

1792
1793²

MEMORIAM
BORNIANAM

ET
SENATVS AMPLISSIMI MVNIFICENTIAM

IN
AVDITORIO IVRISCONSVLTORVM
SOLENNI ORATIONE

D. XII. IVN. A. C. MDCCCXIII.

HORA IX.

RECOLENDAM AC CELEBRANDAM

INDICVNT

ORDINARIVS
SENIOR ET RELIQVI FACVLTATIS
IVRIDICAE ASSESSORES

INSVNT

Responfor. Iur. XXVI. XXVII et XXVIII.

MEMORIAM
BORNIANAM

SENATUS UNIVERSITATIS BORNIANAE

AD ORDINEM FACULTATIS
SOLENNITER CONVOCATI

IN
HORA XX
AD RECORDANDAM AC OBSERVANDAM

ORDINARIIS
SENIOR ET JUNIOR FACULTATIS
PUBLICAE ASSASSORES

IN XANT
DIE XXII MENSIS APRILIS

B. C. D.

RESPONS. XXVI.

A quo parente, facto diuortio, liberi educandi sint.

Quaestionem, an maritus propter adulterium a se commissum patria potestate in liberos priuandus sit, iure romano inanem esse, nemo facile dubitauerit. Si ex *l. quidem 6. §. 1. l. 13. §. 6. l. 34. §. 1. ad L. Iul. de Adulter. et l. 1. C. eod.* intelligimus, hoc iure a sola vxore, non a marito, nisi cum alterius vxore committi adulterium. Non minus otiosa ex lege Saxonica ecclesiastica et matrimoniali videri possit, quae maritum adulerum, cui vxor adulterium passa iniuriam sibi illatam non condonauit, capite plectendum exponit. Verum quoniam antiquo iure rigor legis vix vnquam locum habuit, et ius nouum poenam capitis omnino sustulit, effectus adulterii ciuiles curatius inuestigare conduit.

Quodsi patriam potestatem intuemur, quae iure romano liberos soli patri subiicit, cuiusque expertem eum ob adulterium, vel si mauis, stuprum commissum nulla lex facit, vix dubitari posse videtur, diuortium, etiamsi ob adulterium a marito commissum decretum fuerit, haud efficere, vt liberi matrem potius, quam patrem, sequi teneantur. Accedit, quod

quod scimus omnes, ac Titul. Digestorum, de agnoscendis et alendis liberis docemur, alere liberos iisque omnia ad vitam transigendam necessaria subsidia suppeditare, principalem patris esse, legitimus sit, an naturalis, obligationem. Quam regulam Decisiones Electoralis Saxoniae nouissimae d. a. 1746. XXIX. ac XXX. confirmant. Quam ob rem, si stuprum passa, pecuniae ad alendum infantem causa, stupratorem aggredditur, isque ad suscipiendum eum et in domo sua alendum paratum se profitetur, saepissime perspexeris, iudicem in hac patris voluntate acquiescere, nihilque amplius matri deberi, sententia sua pronunciare. Cuiusmodi tamen patrem, et quem nos ante oculos habemus, hoc interest, ut nostrum ciuiles matrimonii effectus, patria videlicet potestas, et quae illam iura obligationesque sequuntur, minime vero illum comitentur.

Res eo redit, ut patriam potestatem, quam ius romanum constituit, ab illo nexu, quem natura ipsa parentes inter et liberos inducit, separemus, simulque consideremus, istum ambitum et rigorem, quem ab origine patria potestas sibi vindicauit, ipsumque ius romanum pedetentim coarclauit, nostro iure naturae praeceptis magis accommodatum, publicaeque magistratus tutelae et imperio subordinatum et subiectum esse. Iudici igitur incumbit, rem ita componere, ut saluti potissimum liberorum prospiciat, simulque, quantum salua eorum incolumitate fieri possit, parentum iura, matris aequae, ac patris tueatur. Adeoque patrem naturalem non
semper

semper et indistincte audiendum esse putet, qui suscipiendi infantis promissione alimentorum matri suppeditandorum subterfugere onus gestit, ut potius eo simul, fixum is domicilium, instructamque familiam, et mulieres in curando infante adiutrices habeat, an minus, oculos conuertere debeat.

Eandem ob causam diuortium inter coniuges factum, maritus an vxor deliquerit, neutrum eorum, iuribus ex coniugio in liberos quaesitis priuat, neutrumque ab obligatione ei iure imposta liberat. Ut de usufructu patris ex bonis liberorum aduentitiis capiendo, de horum obligatione, vtriusque parentis consensum in sponsalia, quae meditantur, implorandi, de patris necessitate liberos alendi, et, quae id genus alia sunt, non dubitemus. Et, si patris et matris iura inuicem pugnare, nec vtraque omnino integra seruari posse videantur, ei potissimum patrocinemur, ex quo maior appareat in liberos redundare utilitas.

Praesertim in iure dubium videtur, quocum parentum, facto diuortio, liberi commorari debeant. Erraret, qui huius consuetudinis expertem adulterum, delicti commissi causa, diceret, nec minus a vero aberraret, qui patriae potestatis causa, matris petitionem putaret plane reiiciendam esse. Delictum videlicet mutua coniugum iura mutat, liberorum non aequae ingreditur. Et contra, quemadmodum propter potestatem tutori datam non oportet, ut in domo et conspectu eius pupillus educetur, *tot. titul. vbi pupill. educar. etc.* aequae minus apparet, quidni, salua patris potestate, liberi in matris

domo versari et ab ea educari possint. Quam ob rem existimo, hanc litem ex commodo liberorum esse iudicandam et finiendam. Vsu obtinuit, vt filii patri educandi, filiae matri committantur. Quam normam tanquam regulam probo, tantum non omni exceptione maiorem. Vt potius, si alterutra pars erronem agat, fixo domicilio expertem, vel vitam opprobrio plenam, alteri infanti vitamque bene ordinatam viuenti liberos, sine sexus discrimine, omnes committendos esse ducam, salua patris nauci, vt sumtus educationis praebeat, obligatione.

Huc pertinet sententia a nobis, praeuia Praefecti Augusto burgensis consultatione his verbis M. Nouembr. 1792 concepta: *Dieweil in Gesetzen nicht geordnet, daß Ehemänner, welche durch begangenen Ehebruch die Ehescheidung veranlassen, deshalb der väterlichen Gewalt über ihre in solcher Ehe erzeugten Kinder verlustig werden sollen; Und, wenn schon nach heutigen Rechten die Befugnisse derer Aeltern zum Theil vielmehr auf der natürlichen Verwandtschaft und Abstammung, als auf anderen Grundsätzen beruhen, auch deshalb denen Müttern ein mehreres, als ihnen die Römischen Gesetze gestatten, nachgelassen wird, gleichwohl diese Erweiterung derer mütterlichen Gerechtfame nach erfolgter Trennung des Ehebunds den Richter nur dazu berechtigt, die Erziehung demjenigen Theile anzuvertrauen, von welchem wahrscheinlich für die Kinder der meiste Vortheil zu vermuthen, dieses aber allhier, da bereits halberzogene Söhne vorhanden, von Bektem vielmehr, als der Klin zu erwarten, so hat der letztern Suchen nicht statt. V. R. W.*

RESPONS.

RESPONS. XXVII.

*Pater iure suo postulat, ut fructus peculii aduentitii
irregularis liberorum ad sumtus educationis
conferantur.*

Parentes ob inopiam liberorum ad alendos eos obligari, ipsa natura animalium exemplo docet, quae, donec victum sibi ipsis quaerere possunt, a matre lactantur. Idem ius nostrum in l. 4, et l. 5. §. 1. D. d. agnosc. et alend. liber. confirmat, mutuatque simul necessitatem, egenos parentes alendi liberis imponit. Haec igitur obligatio plane naturalis a sola imbecillitate et inopia pendet, quod ex sententiis quotidie procedentibus vel ignarissimi intelligunt, quibus pater naturalis, modo se genitorem confiteatur, vel genuisse iure existimandus sit, alere partum iubetur, vsque dum hic se ipsum exhibere, panemque sua opera merere valeat.

Et quanquam haec patris obligatio, ad liberos legitimos quod attinet, pro modo dignitatis et facultatum reipublicae causa ampliatur, haudquaquam consequitur, simplicem et absolutam eam esse debere. Vt potius liberi opibus vel a matre vel aliunde acceptis instructi, patre hoc exigente, ad sumtus alimentorum educationisque ex sua substantia ministrandos iure compellantur v. BERGER *Oecon. Iur. Lib. I. Tit. III. §. 15. not. 10.* Quae si quidem patri, prout rei natura fert, administranda

ministranda conceduntur, non solum fructus ex iis perceptos, eosdemque ad se patriae potestatis iure pertinentes, sed ipsam substantiam in sumtus educationis et alimentorum, modo liberorum conditio tales exigere appareat, iure suo conuertit.

Sin vero liberis bona quaedam hac lege obuenerint, vt nihil ex iis patri accedat, curatori potius administranda committantur, fructusque percipiendi in augmentum substantiae conuertantur, quoniam quilibet rebus suis libere legem addere valet, res proposita non aequè expedita esse videtur. Sed quoniam scimus nemini licere, alteri iniquam conditionem inferre *l. 74. d. R. I.* nec, nisi eius personae, a quo lucrum ceperimus, factum esse praestandum, *l. 149. eod.* ius patris eiusmodi dispositione infirmari non posse, persuasum habeo. Si obiicere velis, nihil ab eiusmodi donatore vel testatore fieri, quod patri molestiam afferat, quippe cui filium alere et educare iure incubuerit, et, quum testator lege legato adiecta iure suo vsus fuerit, prohibitione, ne in posterum aliter fiat, iniuriam patri illatam non esse censendam, nihil efficies. Videlicet pono, legatum filio pure relictum eumue haeredem pure institutum, directamque simul contra parentem prohibitionem, ne haereditatem legatumue administret, fructusque ex eo sibi capiat, vt potius huius rei causa iudex filio curatorem constituat, qui fructus vel vsuras in haereditatis legatariue vtilitatem conuertat, et de augenda substantia laboret. Quo si quidem facto pater coram iudice declaret, se sumtus adhuc in alendo educandoque filio inope ex pietate collocatos,

catos, eodem iam opibus instructo, amplius ferre nolle, ab eoque simul petat, vt, quantum ipsius arbitrio huius rei causa necessarium esse videatur, tantum sibi quotannis solui curatorem iubeat, quid huic petitioni iure obuerti possit, non video. Etenim, quod ex inopia filii nascitur patris debitum, ex eiusdem opulentia naturaliter expirat. Vt ne repellendum quidem patrem existimem, qui legatum in compensationem adempti vsusfructus sibi relictum acceperit. Sufficere potius puto, nihil patrem pro se, sed hoc vnum petere, vt filius obligationem iam suam factam agnoscat, eique satis faciat. Sufficit, quae alendo filio erudiendoque impenduntur, eidem vtilia esse, nec in iustam videri patris excusationem, qui damnum a se auertere, non lucrum captare laborat.

Haud ita pridem nobis eiusmodi causa offerebatur. Nimirum auus filii, simulque nepotibus ex iis susceptis haeredibus institutis, illis legitimam, hisque reliquam substantiam pleno iure adscripserat, vt ne quidem filii ex bonis nepotum, curatorum administrationi subiiciendis, fructus caperent. Quam patris voluntatem postquam filii agnouerant, bonorum diuisio facta, liberisque curatores dati fuerant, patres a curatoribus liberorum, vt eos ex suis alerent, educarentque, petebant, hi contra exceptionem agnitae testatoris voluntatis obiiciebant, eique hanc petitionem aduersari propugnabant.

Nos huius rei causa Mf. Nouembr. 1792 a Senatu Cameracensi interrogati, hoc vnum petitioni obstare iudicauimus,

B

mus,

mus, quod in pacto super diuisione cum curatoribus confecto se pati velle parentes declarauerant, vt fructus pro liberis percepti in augmentum substantiae conuertantur, his verbis: *Dieweil, wenn schon Aeltern in der Regel ihre Kinder, welche selbst hinlängliches Vermögen haben, aus eignen Mitteln zu erziehen nicht gehalten sind; Auch der allhier eintretende Umstand, daß Klren der Nießbrauch des ihren Kindern beschiedenen vom gemeinschaftlichen Erblasser entzogen worden, für sich allein so viel nicht bewirken würde, daß Klre nicht aus denen Nutzungen des Vermögens ihrer Kinder einen Zuschuß zu denen auf deren Unterhalt und Erziehung erforderlichen Kosten sollten verlangen können, angesehen sie gleichwohl in der That auf diese Weise zu deren Vortheil verwendet würden; Anneben Klre, da sie von ihrem Vater außer dem Pflichttheile nichts ererbet von selbigem in keine denen Rechten nach ihnen nicht obliegende Verbindlichkeit gesetzt werden mögen: Gleichwohl dieses alles allhier seine Ausnahme leidet, da Klre bef. fol. 3. Vol. sub © in so weit der väterlichen Disposition nachzugehen sich erklärt, daß sie ihren Kindern das für selbige von der Erbschaft übrig bleibende cum omni vsufructu überlassen wollen, und nach vorgängigem diesem Anerbieten die Vertheilung geschehen, auch Obrigkeitlich bestätigt worden; Solchennach allhier die Sache auf einem Vertrage beruhet, wovon abzugehen Bekkten nicht einmal freystehet, so hat derer Klre Suchen nicht statt, die auf diesen Proceß verwanten Unkosten aber werden billig gegen einander aufgehoben. V. R. W.*

RESPONS.

RESPONS. XXVIII.

Debitor cambialis debitum confessus, nisi reddito cambio solvere non tenetur.

Nihil obuenire solet frequentius, quam vt, amisso chirographo, debitor, vel aliunde conuictus, vel bona fide confessus, recepta confessione, debitum extinctum esse, (*einem sogenannten Mortifications-Scheine*) soluat. Quaeritur, vtrum iure teneatur, an, opposita exceptione, chirographum esse reddendum, contra aëtoris petitionem se defendere valeat. Quod videtur, quum fieri possit, vt creditor amissionem chirographi simulans, simul eius cessionem alteri factam dissimulet, nouaeque adeo conuentionis periculum debitor incurrat. Quoniam vero scimus, exceptionem, quae cedenti obstat, cessionario non minus obflare, et iuris aequitate ad facienda ea obligamur, quae alteri profunt, nobisque haud nocent, debitoris exceptioni non esse concedendum, admitto. Praesertim si creditor simul promittit, se debitorem hoc nomine forte conuentum adiuturum, et, si quae fuerint, expensas restitutum esse.

Ab hac vero debitoris cessi quum diuersa sit cambialis indossati conditio, eumque exceptione, quae indossanti obstat, contra indossatarium non esse audiendum §. 15. Append.

B 2

O. P.



O. P. S. R. constituat, hunc ordinario processu conuentum, etiam si debitum confiteatur, exceptione cambii nondum redditi omnino securum esse, plane persuasum habeo. Quam ne replica quidem, extincti per praescriptionem rigoris cambialis, elidere valet. Quae videlicet praescriptio, quanquam contra arrestum personale debitorem in cambio expressum tuetur, obligationes, quae praeterea ex natura cambii consequuntur, non perimit. Ut videlicet, si, praescripto personali arresto, indossatarius tanquam ex documento quarentigato conueniat indossatum, hic opposita exceptione, quam indossans agnoscere debuisset, se liberare non valeat, nec eiusmodi defensio magis heredem debitoris cambialis tueatur, cui rigor cambialis nunquam metuendus est.

Quam ob rem quum in iudicio concursus creditorum per longissimum tempus, quoniam creditoribus ex fructibus feudi satisfaciendum erat, continuato euenisset, ut creditoris ex cambio designati haeredibus, qui maximam partem crediti iam acceperant, residuum adhuc soluendum superesset, et curator litis petiisset, ne hoc fieret, antequam vel cambium redditum fuisset, vel, omnibus, qui forte ius ex illo cambio sibi vindicarent, edictali citatione conuocatis, praecua pro- uocatione et contumaciae accusatione, nemini praeter creditoris haeredes ius esse, ex re iudicata constitisset, creditores contra oblata, sibi omnino satisfactum esse, confessione, eademque cum plenissima iurium ex cambio profectorum remissione coniuncta, desiderio curatoris massae contradixissent,

sent, nos eius rei causa a iudice, praefecto videlicet Tennstadiense curatori petitioni concedendum esse, respondere non dubitauimus his verbis:

Daß Klrer darauf, daß ihnen das wegen derer für ihren Erblasser in der 46ten Classe in Ansatz gebrachten 1060 fl. amoch gebührende residuum gegen einen Mortifications-Schein ausgeantwortet werden solle, gerichtete Suchen nicht statt hat, sondern es sind dieselben, wenn sie den, solcher Anforderung halber vom Gemeinschuldner ausgestellten Wechselbrief auszuhändigen nicht vermögend, das bereits erhobene sofort zum gerichtlichen deposito wieder auszuliefern, oder, daß die von Bktem geforderten Ediktalien auf ihre Kosten ausgefertigt werden, geschen zu lassen, sowohl in beyden Fällen die verursachten Unkosten letzterm zu erstatten schuldig. V. R. W. ex ratt. Dieweil in Wechsel-Geschäften die verschriebene Summe dem Inhaber des Wechselbriefs gegen dessen Aushändigung versprochen wird, mithin, wenn schon das Geforderte für Klägerer Erblassern bereits in Ansatz gebracht worden, die Natur der Sache zu erkennen giebt, daß die Zahlung anderergestalt nicht, als gegen Aushändigung des Wechsels geschehen solle, Klägeren auch das bereits in Abschlag Bezahlte nach vorgängigem Versprechen den Wechselbrief auszuhändigen verabsolget worden, und Beklagter solches in der Hoffnung, daß Klägerer ihrer wechselseitigen Verbindlichkeit nachkommen würden, geschehen lassen; Und wenn schon die rechtliche Billigkeit erheischet, daß dem andern vortheilhafte, uns aber unschädliche geschehen zu lassen, auch nach der Rechtsregel, exceptio cedenti obstat cessionario simul obstat, daß dem Creditwesen gegen des dritten Mames Ansprüche

eb-

ebendieselbe Sicherheit durch einen Mortifications-Schein, wie durch Zurückgabe des Wechsels selbst verschaffet werde, scheinen will, da gleichwohl in Wechselgeschäften nurerwähnte Rechtsregel ihre Ausnahme leidet, und die des Indossanten Anspruch entkräftende Exceptiones dem indossatario nicht entgegen gesetzt werden mögen; Anneben präscribirte Wechsel nach Maasgebung des Befehls vom 11. Novbr. 1767. v. Suppl. Cod. Aug. Tom. II. p. 1141. nur in Ansehung des executivischen Verfahrens wider der Schuldners Person für präscribiret zu achten sind, im übrigen aber die Natur und Eigenschaft derer Wechselbriefe nicht verlieren, Beklagten freygestanden hätte, auf der Zurückgabe des Wechselbriefs zu bestehen, und derselbe zu seiner eigenen Bedeckung und des Creditorsens Sicherstellung weniger nicht thun können, als, daß er die Erlassung gewöhnlicher und dem Befehle vom 13. Novbr. 1779 gemüsser Edictalien geschehen zu lassen, sich erkläret: Eben hieraus aber auch, und, da Klägerer solchem widersprochen, deren mutwillige Streitsucht sich gnüglich zu Tage leget; So ist etc.

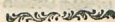
Haec praemissa sufficiant ad indicendam, quae instat, panegyrim, quippe recolendae Borniorum, quondam in hac vrbe, ac aula Dresdensi celeberrimorum, memoriae, celebrandaeque Senatus Amplissimi Liptienfis munificentiae sacram. Videlicet FRANCISCVS quondam BORNIVS ex consilio patris perillustri JACOBI fortem mille Ioachimicorum Senatus Liptienfis aerario intulerat eo consilio, vt eius vsuras filius Assessoris collegii nostri, vel Scabini, vel Senatoris, vel cuius huius

huius urbis, idemque iurium cultor per biennium hac lege particeps fieret, si d. XII. Iun. FRANCISCI testatoris emortuali BORNIORVM memoriam solemnem oratione ex cathedra nostri auditorii recitanda celebraret.

Extincto tristi euentu nomine eius gentis Borniano, ex ipsius testatoris voluntate feliciter et cum insigni beneficiariorum fructu accidit, vt stipendii huius conferendi licentia amplissimo huius urbis Senatui cesserit. Hic enim, nihil impediēte vsuali vsurarum deminutione, legitimas etiam in posterum stipendii causa persolendas esse munifice decreuit. Idemque Senatus, ob defectum iuris studiorum inter ordinis nostri, Scabinorum, et Senatorum filios, illud actuarii nostri M. Weberi, filio natu minimo, Friderico Benedicto, beneuole concessit.

Hic igitur iuuenis proximo Mercurii die, quippe XII. Iunii hora IX oratione solemnem simul memoriam statuorum recolere, simulque grati animi sensum erga Illustres Amplissimi Collegii Praefules exprimere studebit.

Nos vero RECTOREM ACADEMIAE MAGNIFICVM, SERENISSIMVM PRINCIPEM, PROCERES VTRIVSQVE REIPUBLICAE GRAVISSIMOS, ILLUSTRISSIMOS COMITES, Generosissimos Generososque academiae ciues, vt honorifica frequentique praesentia oratorem illustrare, iuuare et condecorare velint, quae omnes



omnes et singulos reuerentia, obseruantia et humanitate
colimus prosequimurque, rogamus. Scribeb. Lipf. Do-
min. II. post. Fest. SS. Trinit. A. C. MDCCXCIII.

EX OFFICINA SAALBACHIA.



Leipzig, Diss.; 1793

ULB Halle
004 350 43X

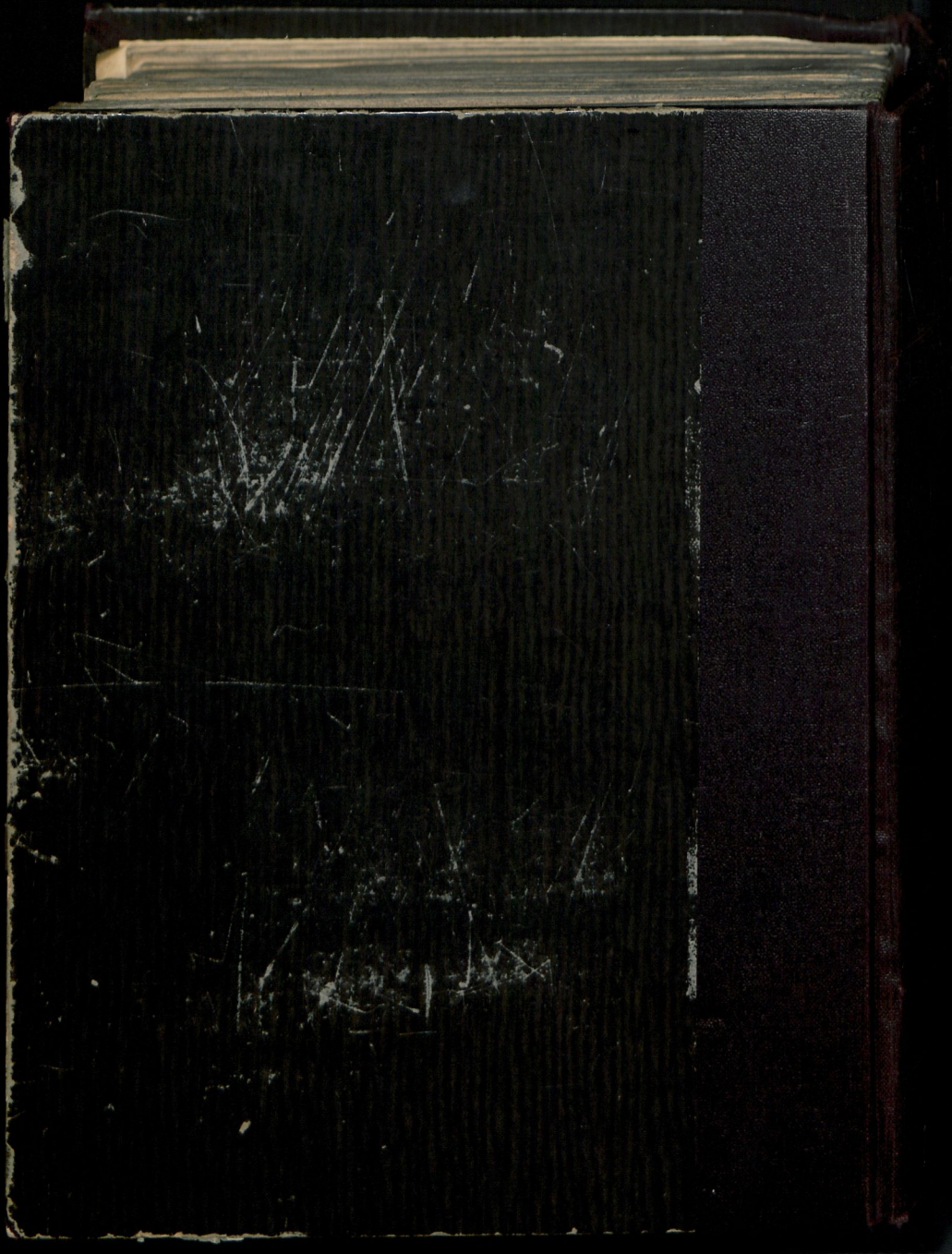
3



f
TA-20L

nur Stk. 6. bisher vernüft

WZP





11692

1793, 2.

MEMORIAM
BORNIANAM

ET
SENATUS AMPLISSIMI MVNIFICENTIAM

IN
AVDITORIO IVRISCONSVLTORVM
SOLENNI ORATIONE

D. XII. IVN. A. C. CIOIDCCXCIII.

HORA IX.

RECOLENDAM AC CELEBRANDAM

INDICVNT

ORDINARIVS
SENIOR ET RELIQVI FACVLTATIS
IVRIDICAE ASSESSORES

INSVNT

Responfor. Iur. XXVI. XXVII et XXVIII.

