibet, extra illa fieri permittit, ut is inter coniuges, qui altero ditior est, possit ei per alium modum legitimum tamen & agnium nostris legibus elementiam præbere? Ego profecto causam non video, propter quam

quam id, quod extra pacta dotalia fieri potest, in illis non liceat. Quapropter omnes fere DD. & inter hos ipse *Acurfus ad Auth. Aequalitas C. de Pactis conventis*, æqualitatem istam a Iustitiano in pactis dotalibus præceptam usu non seruari, fatentur. Quæ res in Saxonia nostra, & propter regulam generalem de omnibus pactis honestis servandis, & propter expressum textum in *Spec. Sax. lib. 3. art. 74.* ibi: als viel von des Mannes Guth, als ihr gelobt ward, da sie zusamen kommen; minus dubii habet. Vide *Henning Goeden Cons. 99. n. 20. 27. 28. §§. 9. & Coerum P. 1. Dec. 192.* Ut adeo merito ridendus sit *Clossator Germanicos ad Spec. Sax. l. 1. art. 20. voce:* Die Gewer aber qui Novellam in practica, seruari putat. Icti certe Vitembergenses, neglecta hac practica, pacta dotalia, quibus maritus omnia bona sua in uxorem transfulerat, ab ea vero sibi maxime in æquale lucrum stipulatus erat, valida pronunciarunt, atque sic M. Martio 1710. Christiano L. Advocato Regiminis H. responderunt: Fällt Zweifel vor, ob dieses, daß Lucretia nicht hinwiederumb von ihren ganzen Vermögen disponirt, der Ehestiftung præjudiciren könne; Ob nun wohl nach denen alten Kayslichen Rechten eine genaue Gleichheit zwischen denen Eheleuten in denen pactis dotalibus in acht genommen, und keinem Theil ein mehrs, als dem andern, aus eines jeden Vermögen zugewendet werden soll, *Auth. Aequalitas C. de Pactis conventis Nov. 97. c. 1.* Dennoch aber und dieweil die natürlichen und alten teutschen Rechte eine jedwede Convention. welche nichts ungebührlich in sich begreiffet, vor kräftig und gültig halten, ferner nicht abzusehen, aus was Ursachen einem Bräutigamb oder Braut, dem andern ein mehrs aus ihren Vermögen in der Ehestiftung zu versprechen, nicht vergönnet seyn solle, inübriegen obangeführte Kaysliche Rechte nach einheiliger Meynung aller Rechtslerer in Teutschland niemahls eingeführt und angenommen worden, So kan dieses, das nur der Bräutigamb,

gamb, nicht aber die Braut von ihrem ganzen Vermögen disponirt, der Ehe Stiftung nicht schaden. B. N. W.

XLII. Ius Romanum licentiam pacta dotalia conficiendi restringit, dum ne deterior mulieris conditio fiat *L. 14. § 17. de Pactis dot.* adeo, ut pactum contra dotem non esse servandum Ulpianus in *L. 2. de Pactis dotal.* pronunciet. Iterum, cur hoc ita constitutum sit, non video. Si ideo, ut mulierum facilitati succuratur; cur non etiam in aliis pactis, quibus feminae conditionem suam deteriolem reddunt, iisdem succurritur? Si vero ob favorem dotis, hic favor ideo introductus, ut mulieres facilius maritum inveniant *L. 1. Solutio matrim. L. 2. de Iure dot.* contractis semel nuptiis & multo magis, soluto matrimonio, tantus amplius non est. Igitur facile assentio Schiltero in *Exerc. 36. §. 92.* existimanti, regulam istam, quod per pacta dotalia saltem melior, non deterior conditio mulieris fieri possit, iure Germanorum non obtinere.

XLIII. Porro in *L. 1. § 2. C. Ne fideiussores vel mandatores dotium dentur* prohibetur, ne uxor dotis servandae causa fideiussorem a marito accipiat. Iniquum enim Imperatoribus Romanis esse videtur, ut, cum mulier vitam suam marito credat, bona non committat, fidemque magis alieno homini, quam amori conjugali habeat, atque sic causa perfidiae in connubio eorum generetur. Sed parum accurate in *b. L. 2. nec non in L. 8. C. de Pactis condentis* philosophatur Imperator, dum

dum argumentum a majore ad minus, a vira ad bona deducit. Equidem ipsam regulam in *L. 21. de R. I.* propositam, quod ei, cui plus licet, debeat etiam licere, quod minus est, non impugno, neque nego, a majore ad minus argumentum desumi posse. Verum hoc de rebus sibi invicem subordinatis, non de quibuscunque intelligentum est. Fateor, majus esse vitam seu corpus minus bona. At subordinata non sunt. Vnum enim sine altero esse potest. Accidit scæbe, ut juvenis vitam suam animumque praeceptoris formandum committat, cujus fidei nec minimam bonorum suorum partem crederet. Et magistratus saepe facultatem habent, vitam delinquenti, non etiam bona auferendi *Nov. 134. c. ult. Ord. Crim. art. 218.* Cur ergo feminae non liceat, se corpusque suum marito sine cautione committere, cum ratione ejus nullum ipsi periculum imminet; sed pro dote & bonis, de quibus secuta non est, fideiussorem exigere? Nec est, quod pudicitiae ejus cum Imperatore timeas. Ridiculus enim iste merus, ex zelotypia fordassis, Italis & ad Orientem expositis gentibus familiari, profectus inter Germanos locum non invenit. Neque video, quamobrem castitati uxoris magis a fideiussore dotis, quam testibus ad conscribenda pacta dotalia adhibitis metuatur. Ergo iam diu istam iuris Romani dispositionem sustulit Innocentius III. pontifex in *c. 7. X. de Donationibus inter vi- rum & uxorem*, atque in casu, quo maritus cautionem praestare nequit, dorem mercatori cuidam committere

& usuras inde redactas marito ad sustinenta matrimonii onera exsolvere iubet. Quod ad usum iudiciorum nostrorum attinet; etsi *Wissenbachius ad tit. D. de Fideiussoribus §. 2.* hanc questionem plane inertem & otiosam putet, quia uxori tacita hypotheca competat in bonis mariti; unusquisque tamen videt, tunc eam utilissimam futuram, cum maritus vel nihil in bonis haberet, vel obaeratus est. Ceterum DD. iniquam omnique ratione destitutam juris Romani dispositionem esse animadvertentes, ex reverentia tamen erga leges Iustinianaeas directo illam impugnare non audent, sed allatis variis restrictionibus, cautellis & distinctionibus cludunt. Alii inter fideiussorem de dote conservanda & fideiussorem de dote solvenda plus quam subtiliter distinguunt, & hunc, non illum admittunt. *Dyn. apud Bartol. in L. Si constante §. Quoties n. 2. §. 3. Solutio matrim.* Alii fideiussorem ab extraneo nomine mulieris recte accipi putant, & ut id commode fieri possit, extraneum istum pro muliere dotem expromittere, id est, novandi animo in se suscipere, iubent. *Cordinus ad tit. C. Ne fideiuss. vel mandae dot.* Alii iureiurando huiusmodi fideiussionem corroborari arbitrantur *Gutierrez de Iuram. confirm. P. 1. c. 21. n. 14.* Alii coniunctam personam fideiubere posse dicunt. *Baldus Nov. de Dote Privileg. 21. n. 4.* Alii fideiussorem, si quae marito obaerato scienter nubat, admittunt. *Gail. L. 2. Obs. 84. n. 9.* Alii maritum sua sponte fideiussores recte dare eosque ita obligari existimant,

stimant. *Hartm. Pif. Obs. 35.* Alii maritum facultatibus labentem ad dandos fideiussores compelli posse, putant. *Thomningius Dec. 58.* Alii, ut fideiussio ab initio & ante matrimonium consumatum exigatur, suadent. *Carpzov. P. 2. C. 42. def. 17.* At Icti Saxonici istis ambagibus & cautelis, quibus fraus legi fit, opus esse non putant, sed fideiussionem pro dore, cum nihil iniqui vel inhonesti contineat, simpliciter admittunt. Et ita Icti Vitembergenses Christophoro Kaden N. P. & Iuris Practico Dresdensi M. Aprili anni 1710. responderunt. Quorum sententia expresse confirmatur in *Weichbild. art. 24.* ibi: *Diweil ihr ihr Ehegeld nicht geleistet wird, das ihr gelobet ward, da sie ihren Mann nahm; darff sie auch die Gewehr des Euths nicht räumen/ die Erben weisen sie denn ab mit Recht/ oder mit Güte. Hat sie aber Bürgen dafür/ so darff sie die Erben nicht mahnen/ weder in der Güte oder zu Recht/ so soll sie die Gewehr räumen/ und dem Gelübd der Bürgen folgen*

XLIV. Maximum est in iure Romano secundarum nuptiarum odium, multaque adversus viduos viduæque da altera vota transeuntes sunt constituta; de quibus vid. *tit. C. de Secundis nuptiis*; item, *Si secundo nupsere mulier, cui maritus usumfructum reliquit, nec non Novellas 2, 22, 39, 98, 127.* Præcipuum est, quod eorum omnium, quæ ex prioris conjugis bonis sive per pacta dotalia, sive per donationem, sive per ultimam voluntatem acquisiverunt, proprietatem amittant, neque quidquam ex iis alienare aut uni ex liberis prioris matrimonii præcipuum, sed omnibus æqualiter relinquere debbant,

debeat. Præterea de propriis rebus pro lubitu disponere, & secundo coniugi plus, quam uni liberorum prioris matrimonii & quidem minimum habendi, vel in pactis dotalibus, vel in testamento assignare nequeunt. At Saxones ius dividuum, *Corinth. VII, 39.* sequuntur, nec secundas nuptias odio habent, atque adeo binubis, neque liberam de rebus suis dispositionem, neque proprietatem earum rerum, quæ a priore coniuge acceperunt, adimunt. Clara sunt verba in *Spec. Sax. l. 1. art. 20.* Bleibt sie bey den Kindern, oder bey des Mannes Erben lang oder kurz, ungezweyert mit ihrem Guth, wenn sie sich dann von ihnen scheidet, so nimmt sie alles ihr Recht an dem Guth, das da ist, als sie es hätte nehmen sollen, da ihr Mann starb. Bleibt sie aber Witwe &c. Et clariora adhuc in eodem *Speculo l. 3. art. 76.* De usu iudiciorum Saxoniorum vid *Berlichium P. 3. concl. 29. n. 46.* & quos ille ibi excitat, DD. Iunge *Brunneman Cum Centur. 2. Decif. 59. n. 9.*

XLV. In contractibus realibus, qui ad suam perfectionem rei traditionem requirunt, quales sunt omnes innominati, ius Romanum, nullam ex nudo utriusque consensu obligationem oriri, statuit. Igitur pactum præparatorium e. g. de permutando, antequam ab una parte impleri coeptum sit, actionem secundum leges Romanas non producit *L. 1. § 2. de Rerum permut.* At ius Saxonium, quod omnia pacta honesta sustinet, *Spec. Sax. l. 1. art. 7.* pacta etiam huiusmodi præparatoria, modo consensu fuerint perfecta, valida esse iubet. Neque video rationem, quæ huic sententiæ opponi queat, præter auctoritatem *Carpzovii*, qui *P. 2. C. 33. def. 13.* usum iuris Romani quod ad pacta præparatoria adhuc superesse, contendit, imo eo procedit, ut permutationem, ne quidem secuto ab una parte impleto, confirmari, sed illum, qui accepit, nihilominus a contractu resilire posse, putet. Quæ sententia tamen regulæ iure etiam Roma-

Romano receptæ, quod nemo obligationi semel constitutæ renunciare possit *L. 5. C. de Obl. et act. nec non Legi 7. §. 2. de pactis* aperte repugnat, & legibus a *Carpzovio* allatis parum confirmatur, uti *Dn. Berger* in *Resolus. Laurerb. p. 442. & 445.* ostendit, qui etiam in eo, quod pacta contractum realium præparatoria actionem hodie pariant, nobiscum consentit. Vide librum eius *de Usu actionem P. 1. c. 3 §. 3 & Supplementa ad Elia Discept. Forens. P. 1. p. 93.* ubi eandem sententiam in ceteris quoque collegis Saxonis receptam, docet. Non desunt tamen advocati, qui iuris patrii parum periti obsoletam istam de infirmitate pactorum præparatoriorum opinionem in fora reducant; nullo, si *Carpzovii* auctoritatem demas, fundamento nulla solida ratione subnixi. Quare & oleum operamque perdunt, nec unquam victoriam obtinent, a temeritate tamen litigandi & restitutione impensarum in *Carpzovii*, credo, honorem plerumque liberantur. Animad verti id nuper in actis ex patria mea a Præfecto Grunhanensi *Dn. Christiano Friderico Hausen*, ad academiam hanc missis In illis actor, rem secum pactum de permutandis invicem ipsorum domibus iniisse, aiebat, petebatque, ut is ad implendam conventionem tradendamque domum suam compelleretur. Reus, rem intra fines nudi pacti præparatorii substituisse, nec traditionem unquam, quæ tamen de essentia contractuum realium sit, accessisse obvertebat. At *Acti Vitembergenses* M. Octobri 1709. sententiam in hac causa Melchior *Rinckens* contra *Johann Friedrich Brückner* tulerunt: Daß Kläger dasjenige, so ihm zu erweisen anferleget, und er sich angemasset, zur Nothdurfft erwiesen, Derowegen Beklagter den getroffenen Tausch zu halten, und Klägern sein vertauschtes Haus gegen jenes Haus und Pertinentien, jedoch unbeschadet der auf Lebens-Zeit von Klägern ausgezogenen Stube und Cammer, einzuräumen, hierüber demselben das erweisliche Interesse moræ zu erstatten schuldig. *B. R. B.* Quæ sententia, cum reus

reus eandem impugnari, primum a Ictis Liblensibus, deinde a Curia Suprema Provinciali bis, denique a Summo Provocationum Senatu, reiecta appellatione, fuit confirmata.

XLVI. Cave tamen, cum quibusdam existimes, propterea, quod pacta etiam nuda præparatoria valida sint, plane sublatam esse contractuum innominatorum naturam, quæ in eo consistit, ut si, qui ex sua parte dedit & contractum implevit, poenitere, & ab altero, qui contractui non satisfecit, datum repetere possit *L. 5. §. de Præscriptis verbis*. Acquisitum hoc est, ut is, qui primus fidem datam liberat, conditionem suam meliorem reddat conditione alterius, qui, dum nondum fecit, quod promiserat, in mora esse videtur. Igitur non existimo, repugnare hoc iuris patrii principiis, quæ quidem omnia pacta honesta servari iubent, rescissionem tamen, si quidem ex iusta causa fiat, non impediunt. At ex ipso iure Romano nobis obstare videtur, quod stipulatio contractui innominato intercedens excludat poenitentiam *L. 3. 7. C. de Rerum permut.* pactum autem nudum cum stipulatione hodie sit exæquatum. Verum negamus, doctrinam obsoletam de stipulationibus commode ad ipsa Germanicum & pacta nuda applicari; omniaque, quæ de stipulationibus in iure Romano constituta sunt, in pactis etiam nudis vera esse. Rectius igitur Icti Vitembergenses apud *Dn. Bergerum P. 1. Responsò 115.* potestatem poenitendi adhuc in contractibus innominatis ei, qui ex sua parte contractum implevit, competere responderunt: *Die weil in gegenwärtigen Fall Titius re integra, und vor angetretener Reife hinwieder poenitiret, immassen ihm nach Gelegenheit des aufgerichteten, Contracts nachgelassen.*

XLVII.

XLVII. Ea tamen poenitendi facultas tamdiu saltem in contractibus innominatis concessa est danti, quamdiu res est integra, & alter nihil plane ex sua parte praestitit. Igitur, si is quoque non integrum quidem contractum implevit, implere tamen cepit, & iam aliquid dedit aut fecit, licet aliquid adhuc faciendum suberit, alter, qui fidem datam plene liberavit, contractum rescindere datumque repetere nequit *L. s. pr. de Conditione causa data ibi: conditio cessabit.* Recte itaque apud *Brunnemannum Centur. 5. Decis. 40.* ei, qui domum suam cum alterius domo permutaverat, suamque primus tradiderat, & vicissim alterius acceperat, conditio denegatur, tamen si resignatio iudicialis, sine qua dominium non transfertur apud Saxones, nondum accessisset, & contractus adeo ex omni parte impletus dici non posset.

XLVIII. Degustabimus etiam, sed paucis, elegantissimam quaestionem; an quis tertio absente de jure naturae & Saxonico stipulari & obligationem, a quas promittens recedere nequeat, acquirere possit, tamen si acceptatio istius tertii non accedat. Aientem sententiam *Dn. Wernber P. 1. Obs. 182.* negantem *Dn. Beyer in diss. de Jure ex acceptance promissi pro altero facta & in Posit. ad Instit. tit. de Inutilis stipulationibus. n. 8. lit. c.* uterque egregius, ut solent, argumentis defendit. Nobis ea, quæ utrinque afferuntur, accuratius considerantibus, idem ferre, quod olim iudicibus Romanis ad causas ampiguas

P

&

& difficiles datis, accidit, ut, suspenſo iudicio noſtro: *Non liquet*; pronunciemus. At quia, viros ſolide eruditos & prudentes diſſenſione modeſta non offendi, novimus, farebimur, aientem ſententiam nobis veriſimiliorem videri. Namque 1. ſpectata iuris naturæ ſimplicitate, ad inducendam obligationem expreſſa acceptatio ejus, cui ea acquirenda eſt ſemper non requiritur, ſed præſumitur ſæpius, maxime, ſi promiſſio ſeria, nullumque exinde detrimentum alteri metuendum ſit. Non dicam iam de voto, quod Deo, & pollicitatione, quæ reipublicæ ſit, atque ſine omni acceptatione, obligationem producit, Remiſſionem debiti ſeu promiſſionem de non petendo, licet non acceptatam, tamen de iure civili etiam validam eſſe, nec revocari poſſe, DD. omnes, quos huc uſque vidi, fateantur. *arg. L. 53. de Solut.* ſcilicet, quia dubium non eſt, eum, cujus conditio per huiusmodi promiſſionem melior redditur, illam eſſe acceptaturum. Quodſi itaque obligatio interdum ſine omni acceptatione valet, valebit multo magis, ſi tertius quis meo nomine acceptavit. Deinde 2. ius Saxonicum ſimpliciter in *Speculo L. 1. art. 7.* ait: *wer etwas gelobet/ der ſoll es gelten/* nec in ceteris locis quidquam ad pactum, præter duorum conventionem, requirit. Quid ergo opus eſt, ex ſubrilitatibus iuris Romani iſta requiſita augere? Tum 3. eius, qui alterius nomine promiſſionem acceptavit, utique illam ſervari intereſt, eſſi non pecuniariter, ſaltem ut tertius per ſe beneficio afficiatur *L. 7. de ſervis*

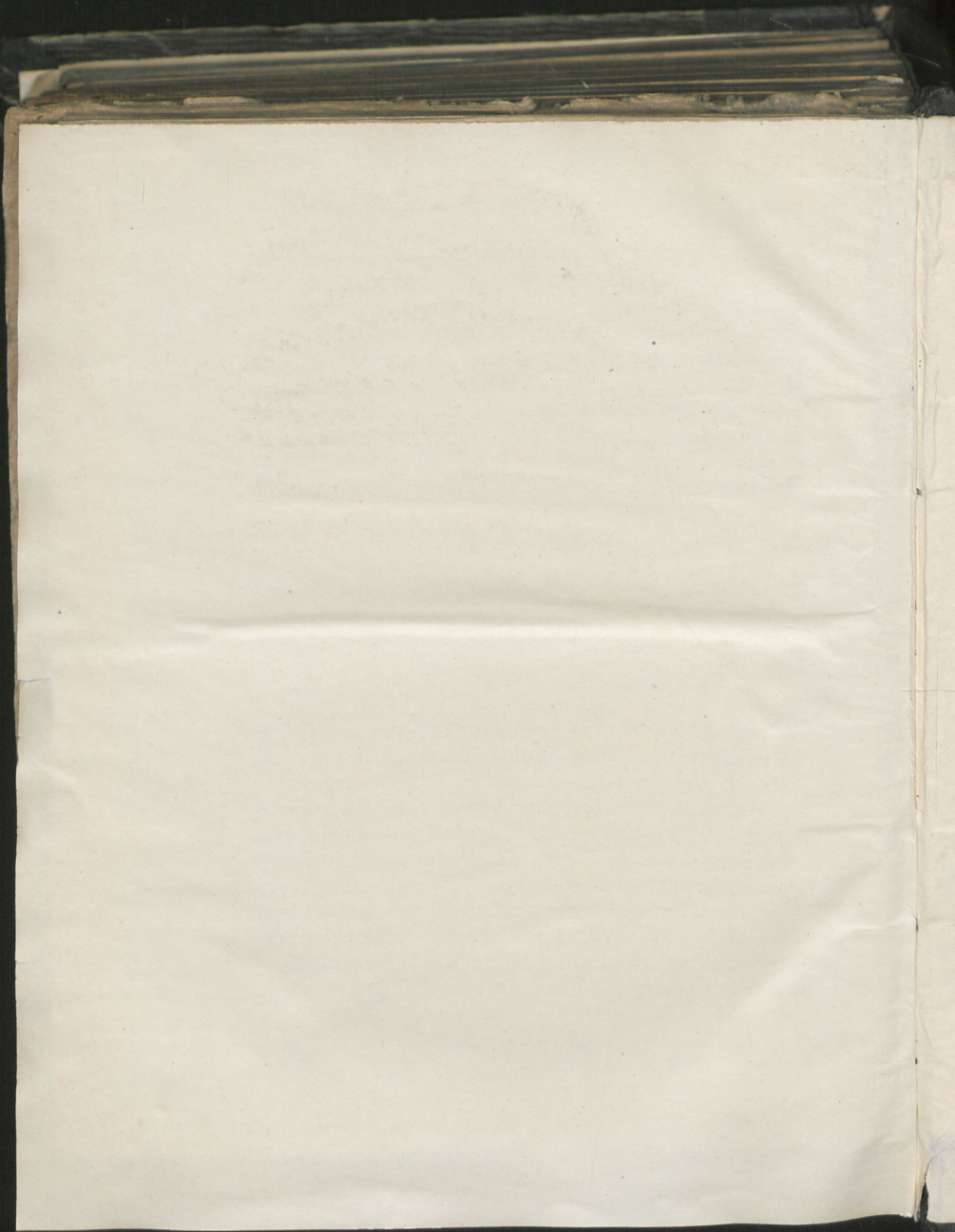
servis exportandis. Pecuniarium vero interesse ad acquirendam obligationem praecise non requiritur. Porro 4. ratihabitio subsequens de jure naturae eosdem, quos antecedens mandatum, effectus habet. Sufficit ergo, eum, pro quo acceptatio facta est, illam ratihabere. Praeterea 5. in *Jure Saxo-nico feudali cap. 36.* exemplum occurrit, ubi ex promissione alteri facta tertio jus acquiritur, scilicet, cum dominus vasallo, se absenti cuidam feudum concessurum esse, pollicetur. Denique 6. auctoritas plerorumque & celeberrimorum virorum, *Grotii, Ziegleri, Puffendorffii* &c. nos juvat, quae etsi apud multos parum ponderis habeat, mihi tamen in ambiguis controversiis, ubi utrinque validae ad-sunt rationes, attendi debere viderur. Secuti eti-am sunt hanc nostram opinionem JCri Vitember-genses in casu, quo maritus praedium suum ven-diderat & ab emtore, ut partem pretii uxori suae & post hujus mortem, consanguineis illius solve-ret, stipularus erat; atque marito, qui istud pa-ctum impugnabat, M. Aprili 1711. versus *Wilsh-druff* responderunt, valere illud; *Die weil dergleichen pactum nach denen in Teutschland eingeführten Rech-ten und Gewohnheiten auch in favorem tertii absentis gar wohl ausgerichtet werden mag.*

XLIX. Plura supersunt. Sed cum eos, quos ipsi nobis ab initio constitueramus, limites iam diu egressi simus, hic substemus; otium tamen, quod nobis imposterum a forensi strepitu dabitur, exornando huic & amplificando scripto impendemus, operamque dabimus, ut illud aliquando in justæ magnitudinis libellum excrescar.

F I N I S.





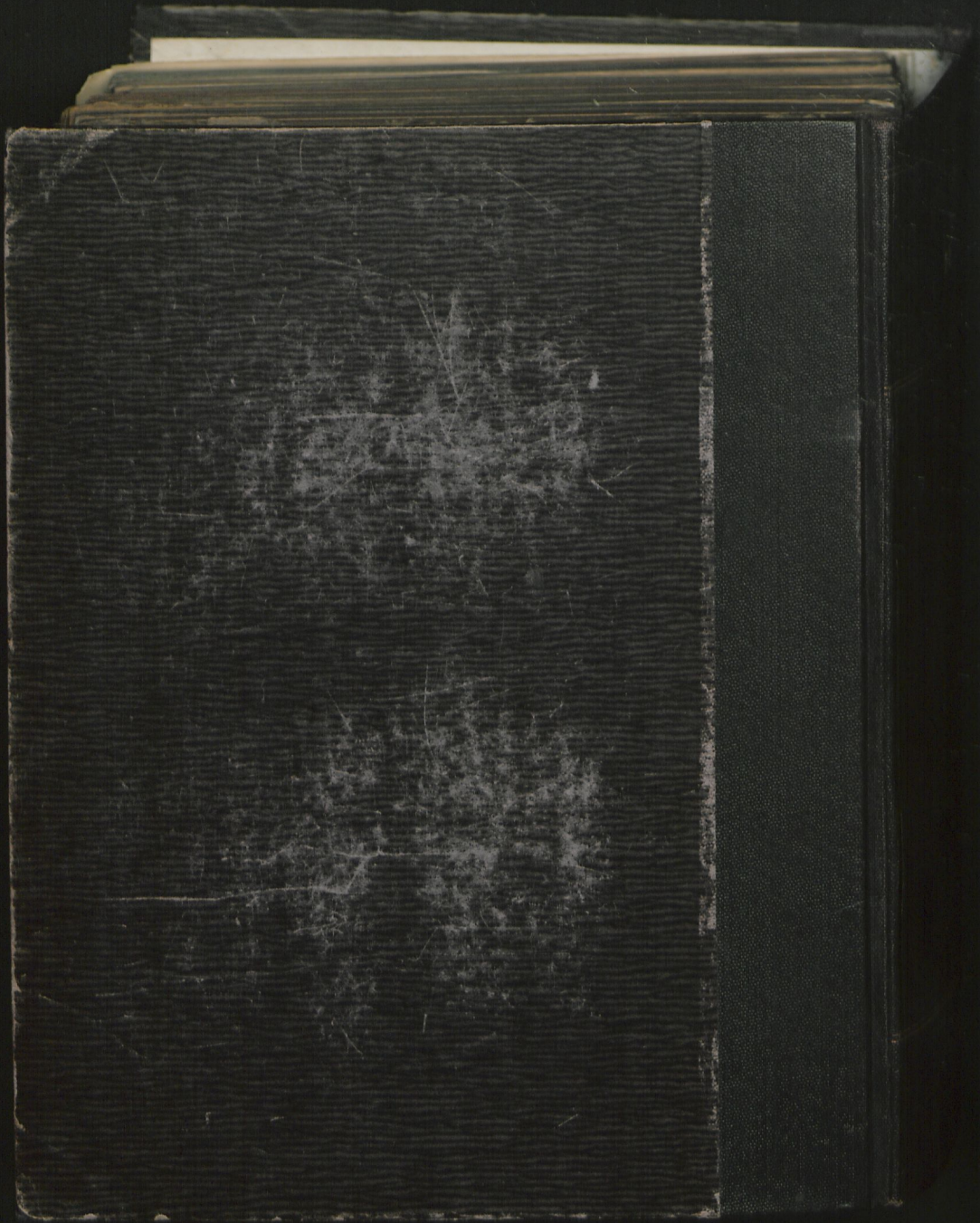


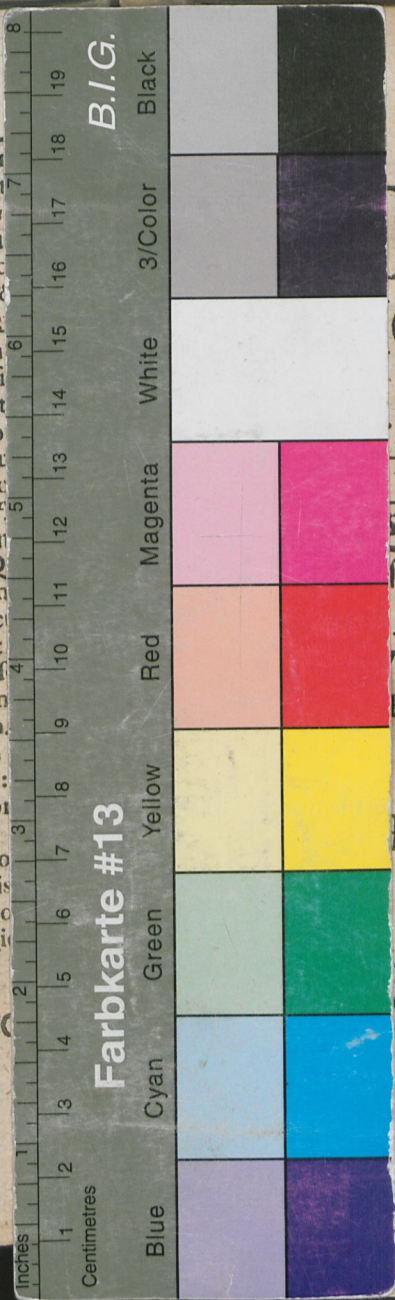
ULB Halle

005 361 788

3







D. D. B. V.
COLLATIONEM

22 13
24

**ISCI IVRIS
ONICI CVM IV.
OMANO ET MORI-
HODIERNIS INSTITVENT**

Eine Vergleichung des alten Säch-
seses mit dem Römischen/ wie auch mit denen
heutigen Gebräuchen.)

STINVS LEYSER VS,
R. D. ET P. P. EXTRAORD.

ET
AVCTOR
IRENFRIED MARTINI,
GRVNHANENSIS MISN.
IVRIVM CANDIDAT.
OCTOBR. ANNI c1o 1o C. C. IX.
IN **AUDITORIO IVRIDICO**

VITEMBERGAE Anno M D C C XXXVI.
STANNO SCHLOMACHIANO.

8)

