



19
2. D. B. V. 1702
4637
DISSERTATIO JURIDICA
DE

TESTAMENTO
PRINCIPI VEL JUDICI
OBLATO, 12

Quam
ANNUENTE DEO O. M.

Rectore Academiae Magnificentissimo
SERENISSIMO PRINCIPE AC DOMINO,
DN. FRIDERICO WILHELMO,
REGNI BORVSSICI, ELECTORATVS ET PROVIN-
CIARVM BRANDENBVRG. HEREDE

&c. &c.
In Academia Regia Fridericiana

PRÆSIDE

DN. SAM. STRYKIO, JC^{to},
SERENISSIMI AC POTENTISSIMI REGIS BORVSSORVM
CONSILIARIO INTIMO, PROFESSORE PRIMARIO, ET
FACVLT. JVRIDICÆ ORDINARIO,
PATRONO SVO ÆTERNVM
COLENDO,

IN AUDITORIO MAIORI,

D. Sept. Anno O. R. clō Iccc II.

placida publicæque ventilationi subicit

JO. FRIDERICVS BASTINELLERVS,
HALL. MAGD.

Literis Orphanotrophii.



§. I.



Vantis litibus occasionem præbeat testamentorum materies, ob scrupulosas illas solennitates in illis condendis observandas, vulgo notum est; unde æquum censuit Imperator nimias testamentorum subtilitates quibusdam remittere, quod in rusticis factum *L. fin. C. de Testam. & in militibus t. t. ff. & C. de Testam. milit.* quod pari facilitate omnibus in universum civibus indulgere potuisset Imp. Certe non vana est querela Argentoræi in *Comment. ad Consuet. Britann. tit. 23.* quando dicit, *Miseros illos esse appellandos, quibus negotiosas illas solennitates, acuminosa nempe luxuriantis Reipublica inventa, immensas & sine ordine congestas formas nondum rejicere licuit.* Interim non defunt remedia, quibus & aliis personis scrupulosam solennitatum observantiam evitare licet, si scilicet ultimam suam voluntatem Principi, aut judici offerant, eandemque apud acta recondi petant, non quod hæc testamenta solennia non sint, sed quod omnem aliam solennitatem superent. Ita enim Impp. Honorius & Theodosius Constitutionem suam in *L. Omnium. 19. C. de Testam.* ordiuntur: *Omnium testamentorum solennitatem superare videtur, quod insertum est mera fide precibus inter*

Nimia testamentorum scrupulosas amputanda.

Factum hoc in testamento oblat.



tot nobiles probatasque personas etiam conscientiam principis tenet. Sicut ergo securus erit, qui actis cujuscunque Judicis, aut municipum, aut auribus privatorum mentis sue postremum publicavit judicium: ita nec de ejus unquam successione tractabitur, qui nobis medius & toto jure (quod in nostris scriniis est constitutum) teste succedit.

Quid in hoc testamento attendendum?

§. II. Cum autem varia momenta occurrant, quæ in hoc testamento publico, sive Principi sive Judici oblato attendenda sint, ne postea desuper lites exoriantur, inde pro instituti ratione hic tangenda sunt illa, quæ testatori observanda sunt circa testamenti insinuationem: Ubi primo de testamento Principi oblato, post de testamento Judici vel actis insinuato agendum erit. Utrobique primum de persona cui insinuatione faciendâ, post de modo insinuandi, & demum de testamenti hujus revocatione.

An in solo Imp. procedat dispositio Legis?

§. III. Personam Principis quod attinet, de Imperatore textum in *L. 19. C. de Testam.* loqui in confesso est, sed usu juris publici Principibus & Statibus Imp. nostri pariter testamenta insinuari posse expeditum esse credo, postquam vi superioritatis territorialis eadem jura in suis territoriis exercent, quæ Imperator in Imperio. Unde frustra ad Germaniam nostram trahuntur asserta Dd. exterorum, qui inter requisita hujus testamenti exigunt, ut sit summo Principi exhibitum, Francisc. Barry *Tr. de Success. Lib. 1. Tit. 2. n. 2.* Vasqv. *de Success. Creat. lib. 3. §. 26.* eapropter, quod jura ac reservata summi Principis ad alios inferiores non debeant trahi, Molinæus *ad Consuetud. Parisens. tit. 1. §. 3. gl. 4. n. 16.* Notior enim auctoritas Principum Germaniæ est, quam ut exterorum placito revocari & imminui debeat. Vid.

Pertinet etiam ad Principes Imp.

Instr.

1576.

Instr. Pat. Artic. 8. §. Gaudeant. 2. Hinc testamenta ipsi-
de cætero legitime insinuata, sine dubio subsistunt.
Dauth, *de testam. Rubric. de Testib. testament. n. 24. seqq.* Ta-
bor *de Testam. Princip. vel Comit. Imper. oblat. c. 8. §. 12.*

§. IV. An pariter Augustæ vel Imperatrici te-
stamentum insinuasse sufficiat; dubitatur? Videtur
hoc affirmandum esse, quia Imperatrix per modum cu-
jusdam cõunionis, Principis mariti sui juribus fruitur,
ejusque dignitatibus coruscet, arg. *L. Princeps 31. ff. de LL.*
L. fiscus 6. §. 1. ff. de jure fisc. Myler ab Ehrenbach *de Stat.*
Imp. p. 1. c. 26. n. 9. Sententiam quoq; hanc communem esse,
testantur Barry *lib. 1. de success. tit. 2. n. 2.* Conf. & Carpz.
de L. Regia cap. 11. sect. 11. Verum uti hoc admitti potest in
illo casu, si Augusta ipsa testamentum conscribat, quod
tunc jure & privilegii mariti Principis gaudeat; ita ad
præsentem casum hoc non applicandum. Nam in *L.*
19. C. de testam. dicitur, quod insinuatio testamenti
Imperatori fieri debeat. Nec quadrat ratio dictæ le-
gis ad Augustam, nam ideo insinuatio & oblatio ta-
lismodi testamenti Principi facta sustinetur, quia est a-
ctus publicus coram Principe gestus, qui omnia jura,
per verba legis, in scrinio constituta habet, sive qui re-
liquas solennitates præsentia sua supplere potest. Hinc
illa potestas pertinet ad ipsum exercitium summæ po-
testatis, quæ non cadit in Augustam aut aliam Princi-
pem. Interim cum Augusta suum Archi-Cancellarium
habeat, scil. Abbatem Fuldensẽ, cui hæc dignitas qua-
si connata est, qua de re pluribus videatur Bernhard à
Mallincrot *Tr. de Archi-Cancellar. Imper. cap. ult.* non du-
bitandum videbatur, ipsi testamentum insinuari posse.
Attamen cum hic titulus functionem actualem conjun-

*An Augusta
testamentum
insinuari pos-
sit?*

*De Archi-Can-
cellario; Augu-
stæ.*



Quid si Augusta
in illo loco ju-
risdictione gau-
deat?

De Principum
uxoribus.

An possit insinuatio fieri coram Consiliariis?

etiam non habeat; nec speciali Cancellaria aut Archivum hodie gaudeat Augusta, teste Dn. Fritschio, *Tr. de Augusta Rom. Imperatrice c. 5. n. 9.* frustranea videtur quaestio, de testamenti insinuatione. Licet hoc extra dubium esse censeam, si Imperatrici insinuetur testamentum in illa Civitate aut praefectura, ubi jurisdictione gaudet, & petatur, ut ad Acta illius judicii reponatur, hoc pariter subsistere, quam si apud alium judicem insinuatum sit. Idem juris erit in Principum Imperii uxoribus, si ipsis testamenta insinuanda sint.

§. V. Sed quid si non ipsi Principi, sed ejus Consiliariis insinuetur testamentum, an satis caute agat testator, dubitari poterat. Non quaero autem de casu, si forte decumbens testator Principem imploraverit, ut quosdam ex Consiliariis ad se mittat, quibus insinuetur testamentum: Hi enim cum à Principe missi sint, eadem autoritate in recipiendo testamento gaudebunt, qua ipse Princeps, propter speciale mandatum, quo ad hoc negotium instructi sunt. Unde ne quidem opus erit, ut Consiliarios ableget, sed sufficit, si duos ex Secretariis ad aedes testatoris mittat, quo hi testamentum recipiant & Principis archivo inserant, teste Brunnem, *ad Wesenbec. tit. de testam. q. u. in fin.* Dn. Struv, *ad Anton. Matthaei de success. cap. 2. th. 23.* Alia vero quaestio est, an si quis absente Principe consilio ejus intimo etiam in ipso confesso testamentum insinuet, & petat, ut archivo inseratur. Ubi iterum distinguo, an Princeps abiturus Collegio Consiliariorum partes suas commiserit, expediendi illa, quae regimen provinciae ordinarium respiciunt, qui ea propter appellari solent *Stadthaltende Geheime Rätthe*, de quibus non dubito ad-

adferere, quod pari auctoritate testamentum recipere possunt, qua ipse Princeps, ob rationem superius datam. An vero Princeps animi gratia paulisper ab aula discesserit, & interea consilio eius intimo testamentum insinuetur; quod subsistere non credo, nec enim commisionem Principis pro se habet, nec ordinaria jurisdictione instructum est hoc Consilium. Aliud dicendum, si Testamentum non consilio intimo, sed Dicasterio ordinario, aut Camerae Justitiæ insinuatum sit: Hic enim cum Jurisdictio ordinaria exerceatur, & coram quovis judicio Testamentum offerri possit, nullum est dubium, etiam coram hoc supremo judicio subsistere Testamenti insinuationem. Verum hoc non referendum erit ad Testamentum Principi, sed Judici oblatum: Hinc Præses talis Dicasterii hoc solus non recipiet, nisi vel aliquem ex Assessoribus, vel Secretarium præsentem habeat. Ex quo ulterius inferre licebit, coram CAMERA DOMANIORUM Testamentum insinuari non posse, quia illa quæ Jurisdictionis sunt, ad hanc non pertinent. Coram JUDICIO VENATORIO autem sive Cancellaria Forestali facilius admitti posset Testamenti oblatio, præsertim in illis locis, ubi hæc Cancellaria plane separata est, ab aliis aulae judiciis, & Præfide, Consiliariis & Secretariis gaudet. Verum cum hujus & similium casuum decisio dependeat ex illa quæstione, An coram Judice, ad certas causas restrictam judicandi potestatem habente, insinuatio fieri possit, inferius ubi de testamento judici oblato agendum, hac de re dicendi occasio erit.

*De insinuatione
Dicasterio facta.*

*De Camera
Domaniorum.*

*De Cancellaria
forestali.*

§. VI. Quæ jam dicta, applicari possunt summis Imperii tribunalibus: Quamvis enim judicio Imp. aulico

*De Testamento
quod Judicio
aulico insinuat.*

CO



co in specie adscribatur facultas confirmandi testamēta, Uffenbach *de Judic. Imp. Aulic.* c. 11. n. 10. pag. 137. & ipsi etiam denegari nequeat facultas recipiendi testamēta à testatoribus oblata; attamen posterius hoc tantum fit vi jurisdictionis ordinariæ, quæ ipsi competit; non vero, quod idem sit coram hoc judicio testamentum insinuasse, vel Imperatori obtulisse. Nec obest, quod omnia Imperatoris nomine hic expediantur: Respondeo, non tamen illa huc pertinent, quæ jura nostra ex ipsa Imperatoris persona sustinent, ubi ejus præsentiam in specie exigunt, sicuti exigitur in testamēti insinuatione *L. 19. C. de Testam.*

*De Camera
Imperii.*

§. VII. De Camera Imperiali idem dicendum est, quod testamēta oblata recipere possit vi jurisdictionis ordinariæ, quam per Imperium habet: quod enim inferioribus judiciis indultum, ut testamēta illorum actis insinuata autoritate plena gaudeant *d. l. 19. C. de Testam.* cur hoc Camera Imperiali denegandum; cujus acta eo majoris fidei sunt, cum Imperatoris & omnium Imp. & Statuum auctoritate hoc judicium sit constitutum, & cum judicio aulico concurrente potestate gaudeat Schweder *de Jur. Publ. Part. spec. Sect. 1. c. 12. §. 7.* Antea tamen quia judicio aulico speciatim adscripta potestas testamēta confirmandi; observandum est, hanc confirmationē ab insinnatione omnino differere, quia supponit defectum aliquem circa materiam testamēti, quæ à solo testatoris arbitrio non dependet, sed consensu Imperatoris ad sui subsistentiam opus habet. e. g. si Princeps testamēto primogenituram inducere, vel alias inæqualiter de feudo Imp. disponere vellet; tali casu non à Camera Imp. sed à judicio aulico, sive quod hoc casu

*De Confirmacione
testamēti.*

casu idem est, ab Imperatore petenda confirmatio. Judicium enim aulicum non confirmat, sed cognoscit, an confirmatio concedenda; quare si non injustam apprehenderit ad Imperatorem refert, & ejus nomine confirmatio expeditur. Utcum enim Camera cum judicio aulico concurrentem jurisdictionem habeat, vid. Reichs H. D. Tit. 2. §. So wollen wir auch. Instr. Pac. art. 20. vers. E contra. Excipiuntur tamen illæ causæ, quæ Imperatori reservatæ, in quibus Camera non concurrat vid. Dn. ab Andler in Jurisprud. publ. Lib. 2. tit. 3. de Judiciis n. 37. Edit. noviss. quarum numero in specie adscribuntur causæ feudorum majorum, si de his judicandum aut aliter disponendum. Ord. Cam. Part. 2. tit. 7.

§. VIII. Varia harum confirmationum exempla adduci possent, si operæ pretium foret; plerumque tamen illæ adhibitæ, ubi facultas disponendi circa certa testamenti puncta in dubium vocari poterat. Sic cum Johannes Georgius I. Elector Saxonix gloriose memorix, testamento suo anno 1652. condito de variis bonis partim ad Electoratum pertinentibus, partim etiam de Episcopatibus ad domum Saxonicam jure perpetuæ postulationis spectantibus, partim vero noviter acquisitis & à Regno Bohemix in feudum acceptis inter liberos disponendum censeret, Imperatoris confirmationem sequenti tenore impetravit: Wir Ferdinand der Dritte/Erwehltter Römischer Kayser &c. &c. bekennen öffentlich mit diesem Brieff/und thun kund allermänniglich/Nach dem Uns der Durchlauchtige Hochgebohrne Johann Georg/Herzog zu Sachsen &c. &c. Unser lieber Oheimb und Churfürst/gehorsamlich zu erkennen gegeben/das Ihre Liebden wegen Ihres zu-

B

nehe

154a

nehmenden Alters und allerhand besorglicher Zufälle/ insonderheit aber/damit heut oder morgen nach Ihrem seeligen Abschied (welcher allein in des Allerhöchsten heiligen Willen beruhet) unter dero freundlichen lieben Söhne Liebd. Liebd. Liebd. Liebd. alle Mißverständniß vermieden/und friedhäßigen Leuten bey zeiten begegnet werde/eine Väterliche Disposition und Abtheilung/wie es mit Ihrem Churfürstenthum/Land und Leuten und sonst gehalten werden solle/und wie es Ihre Liebden in Väterlichen Treuen jedwedern Ihrer Söhne am zuträglichsten ermessen/nach Ihren besten Wissen und Willen der Billigkeit gemäß/am zwanzigsten Julii alten Calenders dieses ablaufenden Sechszehnhundert zwen und funffzigsten Jahres/wohlbedächlich aufgesetzt/versegelt und beygelegt; Und obwohl Ihre Liebden der Väterlichen gewissen Zuversicht leben/vorbemeldter dero Söhne L. L. L. Liebden werden solchen Ihren Väterlichen letzten Willen gehorsamlich nachkommen/und Ihre wohlgemeinte Sorgfalt und zu Ihnen allerseits tragende gute affection daraus erkennen/So hätten Sie doch Ihrer Schuldigkeit zu seyn erachtet/Uns solches zu dem Ende zu hinterbringen/und gebührend zu ersuchen/das Wir nicht allein Unfern Consens zu berührter ihrer Väterlichen Disposition ertheilen / und dieselbe aus Kayf. Macht und Gewalt confirmiren/ratificiren und bestätigen/sondern auch in künftigen Zeiten/wann Sie erdffnet wird/aus beharrlicher Freund-Oheimblischer Huld und affection darüber halten/und die Execution übernehmen wolten. Wann Wir nun gnädiglich angesehen/wahrgenommen und betrachtet diese Ihrer Liebden zu Erhaltung Fried und Einigkeit

keit

feit zwischen dero Söhne Liebd. Liebd. Liebd. Liebd. führende gang rühmliche und in der selbstredenden Billigkeit gegründete intention, auch die hochmüg- und erspriechliche Dienste und Freundschaft/ welche Uns und Unfern Vorfahren am Reich so wohl/ als an Unfern Erz- Haus Ihre Liebden und dero Vorfordern in viel Wege erzeigt und bewiesen/ So haben Wir demnach mit wohlbedachtem Muth/ gutem Rath und rechten Wissen nicht allein Unfern Consens zu obbemeldter Ihrer Väterlichen Disposition ertheilet/ und dieselbe aus Kayserlicher Macht und Gewalt gnädigst confirmiret/ ratificiret und bestätiget/ (allermassen Wir selbige hiermit in bester Form freund- gnädiglich confirmiren/ ratificiren und bestätigen) Sondern wollen auch ins künfftige/ wenn Sie eröffnet wird/ von tragenden Kayserlichen Amts wegen daran fest/ und darob festiglich halten/ daß mehrverührte Ihrer Liebden Väterliche Disposition alles ihres Inhalts exequiret und vollzogen werden soll/ Jedoch Uns/ dem Heiligen Reich/ auch Unserm Erz- Hause und männiglich an seinen Rechten ohne Nachtheil und Schaden. Uhrkündlich x. Prag den 20. Novembris Anno 1652.

§. IX. Observandum autem hic pro cautela, ut si Princeps testator testamento suo necessariam crediderit confirmationem Imperatoriam, ejus petitionem non differat post mortem, sed vivus adhuc petat; si enim testamentum tale quid contineat, quod sine Imperatoris approbatione vel confirmatione subsistere nequit, bona illa in momento mortis ad proximos Agnatos ab intestato devoluta censentur; quippe in quo puncto testamentum mortis tempore effectum

Confirmatio a Rebo testatore petenda.

B 2 habe-



*Confirmatio
quandoque exi-
git præfiam
causæ cog-
nitionem.*

habere nequit, in eo vires recipere ex postfacto non potest, quia alioqui proximis agnatis jus ab intestato quaesitum interverteretur: Cui accedit, quod confirmatio vel expressam vel tacitam clausulam in se habet: *Salvo jure tertii*; Hinc quamvis vivo etiam testatore detatur confirmatio testamenti, si tamen appareat, præjudicium alicujus in illa dispositione verti, non solet judicium aulicum facile testamenti confirmationem discernere, nisi causæ cognitionem quandam præmiserit. Hoc fine, cum Johannes Georgius Dux Saxo - Ilenacensis Anno 1683. Mens. Jan. testamentum suum Imperatoriæ Majestati transmitteret, ut super Jure primogenituræ in eodem testamento noviter introducto, confirmationem impertiretur, illa autem dispositio filiis ultragenitis quoad legitimam præjudicium inferre videretur, ita decretum est d. 9. Jan. in judicio aulico: *Fiat Commissio auf Herrn ALBRECHTEN Herzogen zu Sachsen Coburg und Herrn HEINRICHEN Herzogen zu Sachsen Kömbild, mit dem Bedenten/ daß Sie über die Minderjährige Fürsten/ Herrn JOHANN GEORGEN/ und Herrn JOHANN WILHELMEN/ Herzogen zu Sachsen Eisenach das Curatorium ad negotium primogenituræ und assistentiæ übernehmen / in puncto juris primogenituræ von Ihnen ein zu Recht beständigen Consens produciren/ und Ihres Kayserlichen Majestät förderlichst berichten wolten/ ob Sie sub juramento (welches dero Anwald eorum nomine abzustatten hat) dafür hielten/ daß die Ihnen von Eisenach aus communicirende primogenitur den beeden nachgebohrnen Fürsten unschädlich seye/ dergestalt/ daß Sie an Ihrer Legitima, Unterhalt und Gerechsam nicht zu viel verkürzet werden.* §. X.

§. X. Exemplum autem confirmationis testamenti in aula Cæsarea post mortem impetratæ paucis ab hinc annis contigit in Domo Merseburgensi, cum decederet *Christianus* postularus Administrator illius Episcopatus, & paucis ante mortem horis testamentum conderet inter liberos, ac in eodem certos tutores filio seniori constitueret, testamentum hoc mox post mortem ad Cæsarem missum, ejusque Confirmatio impetrata, quam ea propter, quod post mortem demum obtenta invalidam non fuisse censeo: Respiciebat enim solam tutelæ confirmationem, quam, si dubium sit, an vi testamenti subsistere possit, post mortem concedi posse, expeditum jure nostro est, per *tot. tit. ff. de Confirmand. tutor.* Add. *Reform. Polit. de Anno 1577. Tit. 32.*

Quandoque post mortem conceditur confirmatio.

§. XI. De Vicariis Imperii idem dubium moveri posset, an eadem auctoritate, qua Imperator, durante vicariatu recipere possint testamenta? Dubitandiratio inde nascitur, quod tempore vicariatus claudatur Judicium aulicum & Imperii Archivum, & sic deficiat locus, ubi Imperii nomine recondi possit tale testamentum. Sed salva res est; nam unusquisque vicariorum negotia ad vicariatum pertinentia in aula sua expedit, & hinc speciale Archivum hoc nomine constitutum habet: Quicquid ergo Imperator vel ipse vel per Judicium aulicum expedire solet, hoc expediunt Vicarii in sua aula, *Schweder. de Jure Publ. part. special. sect. 1. cap. 33. n. 7. Hermes de Jur. Publ. cap. 20. qu. 7.* inde dubium non remanet, quin testamenta pari jure, quo ipse Imperator, recipere possint. Quamvis hæc controversia fere otiosa sit, habent enim Vicarii proprio jure facultatem recipiendi testamenta, qua Electores sunt, & superioritate

An Vicariis Imp. possit testamentum insinuari?

Ostenditur, questionem esse otiosam.

B 3

tor-



territoriali gaudent, ut hinc necessum non fit, coram ipsi-
 psis, ut Vicariis, testamentum insinuari. *vid. supr. §. III.*
 Si dixeris: Testamentum forte offerri ab alio Imperii
 Electore vel Statu: Respondeo, hoc nihil referre;
 postea enim demonstrabitur, testamenti insinuatio nem
 esse jurisdictionis voluntariæ, & hinc parem coram pa-
 ri, vel superiorem coram inferiori hoc insinuare posse.

*An confirmatio
 testamenti a
 Vicariis peti
 possit.*

Quod si autem testamentum confirmatione Imperatoris
 opus haberet, alia quæstio esset, an hanc indulgere pos-
 set Vicarius. Decisio quæstionis ex eo dependet, quid
 juris sit Vicariis circa feuda Imperii durante interregno,
 quod hic excutere prolixum foret, videri hac de re po-
 terunt Carpov. *de leg. Reg. German. c. II. Sect. 15. n. 9.*
 Limneus *de Jur. Publ. lib. 3. c. 12. n. 52.* Dn. Struv. *Syntag.*
Jur. Feud. c. 16. aphor. 5. n. 4. Quod si vero testamenti
 confirmatio tantum peteretur ratione tutorum in illo
 denominatorum, non dubito hanc a Vicariis sine con-
 troversia peti posse.

*An sufficiat ob-
 latio soli Prin-
 cipi facta?*

§. XII. Jam porro videndum, an sufficiat soli
 Principi, quem quis in Conclavi suo constitutum adit,
 Testamentum obrulisse? si ille hoc a me recipiat, & po-
 stea hoc per aliquem ex Secretariis aut Cubiculariis ad
 Archivum mittat, ut ibi reponatur? Non quidem de-
 sunt, qui soli Imperatori aut Principi hac in re fidem ha-
 beri negant, partim quod unico testi non credatur, et-
 iam si Princeps sit, *Cap. 19. X. de Probat. cap. 28. X. de te-
 stib.* partim vero quod textus in *L. 19. C. de testam.* expres-
 se supponat casum, ubi tot nobiles probatæque personæ
 præsentis fuerunt. Verum abunde notum est, verba
 LL. dispositiva, non enunciativa vel incidenter prolata
 juris necessitatem inducere; Hinc cum in præsentia &
 aucto-

auctoritate Principis, ejusque conscientia fundamentum decisionis collocet *L. 19. C. de testam.* huic omnino standum. Nec enim hic agitur de testimonio ferendo, ad veritatem voluntatis probandam, de hac enim satis constat ex ipsa testamenti scriptura, a testatore confecta vel subscripta; sed tantum de solemnitate supplenda per praesentiam Principis; Solemnia autem in universum omnia, uti ex mero legislatoris arbitrio dependent, ita ab eodem quoque pro arbitrio suppleri possunt. Et pro hoc sententia concludit Dn. Tabor *de testam. Principi oblat. c. 6. §. 11.* Et emphatica sunt verba, quae habet Salicet *ad L. 19. C. de testam. n. 9.* quando dicit: *Quoad essentialiam & perfectionem testamenti sola Imp. praesentia sufficit, adeo, ut soli Imp. testimonio debeat dari, & etiam habeatur pro publicato*

§. XIII. Alia ratio foret, si quis nuncupative coram Principe testari vellet, ubi omnino solius Principis praesentia non sufficeret, cum hic non de solemnitate solum, sed de veritate voluntatis quaestio foret; hinc Secretarii advocandi, qui praesente Principe voluntatem testatoris exciperent. Licet ego non existimem, hunc morem nuncupative coram Principe testandi fundamentum in *L. 19. C. de testam.* habere, utpote quae unice de testamento scripto seu precibus inserto agit. Et quis tandem ita molestus foret Principi, ut patientiam tantam ab eo desiderare vellet, audiendi ultimum elogium, & patiendi, ut se praesente hoc ex ore testatoris calamo excipiatur. Quamvis si Princeps hanc patientiam praestare vellet, nemo de valore testamenti dubitare posset, cum ipse sit fons omnis jurisdictionis, & hinc coram ipso gesta non minori

Quid si quis nuncupative coram Principe testari velit?



minori pondere gaudere debeant, quam quæ coram inferiore iudice expedita, per d. l. 19. vers. sicuti ergo.

*An sufficit testamento
oblatio Principis
facta?*

§. XIV. Cum autem hoc testamentum fide & Conscientia Principis nitatur, omnino sibi caveat hoc modo testaturus, ne acquiescat solo oblationis facto, sed simul perspicue exponat, in charta oblata suum contineri testamentum, quod principi hac ratione offerre velit. Quod si enim simpliciter Chartas quasdam Principi offerat & has ipsi commendet, ut in archivo recondantur, sed testamenti in specie mentionem non faciat, vitiosa erit in sinuatio, nec iustinebitur testamentum, utur post mortem in Archivo Principis sine alio vicio repperum sit. Res hæc meretur, ut sequenti Responsõ declaretur.

Falsi Species

Hat Sempronius ein Fürstl. Minister seinen letzten Willen entworfen / auch solchen ein halb Jahr vor seinem Tode dem Landes Fürsten eingehändiget / und zwar dergestalt / daß er S. Fürstl. Durchl. ein Paquet versiegelt überreicht / mit vermelden / daß weil er seines Alters halben vielleicht diese Welt baldt würde verlassen müssen / Er dieses Paquet, darinnen etliche von Sr. Fürstl. Durchl. ihm vormahls anvertraute Sachen befindlich / denen er einige privata, so ihm Sempronio ins besondere angingen / beygefüget / zu rückgegeben / und deroselben de meliori recommendiret haben wollte / wie nun ohn längst Sempronius in bey seyn Ihro Fürstl. Durchl. verstorben / und Sie nicht erwehnet / daß einig Testament bey derselben vorhanden / jedoch 2. Stunden hernach des verstorbenen Schwester anmelden lassen / daß Sie das Paquet eröffnet / und darinnen des defuncti disposition gefunden / ließen also vernehmen / ob die Schwester ver-

lange

langete / daß solche Disposition in der Fürstl. Cansley
verwahrlich niedergeleget / oder denen andern des de-
functi verschlossenen Sachen beygefüget werden möchte/
darauff allererst diese Disposition in der Cansley biß zu
erfolgten publication hinterleget worden / nach mehrern
Innhalt eures unß zugeschickten Berichtes und der
Beylage.

Ob nun zwar (1) Sempronius seinen letzten Willen mit ei- *Rationes dubi-*
gener Hand verfasstet / und unterschrieben / auch darinnen nicht *tandi.*
allein die Solennia interna quoad Heredis institutionem obser-
viret / sondern auch (2) die Clausulam Codicillarem hinzugeset /
wodurch der gemeinen Meynung nach der defectus solennitatum
erfeket wird / über dem (3) der Testator in solchen Testament sei-
nen gnädigst. Landes Fürsten unterthänigst ersuchet / durch dero
Landes Fürstl. Macht und Gewalt über diese seine letzte Verord-
nung und Willen alles ernstes zu halten / und die Witbe als Erbin
dabey kräftig zuschützen / woraus / quod per has preces testamen-
tum Principi oblatum sit , geschlossen werden möchte / zumahlen
(4) Sempronius das Testament selbst benebst einigen Fürstl. Acten
Ihro Fürstl. Durchl. versiegelt zugestellet / und dabey erwehnet /
daß darinnen etwas von seinen Privat Sachen verhanden / welche Er
Ihro Fürstl. Durchl. bestens recommendiret haben wolte / dar-
aus eine implicita oblatio testamenti zu schliessen seyn scheint /
welche deshalb vor gültig zu achten / weil nicht unbekandt / quod
valeat heredis institutio implicita , per relationem ad certam
schedulam facta

per L. 10. pr. ff. de condit. instit.

L. 38. ff. de Condit. & demonstrat.

Mantica de Conjectur. ultim. volunt.

Lib. 4. Tit. 3. no. 10. & seqq.

Wie denn (5) in testamento Principi oblato die Rechte
nicht erfordern / das der Testator mündlich den Fürsten seine Angele-
genheit eröffne / sondern es ist genug / wenn solches nur in denen pre-
cibus Principi oblati geschehen /

C

per

per L. omnium 19. ibi. *Inserta mer a fide precibus C. de*

Testam.

(6) auch Ihre Fürstl. Durchl. die demselben recommendirte Privat Sache / und das darunter verstandene Testament von dem Testatore, mit eigenen Händen angenommen / und verwahret auch nach dem Tode desselben solches denen Interessenten eröffnet / da nun dergestalt die oblatio, acceptatio, & publicatio ex ipsa principis confessione ganz unläugbar / so schelnet solches Testament dem ersten Ansehen nach beständig zu seyn.

Rationes decedendi

Dennoch aber und dieweil (1) der Testator am Ende seiner disposition selbst gedencket / daß Er dieselbe bey der Fürstl. Regierung insinuiret habe / solches aber nicht geschehen (2) die darinnen geschehene unterthänigste Ansuchung / daß Er. Fürstl. Durchl. über solches Testament halten möchte / pro oblatione Principi facta nicht geachtet werden kan / weil nicht gebethen worden / daß Ihre Fürstl. Durchl. solches Testament annehmen / sondern daß Sie über die bey der Regierung insinuirte disposition halten und die Witbe dabey schützen möchte / da nun keine insinuation bey der Regierung erfolget / so kan auch das Ansuchen über die insinuirte disposition zu halten von keiner Wirkung seyn / (3) sonst aber in facto nicht dargethan / daß dieses Testament per preces oder libellum supplicem dem Fürsten übergeben worden / welches dennoch von unterschiedenen Dd. erfordert wird

in d. L. C. de Testam.

Tabor. de Testam. Princ. Obl. cap. 5. §. 9.

(4) und obgleich einige Dd. der Meynung seyn / daß solche oblatio auch wohl mündlich geschehen könne / so ist dennoch zum wenigsten nöthig / daß der Testator dem Principi entdecke / daß Er seinen letzten Willen offerire / und demselben anzunehmen bitte / dergleichen in diesen Fall nicht geschehen / derowegen auch (5) da ein Fürste nicht weiß / was ihm offeriret wird / von ihm nicht gesagt werden kan / quod testamentum ignoranti Principi oblatum, ejus conscientiam teneat, wie doch abermahl erfordert wird

in d. L. 19. ibi Conscientiam Principis teneat.

(6) und ist über dem Recht, ensquod in testamenti factione nullus

lus aetus extraneus intervenire debeat.

L. 21. §. fin. ff. qui testam. fac. poss.

L. 21. C. de testam.

Daher um soviel weniger ein testamentum coram Principe inter alia negotia incidenter gemachet werden kan / und zwar ohne einige Benennung eines Testaments / welches dem Berichte nach / in gegenwärtigen Fall geschehen / da Sempronius seinen Landes Fürsten die von demselben in Händen gehabte Brieffschafften wege des besorgenden Todes Falles zuruck gegeben / und zugleich gebeten / daß Ihro Fürstl. Durchl. die dabey befindl. Privat Sachen deroelben möchte recommendiret seyn lassen / woraus zur Gnüge abzunehmen / daß der Actus testandi nicht principalis, sondern plane accessorius sey / und dahero nur in terminis generalibus & ambiguis davon Erweshnung geschehen. Zu geschweigen daß (7) Ihro Fürstl. Durchl. da dieses geschehen / mit dem Testatore gar allein gewesen / und selbst nicht einmahl zu der Zeit erfahren / daß Ihr ein Testament insinuiret würde / vielweniger Sie dasselbe / als ein Testament in dero Archiv beylegen lassen / welche Scientia Principis, & ut postea Archivo idem inseratur, von dem meisten Doctores erfordert wird.

per d. L. 19. iki Nobis mediis & toto jure (quod in nostris & scriniis) teste succedit.

Derowegen von welchen Testament so wenig der Fürste selbst als dessen Scrinia Wissenschaft haben / solches pro testimonio successione nicht angezogen werden mag.

Hierwieder auch nichts versangen kan / was vorhero loco rationum dubitandi angeführet. In massen (1) nicht genug / daß der Defunctus seinen letzten Willen mit eigener Hand unterschrieben / und darinnen einen gewissen Erben benennet / wenn nicht die übrigen Requisita juris hinzu kommen / idem enim est non velle, vel non legitime velle, unde ex scriptura defuncti cui juris auctoritas deest, nec princeps hereditatem capere potest, §. fin. Inst. quibus mod. Testam. infirm. (2) Dergestalt auch die Clausula Codicillaris von keiner Wirkung ist / weil bey der producirten disposition nicht einmahl die requisita Codicilli vorhanden / welches

Responsio ad rationes dubitandi.



ches alsdann nöthig ist / wenn solche Clausula bestehen solle.

Carpz. lib. 6. Respons. 7. n. 12.

(3) Kann auch die in Testament geschene Ansuchen das Sr. Fürstl. Durchl. darüber halten möchten / pro ejusmodi precibus, quales in *L. 19. C. de testam.* requiruntur nicht gehalten werden / weil in gedachten textu das Testament denen precibus inseriret seyn muß /

ibi. insertum mera fide precibus

oder es muß durch eine Supplication dem Fürsten übergeben / oder sonst deutlich zu seiner Wissenschaft gebracht werden.

ibi. quod per Supplicationem nostris auribus intimatur.

Welches alles in diesen Fall nicht geschehen / wie denn auch der Defunctus laut producirter Disposition nicht einmahl der Meynung gewesen / daß Sr. Fürstl. Durchl. solches Testament annehmen möchte / sondern es hat der Regierung insinuiert werden sollen / und über dieses der Regierung insinuiertes Testament sind Ihro Fürstl. Durchl. zu halten angesüchet worden / da nun die insinuatio bey der Regierung nicht erfolgt / so können auch die darz auff sich gegründete preces von keiner Würckung seyn / wie oben Ratione decidendi 2. angeführet. (4) Vielweniger kan hieselbst eine mündl. oblatio testamenti coram Principe erwiesen werden / inmassen Sempronius mit seinen Wort gedacht / daß er ihro Fürstl. Durchl. hiermit sein Testament offeriren wolle / es haben es auch dazumahl Ihro Fürstl. Durchl. selbst nicht gewußt / daß unter denen zurückgegebenen Fürstl. Brieffschafften ein Testament verhanden / kan also solches ad Testamentum implicitum oder relativum keines weges gezogen werden / weil daselbst expresse gedacht werden muß / quod in schedula certo loco recondita continetur ejus testamentum, wie wohl ohne dem die meisten Dd. darinnen einig / quod ille modus per relationem testandi nuncupative non procedat, quod prolixè probat

Manz. Tr. de Testam. valid. Tit. 4. qv. 2. n. 3. segg.

Was (5) angeführet / ist an sich rechtens / es folget aber in diesen Fall an der application, in dem althier keine preces vorgezeigt werden können vermittelst welcher Sempronius seine dispo-

sition offeriret / precibus ergo tam scriptis quam ore prolatis quibus Principi testamentum oblatum sit, deficientibus, ipsa testamenti corrui insinuatio, deswegen (6) nicht gesaget werden mag / daß solches Testament a Principe angenommen; denn weil Jbro Fürstl. Durchl. nicht gewußt / daß unter denen Sachen ein Testament vorhanden / so können Sie auch keinen animum gehabt haben / solches Testament anzunehmen oder zu approbiren / cum ignorans nec agere quicquam, nec consentire censeatur.

L. Nec ignorans 10. C. de Donat. Sibi Dd.

Consil. Argentor. Vol. 1. Cons. 24. n. 87.

und obgleich in testamento scripto die Zeugen ebenfalls nicht wissen was in Testament enthalten / so müssen Sie dennoch wissen / daß dasjenige was Sie unterschrieben ein Testament sey / zumahlen Sie insonderheit zu Unterschreibung des Testaments müssen gebeten seyn / deshalb auch die nach her erfolgte publicatio solcher Disposition keine Krafft beslegen kan / cum quod ab initio vitiosum ex postfacto non possit convalescere.

L. 29. ff. de R. J.

und ist die sola confessio Principis post mortem disponentis facta nicht zureichend / denen heredibus ab intestato das per mortem erworbene jus quaesitum aufzuheben /

per L. Nec avus 4. C. de Emancip. liber.

So erscheinet daraus so viel / daß die oft berührte disposition pro testamento Principi oblato keines wegese bestehen könne. *Deciso.*

Q. R. W.
§. XV. *Cæterum si dubitetur, annon insinuatio testamenti apud Principem demum post mortem testatoris facta, quæritur, annon cautelæ loco delatio juramenti adhiberi possit, ut juret ille ex heredibus scriptis, qui facti notitiam habet, testamentum testatore mortuo demum Principi insinuatam fuisse? Sane cum ex conscientia Principis, uti aliquoties dictum, fides hujus testamenti dependeat, non videtur heredum conscientiam*

Annon super insinuatione legitime facta juramenti delatio locum habeat?

scientia hic excutienda esse : attamen circumstantiæ
possunt concurrere, ex quibus, non legitime factam esse
insinuationem, haud obscure colligi possit, quod si nihilo-
minus a Principe attestatum intinuationis post mor-
tem defuncti impetraverit heres, hoc pro sub- & obre-
ptitio reputandum, tanquam ad importunas preces ex-
ortum: uti ergo contra rescripta Principis hujus generis
exceptio sine injuria Principis admittitur per *L. 7. C. de
Precib. Imperat. offer. L. 2. C. si contra jus. L. 3. C. Eod.* ita
& hoc casu heredi remedium juris non denegandum.

Probatur Re-
sponso

Hinc in casu superiori ita responsum est ab eodem Colle-
gio Wittenbergensi Anno 1691. Ist des defuncti
Bruder oder Schwester vorhabens der Witwe des Sem-
pronii den End darüber zu deferiren / ob nicht die ange-
zogene disposition erslich nach des Sempronii Tode Ih-
rer Fürstl. Durchl. in die Hände gekommen / Sie aber
in Beyforge stehen / daß Ihre Fürstl. Durchl. solches
ungnädig empfinden möchten / wenn man dero Persön-
liches Zeugniß in Zweifel ziehen wolte ;

Rationes ambi-
tandi

Ob nun zwar pro Principe alle Zeit die præsumtio
veritatis & justitiæ militiret / un die Aussage eines Reichs-
Fürsten der gestalt verbindlich ist / als wenn sie von dem
Kaiser selbst geschehe / Myler ab Ehrenbach. *Nomolog.
Princip. Imp. cap. 1. §. 7.* Et hinc assertioni Principis simpliciter
credendum esse dicit Merlin. *Decis. Rot. Rom. 535. n. 33.*
des Sempronii Bruder auch ein Fürstl. Vafall / welchem
aller dings seines gnädigsten Herrns respect und Glau-
ben nach aller Möglichkeit zu vertheidigen obliegt.

Rationes deci-
dendæ.

Dennoch aber und diweil bey denen Rechts Leh-
rern der gemeine Schluß gefasset / quod Principibus Im-
perii plena quidem fides tribuenda, nihilominus tamen
contra ipsorum dicta aut scripta die probatio in contra-
rium

rium zugelassen sey / Mynsing. *Cent. 4. Observ. 34. n. 5.*
 Klock. *de Contribut. cap. 7. n. 63.* Myler ab Ekrenbach.
d. l. §. 8. in solchem Fall auch / wo der Gegen = Beweis
 zulässig ist / die Eynes delation nicht verbotthen seyn
 kan / *cum juramenti delatio sit species probationis, Me-*
vius P. 4. decis. 6. Hartm. Pistor. *P. 4. qu. 13. n. 16. seqq.*
 und hieraus Seine Fürst. Durchl. eine ungnade zufas-
 sen nicht Ursach haben / weil nicht vermuthlich / daß die-
 selbe ihren Vasallen und Unterthanen / der beneficio-
 rum juris communis sich zu gebrauchen verwehren
 solten.

So erscheinet hieraus / daß wann gleich J. Fürstl. *Deciso*
 Durchl. über obige ganz unförmliche insinuation ein At-
 testatum ertheilen / und des Sempronii Wittib sich des-
 selben wieder auch gebrauchen sollte / ihr die veritatem in-
 sinuationis derselben in ihr Gewissen zu schieben wol be-
 fugt seyd.

§. XVI. Circa modum oblationis testamenti *An testamen-*
 coram Principe, cautelam hanc adhibendam volunt, ut *tum offerens,*
 testator testibus quibusdam stipatus Principem adeat. *testes adhibere*
 Quippe hanc præsentiam testium urgent Bartol. *ad L. 19.*
C. de Testam. n. 1. Jul. Clar. *Recept. sent. 2. 56. n. 7.* Dauth. *de*
Testam. ad d. L. 19. n. 3. Hartm. Pistor. *P. 3. 2. 28. n. 25.*
 Castrenf. *ad eand. n. 1. & faterur Gilken. ad b. l. n. 8.* finalia
 verba legis Dd. multum negotii faceffere. Dicitur ibi :
Nec institutus heres pertimescat, cum oblatus preces secundum
voluntatem defuncti idoneis testibus possit approbare, si ei alia
nocere non possunt. Ex hisce allegati Dd. concluderunt,
 quod ad minimum duo testes ad probationem insinuati-
 onis requirantur Gothofred. *in d. l. inf.* Verum hisce *Negativa de-*
 repugnat Donellus *b. n. 9.* qui hanc sententiam falsam *fenditur.*

pu-

putat, quia Imperatori vel Principi oblatum nullas alias solennitates requirit. Quos enim testes illud testamentum ulterius desideret? quod testem habet ipsum Principem ejusque parastatas ac scrinia. Petr. Domin. Magdalen. *de numero testium in testam. P. 1. cap. 23. n. 13.* Cæterum verba illa dupliciter possunt intelligi. Primum enim inde talis sensus commode resultat: non esse necessarium, ut hisce precibus institutus pertimescat, cum obtineat probationem tam idoneorum testium, eamque facilem & expeditam: quippe Imperatorem habens conscium, præterea tot nobiles & probatas personas. Deinde Dn. Tabor. *Diff. ad b. l. cap. 2. n. 15.* putat, verba hæc loqui de casu, quo non ipse testator in persona preces suas ultimas Principi obtulerit, sed per alium. Mentem igitur legis esse: etiam hanc oblationem valere, dummodo ex voluntate defuncti facta probetur idoneis testibus, & ei alia non noceant. Hac igitur stante opinione, quæ tamen dubia est, caute facit testator, si prohibeatur in persona exhibere Principi ultimas suas tabulas, ex mente horum Dd. testibus ad minimum duobus hoc testamentum Principi offerri curet. Verum cum illa opinio, de testamento Principi per tertium oblato, non omnes habeat consentientes, uti ex §. *sequ.* apparebit ad hunc singularem casum non applicanda erit Legis nostræ decisio, sed subsistendum in priori explicatione, quod heredi de certitudine voluntatis defuncti pertimescendum non sit, qui ipsum Principem & ejus scrinia in testimonium vocare potest.

*De oblatione
per tertium facta.*

§. XVII. Porro quoad modum offerendi testamentum pro cautela necessaria observandum volunt. Dd.

Dd. ut ipse testator hanc oblationem in persona expedi-
 at, nec per alium hoc transmittat, sin secus fecerit,
 hoc testamentum penitus vitiosum esse, Vultej. *Vol. 1.*
Consl. Marpurg. 34. n. 37. Carpzov. *P. 3. C. 3. d. 23.* Richter *P.*
1. Decif. 20. asserunt. Verum, uti jam in §. *praced.* dictum,
 hæc sententia nullo certo jure nititur, sed dubia ad huc
 est; nec enim personalem præsentiam urget *L. 19. C. de*
testam. Imo si de cetero certitudo voluntatis defuncti
 adesset, & Principi constaret, volente testatore sibi hoc
 testamentum offerri, non dubito Principem hanc præ-
 sentiam facile remittere posse. Si enim duos Secretari-
 os Princeps ad ægrotum valide ablegare potest, ut ab eo
 accipiant testamentum; Cur indulgere ægrotanti tes-
 tatori non valeret, ut per duos viros fide dignos testa-
 mentum sibi offerat. Aliud in iudice, qui si de necessitate
 foret personalis oblatio hic dispensare nõ possent, cum hic
 minister LL. fit, & hinc jus remittendi quicquam circa re-
 ceptas solemnitates non habeat. Verum cum de hoc the-
 mate *speciali Dissert.* egerit Dd. Præses, eo Lectorem
 remitto.

§. XIX. Ulterius ad modum Principi testa-
 mentum offerendi exigunt, ut illa voluntas suprema
 Principi in scriptis offeratur Tabor *de Test. princ. obl. c. 5.*
n. 9. quæ sententia inde confirmatur, quia (1) *in pr. L. 19.*
 dicitur & requiritur, ut testamentum tale precibus seu
 libello supplici inferatur, quod proprie ad scripturam
 pertinet, (2) dicitur, quod scrinio principis inferatur,
 quod nuncupativæ voluntati vix congruit. (3) Rescri-
 ptorum Principis ad hanc voluntatem fit mentio. Re-
 scripta vero proprie libellum & scripturam præsuppon-
 unt. (4) Non obstat, quod Imperatores in *all. L. 19.*

*Testamentum
 Principi in scri-
 ptis offerri de-
 bet.*

D di



dicant, *se voluntatem talem hominum audire velle.* Nam ea verba non nuncupatam voluntatem respiciunt; Sed insinuationem, quod scil. Imperator repellere nolit testatorem ad se venientem, sed ejus, tanquam testamentum offerentis, verba audire velit, ut mox sequentia declarant: *per supplicationem nostris auribus intimetur.* Tabor. *d. loc.* Non tamen hæc ita intelligenda puto, quasi præter scriptum testamentum præcise libellus supplex addi deberet; Nam in *pr. L. 19.* agitur de talibus precibus, quæ simul ultimam voluntatem continent: Quod si ergo ultima voluntas separatim conscripta, & ita Principi oblata sit, additis his verbis ac prolatis: *daß er bitte / Jhro Durchl. wolle seinen hierin verfaßten letzten willen gnädigst annehmen / und darüber nach seinen Todes Fall halten / non video rationem, quare hoc testamentum subsistere non debeat: Æqualis enim hic voluntatis certitudo adest, sive hæc precibus inserta, sive per modum separati testamenti conscripta & Principi oblata sit, modo hic illam acceptauerit. Alia ratio est, si nec precibus ultimam voluntatem inferuerit, nec testamentum quoddam domi conscripserit, quod Principi offerre possit, sed integram suam voluntatem oretenus ipsi exponere velit: Quamvis enim non desint, qui, & nuncupativum testamentum coram Principe valide fieri posse, existimant. Conf. Finckelruf. *alleg. loc. Disp. 3. qu. 6.* Tutius tamen erit, & cautius testator faciet ad præsciendendas & amputandas morosas disputationes, quæ desuper institui possent, ut & ad evitandas molestias, quæ ita Principi crearentur, si nuncupative ultimum suum elogium ipsi exponere vellet, de quo superius §. XIII. jam quædam attulimus. §. XIX.*

1588

§. XIX. Interim ad testamenti per preces Principi oblato perfectionem non requiritur rescriptum Principis aut annotatio. In *L. 19.* hoc expresse constituitur: *Nec sane illud heredibus nocere permittimus, si rescripta nostra nil de eadem voluntate responderunt, additur ratio constitutionis: Voluntas enim hominum audire volumus, non jubere, ne post sententiam, inibitum videatur commutationis arbitrium.* Interim tamen bene monet Reusner. *Vol. 2. de testam. p. 4. c. 18. n. 13.* de consuetudine & stylo curiali etiam decretum & adnotationem postulari & concedi solere. Quod omnino ad majorem cautionem hujus actus facit. Nam est signum & testimonium, rite factam esse oblationem & receptionem. Reusner. *c. 1.* quam annotationem in exteriori parte testamenti factam alii Opistographum, arg. *L. Charta 4. ff. de Bonor. possess. secund. tabb.* Antigraphum, eimen Gegen = Schein vocant. Vulgo dicitur eine Recognition de facta scil. insinuatione. Tabor. *ad d. L. 19. cap. 5. n. 8.*

An Princeps de facta oblatione rescribere debeat?

§. XX. Sed numne opus est, ut Princeps testamentum oblatum & acceptatum scriniis suis inserat seu Cancellariæ vel Archivo custodiendum committat? Affirmativa videtur probabilior, & inde in foro securior est, cum scrinia Principis hic inter alia fidem, juncta Principis conscientia faciant. Castrenf. *ad d. L. 19. n. 1.* hinc ab hac sententia in praxi non facile recedendum. Existimat tamen Dn. Tabor. *d. Tr. c. 6. §. 9.* non necessariam esse illam repositionem in scrinio vel Archivo, quod in puncto juris defendi posse existimo; Nihil enim in *d. L. 19.* habetur, de necessitate scrinio Principis testamentum committendi, sed hoc tantum per modum argumenti a minori ad majus affertur, quod, sicuti secu-

An Princeps testamenta in Archivo deponere teneatur?

Negativa Scrior.



rus est testator, qui actis cujuscunque judicis, aut etiam auribus privatorum postremum publicavit judicium; ita nec de ejus successione disputandum sit, *qui nobis mediis & toto jure* (quod in nostris est scriniis constitutum) *teste succedit.* Unde colligo; si testamentum, quod auribus privatorum publicatum est, sua pollet auctoritate, etiam si hoc in nullo loco publico depositum sit; Cur non etiam fidem mereretur, quod commissum est conscientiae Principis, utpote qui omnis juris moderator est ac arbiter; ut hinc, qui voluntatem Principis pro se habet, etiam juris suffragium pro se habere censeatur; & de hoc jure dicitur, quod in scriniis Principis sit constitutum, non vero, quod ibi etiam testamentum reponendum sit. Quare si Princeps testamentum sibi oblatum in Conclavi suo retineat, vel literis suis privatis jungat, *Er legetz in seine Chatoul*, nihil inde decederet valori testamenti. Quamvis cum hic potissimum exponamus, quid tutius cautiusque sit, melius sibi consulat testator, si Archivo inferi curet, & inde, uti supra dictum scriptam quandam recognitionem petat.

*De facultate
revocandi hoc
testamentum.*

§. XXI. Quod tandem attinet revocationem testamenti modo jam dicto Principi oblato, illa testatori pariter libera manet, quam si alias testamentum condidisset, non obstante, quod Princeps de oblato & acceptato testamento rescripserit, & promiserit, *darüber in allen Stücken zu halten*: Hoc enim intelligendum est, modo testator morte sua hoc testamentum confirmaverit, nec illud mutaverit, quod innuunt clara verba d. L. 19. C. de Testam. quando Imp. dicit: *ita demum firmum sit, si ultimum comprobetur, nec contra judicium suum defunctus postea venisse detegatur, h. e. nisi aliud testamen-*

1560.

stamentum postea condidisse, aut prius mutasse probe-
tur. Quapropter non opus est, ut Principis consensus
ad mutationem hujus testamenti exigatur, non enim
hanc licentiam testatori suo rescripto ademit, aut adime-
re potuit, cum moris Imperatorii non sit, juri alicujus
præjudicare *L. Nec avus 4. C. de Emancip. lib.* etiamsi ipse
Princeps in eodem testamento heres scriptus esset *L. 6. C.*
qui testam. fac. poss. An autem sola repetitio testamenti
pro mutatione reputanda, inferius circa testamentum
Judici insinuarum occurret.

§. XXII. Sufficiant hæc de testamento Principi *Testamentum*
oblato, ubi quæ adhuc desiderari poterunt, ex illis quæ *Principi vel a-*
de testamento judiciali jam adducenda, decisionem reci- *liis oblatum in*
pient, cum in plerisque, inter se convenient. *plerisque con-*
Cui ergo copia adeundi Principem non datur, & istas soleinni- *venient.*
tates ordinarias evitare cupit, illi satis cautum est, si Ju-
dici testamentum obtulerit. Ubi iterum de qualitate
Judicis, & modo vel in scriptis vel ore tenus ipsi expo-
nendi ultimam voluntatem, agendum est.

§. XXIII. Quoad personam Judicis certum est, *Sufficit inferior*
non attendi ejus eminentiam, an major ille sit, an mi- *Juris distio.*
nor, quod ex *L. 19. C. de Testament.* liquido probatur, ubi
mentio fit *cujuscunque Judicis*, ut hinc nec dubitandum
sit, etiam coram Magistratu municipali insinuari posse
testamentum: Licet enim jure Romano municipiorum *De Magistratu*
jurisdictio valde fuerit restricta per *L. ea qua 26. & L. 28. ff.* *municipali.*
ad municipal. quia tamen actorum conficiendorum po-
testatem habebant *L. 2. C. de magistrat. muni.* etiam te-
stamenta illis oblata subsistent, ob generalitatem *d. l. 19.*
C. d. testament. Quod in municipiis Germaniæ eo evi-
dentius est, cum vix ulla civitas municipalis detur, quæ



non ad minimum gaudeat jurisdictione inferiori vel civili.

*Eriam sufficit
bassa jurisdic-
tio.*

§. XXIV. Non itaque necessum est, ut Judex ille omnimoda jurisdictione gaudeat, sed sufficit modo civilem habeat, quo nomine veniunt die *Unter- Gerichte* oder *Erb- Gerichte*. Comprehendit enim inferior jurisdictione usu Germaniæ omnem jurisdictionem civilem sive mixtum imperium; testamenti autem insinuatio negotium mere civile est, quod non coram alio, quam civili Judice expediri debet. Unde si casus occurrat, ubi Senatui oppidano criminalis jurisdictione, alii autem adhuc constituto Prætori jurisdictione civilis a Principe commissæ sit, non coram Senatu, sed coram hoc Prætoro testamentum insinuandum erit. Aliud si ipse Prætor jurisdictionem ex delegatione Senatus exerceat, ubi cum radicaliter jurisdictione civilis apud Senatum manserit, non dubitandum est, tam coram Senatu, quam Prætoro testamentum insinuari posse.

*Jurisdictione esse
debet ordina-
ria.*

§. XXV. Probe autem hic attendendum, jurisdictionem civilem illi Judici, ubi testamentum insinuandum, ordinario jure competere debere; Unde non coram Commissario vel delegato hoc expedire poterit nisi in specie ad actum testandi delegatus sit; quippe alias suæ commissionis limites excederet, quod ipsi permissum non est. Sed quid de illis Judicibus, qui ad certa causarum genera restrictam jurisdictionem habent, an coram illis testamentum insinuari possit? Tactum est hoc dubium superius §. V. & affirmativa eo minus dubia videtur, partim quod in *d. l. 19.* cujuscunque judicis fiat mentio; partim quod ex omnium confessione testamenti insinuatio fit voluntariæ jurisdictionis, & hinc

*An sufficit re-
stricta jurisdic-
tio?*

co-

coram quovis, etiam incompetente Judice, expediri possit, præsertim cum causæ cognitionem non requirat. vid. Carpz. p. 3. Decis. 293. n. 10. & seqq. Mev. P. 3. Dec. 195. Berlich. P. 3. Concl. 3. n. 42. Wesenb. Conf. 78. n. 24. Richt. P. 1. decis. 30. n. 29. & seqq. Verum inde non inferendum est, quod ea propter coram illis Judicibus, qui restrictam ad certas causas jurisdictionem habent, testamentum insinuari possit: ipsa enim restrictio ad certas causas, excludit potestatem recipiendi testamenta. Hinc utut Collegio opificum quædam competat jurisdictio, hæc tamen cum ad negotia suæ artis restricta, testamentum à sutore, collegio futurum oblatum, adjectis precibus, ut ad acta sua recondat, daß sie es in ihrer Eade beylegen möchten bisß nach seinen Tode / pro invalido pronunciavit Facultas juridica Francofurtana. Add. Lauterbach *disp. de voluntar. Jurisd. th.* 20. Carpz. P. 2. C. 6. d. 10. Idem dicendum de alijs collegiis, utut in negotiis sibi commissis ampliori jurisdictione gaudeant; cum enim hæc jurisdictio suos habeat limites, non extendenda illa erit ulterius. Ex. gr. jurisdictio forestalis non trahenda ad negotia civilia; nec domanialis seu cameralis. Ut ut ergo hic urgere soleant; si nulla competentia exigitur, nec ad qualitatem jurisdictionis respiciendum, sed sufficit, quod in Judice testamentum recipiente aliqua jurisdictio adsit? Verum respondeo, in actibus voluntariæ jurisdictionis non requiri competentiam Judicis respectu personarum negotium celebrantium, bene tamen requiri eandem respectu causæ ibi peragenda. Sic actus emancipationis sine dubio est voluntariæ jurisdictionis, & sic dubium non est, illam fieri posse coram judice incompetente;

Negativa deditur.

Resolutioni dubium.

te ; attamen in §. 6. *Inst. Quib. mod. pater pot. solv. dicitur*, quod pater ad *competentes Judices* vel Magistratus ire debeat. Idem repetitur in §. 8. *d. t.* ubi si pater filium in adoptionem dare velit, *apud competentem Judicem* id manifestare debet; ex quibus locis clare evincitur, Judicis competentiam eatenus exigi, ut habilis sit ad hoc negotium, scilicet ut coram eo possit esse Legis actio ; non vero ut competens sit intuitu patris emancipantis vel in arrogationem dantis. Quapropter vix cautus est, qui in insinuando testamento hoc negligit.

*Valet insinua-
tio Superioris
coram inferiori*

§. XXVI. De cætero autem cum testamenti insinuatio, uti jam dictum, voluntariæ jurisdictionis sit, hoc inde consequitur, superiorem etiam coram inferiori Judge testamentum offerre posse ; unde exempla non desunt, ubi Principes, coram Magistratu oppidano civitatis cujusdam imperialis testamenta sua deposuerunt ; quod etiam si fecissent coram Magistratu civitatis municipalis, nihilo minus validum mansisset testamentum. Pari ratione Professor coram Senatu, & civis coram Rectore Academiæ insinuare testamentum, valide potest, nisi pacta inter hæc collegia quondam inrita, resistent : novi enim exemplum, ubi inter Academiam & Senatum solenniter conventum erat, ne hic civium academicorum, illa vero civium oppidanorum testamenta reciperet, sub pœna nullitatis. Quo ipso tamen non præclusa est via, exterorum testamenta recipiendi, cum ejusmodi pacta non extendenda ad casum, de quo nihil conventum.

*De testamento
Nobile in pago*

§. XXVII. Ex hoc principio sequitur porro, quod si testator judicium ordinatum per scultetos & scabinator sub se ein besetztes Dorf & Gericht habeat,

CO-

1564.

coram eodem judicio pagano ipse suum testamentum insinuare possit. Utut enim hic non pauci dissentiant, qui ejusmodi Judicibus paganis omnem jurisdictionem denegant Berlich. P. 1. decis. 93. Attamen nos hic casum supponimus, ubi vel illis jurisdictione inferior competit, vel etiam ubi hoc judicium a Nobili plena jurisdictione gaudente constitutum est, tunc enim illa jurisdictione non est Sculteti & Scabinorum sed ipsius Nobilis, qui hos judicij assessores elegit, quibus communiter judicij directorem vel actuarium præficere vel adjungere solet, coram hoc itaque judicio Nobilis recte testamentum suum insinuat. Hinc cum anno 1690. nobilis quidam J. de V. testamentum coram sua præfectura insinuasset, & hoc postea in dubium vocatum esset, ita responsum est a Collegio juridico almæ Fridericianæ mens. Maj. anno 1697.

Wenn gleich eingewand werden möchte / daß der testator solchen seinen letzten Willen nicht coram Judice competente, sondern vor seinen eigenen Gerichten insinuiret / und also der actus testandi einiger suspicion unterworfen zu sein scheine. Weil aber dennoch bekandt / daß die testamenti insinuatio ein actus voluntariæ jurisdictionis ist / welcher zu seiner Subsistenz keine competentiam Judicis erfordert / sondern auch coram incompetente, imo in proprio judicio beständig expediret werden kan. L. An apud se 5. ff. de manumiss. vindict. l. 2. pr. ff. de offic. pro-Consul. Daher die Dd. in terminis consentiren / quod sustineatur testamentum Nobilis coram suo Sculteto & Scabinis insinuatam. Hartm. Pistor. l. 3. qu. 9. n. 19. Carpz. p. 3. const. 3. def. 14. Berlich. p. 3. concl. 4. n. 35. gegenwertiges Gerichte auch stark genug besetzt gewesen / indem sieben Mannes-Personen sich dabey zugegen gefunden / deren Zeugnis an sich ad testamentum genug ist / sonst auch quoad materialia testamenti kein vitium befindlich / indem die Kinder insgesamt / honorabili institutionis titulo eingesetzt / und denen Töchtern de jure ein mehrers nicht / als die legitima gebühret /

E
end

Responsum.

endlich auch die clausula codicillaris mit hinzu gesetzt/wodurch/ die sonst bey einem testament befindliche Mängel ersetzt werden können.

So erscheinet daraus allenthalben so viel/dasß solches testament mit Bestande Rechts nicht impugniret werden könne/ sondern vor beständig zu achten sey.

*An sufficiat
oblatio soli ju-
dici facta?*

§. XXVIII. Caveat autem testator, ne soli Judici testamentum offerat. Equidem non ignotum est, dissentire inter se Dd. an solius Judicis præsentia sufficiat, an etiam Assessoribus opus sit? Prius à Carpovio asseritur *in pr. for. P. 3. C. 3. d. 15. & Respons. Elect. lib. 6. tit. 6. Resp. 12.* & quidem propterea, quod in *l. 19. C. de testam.* nil aliud requiritur, quam ut voluntas actis cujuscunque Judicis publicetur, nulla Scabinorum aut Assessorum mentione facta. Hinc & Besoldus *in Thes. pract. voc. Gerichts = Acta*, Acta judicialia definit; Quæ continent, gesta inter litigantes coram Judice, adeoque negotia, actis insinuata, & omnia, quæ facta sunt in judicio, vel quali quali judicii forma, aut in præsentia Judicis facta, & manu scribæ ad hæc jussu Judicis deputati scripta. Nec deest etiam Carpovio præjudicium Dnn. Scabinorum Lipsiens. So wäre angeregte Ordnung/ als ein testamentum judiciale so coram Actis aufgerichtet/ zu Recht kräftig und beständig. Und möchte dahero / dasß der Schöffer damahls allein gewesen / und keine Gerichts = Personen mehr bey sich gehabt/ nicht angefochten noch hinterzogen werden. vid. Carpz. *all. Resp. 12.* ubi refert, ita etiam pronunciari in supremo Appellationis Senatu, qui Dresdæ est. Nihilominus huic Carpovii sententiæ acriter obstant dissentientes, Berlichius *P. 7. Dec. 85.* Finckelthuf. *Obs. 63.* ubi non solum Facultatis Juridicæ Lipsiensis, & Scabinatus Hallensis præjudicia pro

Negativa sententia præferatur.

pro se allegant; sed etiam haud ineptas rationes afferunt. Nec enim argumentum a Principe ad Judicem inferiorem procedit; illius major auctoritas est & fides; hic facilius amicitia vel odio ductus, corruptioni locum relinquere solet. Cum igitur hoc in utramque partem ventiletur, optime sibi consulat testator, si in praesentia aliquot Assessorum Judici suum testamentum offerat: Vel ad minimum Actuarii praesentiam expectet, quo ab hoc, praesente Judice, Actis inscribatur.

§. XXIX. Sed quid si duo ex Assessoribus vel Scabinis adfuerint, numne tunc etiam Actuarii vel Secretarii judicii praesentia urgenda? Qui hoc affirmant, confugiunt ad *l. 19. C. de testam.* ubi dicitur, quod ille securus sit, qui Actis cujuscunque Judicis, suae mentis postremum publicavit judicium; Actis judicialibus autem conficiendis, plerumque adhibentur Scribae, Notarii, Libellenses. vid. Perez. *ad tit. C. de Tabell. n. 2.* Ergo sine his testamentum non potest dici plene perfectaque apud Acta confectum esse. Alii autem necessariam hoc casu praesentiam Actuarii aut Scribae judicii negant, quia in legibus illud requisitum non invenitur, nec fingenda sunt nova testamentorum impedimenta, quae jam tot aliis scrupulositatibus involuta. Hinc teste Carpzovio, Scabini Lipsienses responderunt, valere testamentum coram duobus Scabinis factum, etsi praesens non fuerit Notarius sive Actuarius *P. 2. Dec. 48. & Jurispr. For. P. 3. Const. 3. Def. 32.* Poterit enim, committente Judice, unus ex Scabinis Actuarii vices supplere, & testamento oblato inscribere, quae alias pro more illius Judicii inscribi solent. Verum cum & sic ex diversis hisce opinionibus prolixae disputationes & protestationes

An praeter Assessores etiam Actuario opus sit?

nes oriri possint, optimum est, si testamentum offeratur in præsentia Actuarii, qui apud nos speciali jureamento adstrictus est, ut omnia in judiciis occurrentia fideliter ad acta referat.

Non opus est, ut coram judice heres expressè nominetur.

§. XXX. Non autem necessarium est, ut testator voluntatem suam ultimam claris verbis exprimat in judicio, quem sibi heredem, vel cui quid legatum velit, sed sufficit, si testamentum domi conscriptum & absolutum Judici offerat, & in illo ultimam suam voluntatem contineri, testetur: aliud si nuncupative testari velit, ubi omnino necessarium est, ut voluntas ultima ex ore testatoris distinctè excipiat, & libro judiciali inferatur. Atqui de hac specie loqui videtur Berlich. *P. 1. Decis. 85. n. 12.* quando inquit: quod autem ejusmodi testamentum coram Judice & ejus Assessoris factum, de necessitate per Actuarium publicum in Scripturam redigi & ad Acta referri debeat; nec aliter quam per publicam Scripturam probari possit, experientia testatur, per *l. 19. C. de testam.* Nam Jure Civili testator securus esse jubetur, si coram actis Judicis suam voluntatem comprobavit; quod vero Scriptura judicialis accedere, & sine illa hoc testamentum nullum esse debeat, hoc neque in *d. l. 19.* neque in aliis textibus sancitum legitur, sed sola Judicis auctoritas sufficere dicitur. Et tali casu prælectionem non esse necessariam, si testator heredem suum claris verbis nominet, & reliqua testamenti sui capita Judici manifestet, plerique Dd. concludunt, vid. *Wurmser. Lib. 1. tit. 39. Observ. 5. n. 16.* quia in *d. l. 19.* sufficit ultimæ voluntatis publicatio coram Actis facta, hinc nec scriptura, & per consequens, nec prælectio necessaria est.

De prælectione.

*An testam-
tum scriptura*

§. XXXI. Quid autem, si testator suam voluntatem

172-

testamentum legere non potuisse sciat: Si dixeris: Forte & hoc ipsi ab alio prælectum: Regeo: Forte & hoc cum omissione certorum punctorum factum fuit, quæ favorem prælegentis concernunt, & testatore incio inserta. Quare hic prælectio non omittenda, sed omnia remedia adhibenda, ut de voluntate vera testatoris exacte constare possit: Voluntatis enim defectum nulla alia supplere potest cautela vel clausula salutaris.

An testamen-
tum coram te-
stibus offeren-
dum?

§. XXXII. Illorum vero cautela plane abundans est, qui requirunt, ut à testatore Judici elogium suum oblaturo adhibeantur duo testes. Salicet. *Com. Cod. ad l. 19. n. 7. Anton. Faber in Cod. lib. 6. tit. 5. de fin. 23. Anton. Merenda Controv. illustr. lib. 3. c. 47.* Nam superfluum est privatum testimonium, ubi publica monumenta sufficiunt *l. 31. C. de Donat.* Testamentum enim judiciale pro teste habet ipsa Acta, quorum auctoritas privatorum testium fidem supplet. Gesta siquidem, quæ sunt translata in publica monumenta, ne publica pereat fides, perpetuam habere debent firmitatem *l. fin. C. de re judic.* Præterea in alleg. *l. 19. C. de testam.* plena securitas promittitur illis, qui actis judicis suum insinuant elogium. Cessat etiam hoc casu ratio legum, quæ jubent testes adhiberi ad fraudes & falsitates excludendas. Schurff. *Cent. 2. Consil. 71.* Sanctitas vero judiciorum & legalitas harum personarum judicialium facit excludi omnem præsumtionem malitiæ & fraudis, quæ alias in testamentis obrepere facile potest. Denique praxis Camera Imperialis hoc dudum comprobavit, ut testamentum Judici oblatum validum sit, licet nulli privati testes adhibiti sint. *Mynsing. Cent. 6. Observ. 29. n. 5. Richter P. 1. Dec. 30. n. 3. Mevius ad Jus Lubec. p. 2. art. 2. tit. 1. n. 72.*

n. 72. Consil. Argent. *Consil. 60. n. 44.* Nam si de insinuatione post mortem moveatur dubium, fides protocolli judicialis aderit, ex quo veritas insinuationis a testatore factæ abunde probari potest: Imo & ipsi involucre testamenti manu Iudicis vel Actuarii hodie inscribi consuevit, quod scilicet *testator hac die inferius expressa in curia comparuerit, & hanc obfirmatam chartam Iudici obtulerit, addita expressione, quod in illa suum contineatur testamentum, & hinc se petere, ut ad Acta reponatur?* Licet hoc præcise necessarium non sit, modo ex actis aliter hac de re constet. Postea etiam addi solet petitio, ut super facta insinuatione Recognitio judicialis expediat. Hoc si factum sit, quis adhuc testes ad docendam insinuationis veritatem desiderabit?

§. XXXIII. Hoc nihil refert quo tempore vel die insinuatio testamenti judicialis fiat: *Quamvis enim Pruckmann. Vol. II. Consil. 1. n. 221.* existimet, diebus feriatis testamentum insinuari non posse; ratio tamen ab ipso suppeditata, quod tempus ad solennia pertineat, & hinc negligi non debeat, nullo textu probata est, quia nec in testamento extra-judiciali ullibi requiritur, ut die non feriato fiat. Quapropter cum voluntariæ Jurisdictionis sit testamenti insinuatio, nihil obstabit, quominus die feriato hic actus expediri possit *Hahn. ad Wesenbec. tit. de Feriis. n. 5. Barbosa ad l. 3. n. 1. C. de Feriis. Rick. de Union. Prosum cap. 6. n. 27.* Cui accedit, quod sæpius testamenti oblatio moras non admittat, ob dubium testatoris ægrotantis flatum: Jam vero in rebus moram non ferentibus, feriarum exceptio attendi non solet. Hinc si quis forte in conventu Ecclesiæ in morbum incidat, & dum adhuc sacra celebrantur, proximis sibi assidentibus septem masculis voluntatem ultimam

Insinuatio etiam die feriato fieri potest.

ex-



exponat, hanc subsistere docet Petr. Dominic. Magdalen. Capiferr. *Tr. de Num. test. in Testam. part. 1. c. 26. n. 4. & seqq.*

*An testamen-
tum domi insi-
nuari possit?*

§. XXXIV. Quodsi testator morbi inclementia prematur, ut Judicem adire nequeat, nec etiam spatium suppetat, solenniter testandi, tunc domi hoc expedire potest, vocato ad se Judice cum Scabinis. Utut enim non desint, qui hanc judicialiter testandi formam impugnent Vultejus *Vol. 1. Consil. Marburg. 34. n. 55. Gilken ad l. 19. C. de Testam. n. 15.* quia Judex extra judicii locum tantam auctoritatem non repræsentat, quæ fraudis suspicionem arceat, Carpzov. *alleg. Respons. 12. n. 26.* & quia Judex extra locum judicii pro privato reputandus sit, & hinc nec ipsius testimonium pluris valet, quam alterius testis privati. Verum plerisque placuit, in domo decumbentem coram Actis testari posse jure Civili, si Judex cum Assessoribus adsit, prævia speciali ad illum actum rogatione, Wefenbec. *in Paratit. de Test. num. 10. Klock. Tom. III. Consil. 107. n. 17. seqq. Befold. Consil. Tubing. 126. n. 13.* Nam ea, quæ sunt jurisdictionis voluntariæ, etiam de plano extra locum judicii expediri posse, clari juris est *l. 2. C. de Emanc.* nec ideo minorem auctoritatem judicialem, in actibus scilicet justitiæ rite obitis, Judex meretur & obtinet. Mevius *ad Jus Lubec. part. 2. tit. 1. art. 2. n. 116. Berlich. part. 3. Conclus. 4. n. 10. Reufner. de Testam. part. 4. c. 19. n. 16.* Inprimis vero clare hoc asseritur in *Constit. Saxon. 3. P. 3.* & confirmatur hoc præjudicio apud Richter. *P. 1. Déd. 30. n. 21.* Ob wohl eglische Rechts- Gelehrte in der besondern Meinung seyn / daß vor Gerichts- Personen / auffer dem Gericht / ein Testament apud Acta aufgerichtet werden könne / oder auch dasselbige ohne andere Zeugen verrichtet werden möge; So ist doch die wiederige Meinung die gemeinste und bewährte

währteste / dahero auch der Richter auf euer Ansuchen &c. Ergo secure etiam in domo testatoris Iudici testamentum offerri potest.

§. XXXV. Hoc casu autem, si quis domi judicialiter testari velit, pluribus cautionibus opus est, ne postea in dubium vocari possit ultima voluntas. Cautus itaq; sit testator, ut iudicem legitime ad actum standi privatim expediendum, impleret: Nam si Iudex non imploratus ad ædes ejus accederet, & ita testamentum ab ægrotante reciperet, hoc pro judiciali subsistere non posset. Bechmann *ad tit. ff. qui testam. fac. poss. ob- servo. pract. 15.* Hic autem insigne dubium se sistit, an imploratio Iudicis præcise ab ipso testatore fieri debeat, an vero sufficiat, si alius ejus nomine Magistratum imploraverit ad ablegandos deputatos? Ratio dubitandi in hoc consistit, quia si per alium rogatio expediatur, semper incertum manet, an hoc voluntate testatoris factum sit, vel non? Verum sufficere hic rogationem per alium nomine testatoris factam recte defendit Dn. Harprecht. *D. sp. de Testam. Judic. §. 6.* ubi dicit, requiri, *ut testator vel ipse, vel alius ejus nomine Magistratum impleret.* Idem admittit Carpzov. *P. III. C. 3. D. 20. n. 4.* ibi: *Sed necesse est, ut Senatus vel Iudex ipsemet a testatore, vel alio ejus nomine, rogatus.* Nec quicquam nocere poterit, sive tertius ille oretenus sive per literas a se scriptas Magistratum nomine testatoris impleret; quod enim oretenus nomine testatoris legitime potest expedire, cur non idem posset per literas, *arg. l. Non si- gura. 38. ff. de Obl. & Act.* Et tandem quicquid circa hanc rogationem per tertium factam desiderari posset, hoc omne purgatur sufficienter, si comparentibus Iu-

Judex legiti- me imploran- dus.

An imploratio illa per tertium fieri possit?

Quid si per literas?



dice & Affectibus pro hoc officio gratias agat & voluntatem suam exprimat, sibi propositum esse, coram ipsis ultimam suam voluntatem exponendi; ex quo satis apparet, illos voluntate testatoris accersitos esse. Quod si regeratur, tertium, qui per literas à se subscriptas Magistratum implorat, potuisse facili negotio has literas imploratorias testatori offerre, ut ab ipso subscriberentur: Respondeo forte infirmitas testatoris hoc non admittit; & deinde, si forsitan quis suspicari velet, hunc tertium, testatorem ad testandum induxisse, non difficulter etiam illum ad subscriptionem talium literarum induce reperuisset. Non itaq; ex rogatione Magistratus, sed ex voluntatis ultimæ expositione coram Magistratu, vel nuncupative vel per oblationem testamenti jam conscripti facta, valor hujus testamenti æstimandus.

*An iudex incompetens ad
vocari possit?*

§. XXXVI. Annon autem hic pro cautela observandum, ut ad hoc negotium imploretur Iudex illius loci competens, an vero etiam incompetens æquali efficacia adhiberi possit; hoc dependet ex eodem fundamento, quo superius assertum, posse testamentum, cum voluntariæ jurisdictionis sit, etiam coram quocunq; Iudice ratione testatoris incompetente offerri. Nec enim ratio valida dari poterit, quare in testamento domi confecto, aliud obtinere debeat. Quod si urgeatur, hoc quidem admitti posse, si Iudex incompetens in eodem loco degat, ubi testator commoratur, e. g. Si studiosus testamentum conditurus ad se vocet Magistratum oppidanum, vel Civis Magistratum Academicum: hoc autem majoris momenti esse, si forte Nobilis in pago testamentum conditurus ad se vocet Magistratum oppidanum vicinæ civitatis, cui tamen jurisdictio nulla in isto

isto pago competit, sed illa Domino pagi, apud quem forte commoratur ægrotus, jure feudi concessa sit, non tunc sustineri possit testamentum? Certe Iudex extra territorium constitutus privati personam induit, *arg. l. fin. ff. de Jurisdic. Et ibi Dd. & hinc actum, qui auctoritate judiciali opus habet, expedire nequit. Verum hoc ad actus contentiosæ Jurisdictionis tantum pertinet, nam illa, quæ voluntariæ jurisdictionis sunt, etiam extra territorium expediri posse, receptissima Dd. sententia est Gail. lib. 2. Observ. 39. in fin. Knichen de Jure territor. cap. 1. n. 372. Berlich. P. 1. Dec. 29. n. 8. Covarruy. lib. 3. Resol. ult. n. 8. pro qua sententia facit textus in l. 2. ff. de Offic. Pro-Consul. Ubi Pro-Consul, postquam urbem egressus, contentiosam jurisdictionem non habet, habet tamen voluntariam. Hinc apud Pro-Consulem etiam in illa provincia, quam fortitus non est, manumitti potest l. 36. §. 1. ff. de Adoption. Uti ergo Præses illius Provincie hoc ægre ferre nequit, si alius, qui ibi nulla jurisdictione gaudet, actum voluntariæ jurisdictionis expedit, nec nostri Magistratus hoc ægre ferre debent. Unicum tamen est, quod regerere possent; sed hoc modo damnum sportularum sentire, si extraneus Iudex advocari, & coram eo testamentum insinuari possit? cum tamen hodierna Jurisdictio sit patrimonialis. Vid. Bachov. ad Part. 1. ff. Tit. de adopt. Cap. de Communibus utriusque speciei n. 17. in fin. Respondeo, inde nullitas testamenti resultare nequit, præsertim si de sportulis satisfactio præstetur, aut tandem ipse Iudex loci non contradicat Iudici extraneo, testamentum recipienti. Et hanc sententiam pro Iudice extraneo pluribus deduxit Carpz. P. III. Dec. 293. n. 10. seqq. ubi in fin. sequenti modo*

Quid si alterius territorii sit?

Dubium resolvitur.



à Scabinatu Lipsiensi responsum esse refert: Diweil aber dennoch dergleichen insinuatio testamenti ein bloßer Actus voluntaria Jurisdictionis, welche nach gemeinem Wahn der Rechts-Gelehrten auch extra territorium exerciret werden mag / über diß auch bekanten Rechts / daß Testamenta bey einem fremden Richter hinterlegt werden mögen. So mag diesem nach selbiges Testament daher / daß die Gerichte zu Drebach dem Rath zu Anneberg nicht zuständig / nicht umgestossen werden. Alium casum, ubi quis Senatum Tubingensem in pagum evocaverat, ut ibi testamentum reciperet, adducit Dn. Harprecht *de Testam. Judic. §. 2.* ubi simul defendit, posse Civem Tubingensem Scabinos ex civitate Uracensi in suas ædes, quas Tubingæ habet, vocare, & coram illis testamentum validissime conficere.

An opus sit deputationis?

§. XXXVII. Iam porro observandum, quid circa personas Iudicii, coram quibus testandi actus domi expediendus caute attendendum sit. Postquam itaque imploratus est Iudex vel Magistratus, certa deputatione opus est illarum personarum, qui actui interesse debeant: Quodsi enim aliqui Senatores vel Scabini speciatim rogati sint à testatore, & ita ad actum testandi convenient, testamentumque recipiant, hoc de jure non subsistet Mevius *ad Jus Lubecens. part. 2. tit. 1. art. 2. n. 137.* Berlich. *part. 3. Concl. 4. n. 16.* Harprecht *Conf. Tubing. 54. n. 42.* Richter *part. 1. decis. 30. n. 12.* Quodsi tamen ipse Iudex in persona hoc officium subire, vel etiam Consules civitatis ipsi se eo conferre velint, non opus erit alia deputatione, dum enim apud hos jus deputandi consistit, ab aliis ut deputentur, necessum non habent.

Quot persone ex iudicio deputanda?

§. XXXVIII. Circa numerum personarum deputandarum etiam non conveniunt; nam utut Dd. adfint, qui

qui coram solo iudice, coram tribunali sedente offerri valide testamentum posse statuunt, de quo dictum est §. 28. ; attamen agnoscunt ipsi aliam rationem esse, si hic actus in privatis ædibus expediendus, ubi nulla auctoritas iudici vel negotio ex loco accedit, sed fides ex pluralitate personarum petenda, ad removendam omnem fraudis suspicionem, quæ in privatis ædibus committi posset, de quo pluribus videatur Carpzov. *Lib. VI. Respons. 12. n. 15. seqq.*, quapropter necessarium reputatur, ut Iudex cum Scabinis ad actum testandi se conferat, per claram Constitutionem *Saxon. III. part. III.* & ibi Carpzov. *Defin. 17.*, quod si tamen ipse Iudex negotio adesse velit, sufficit unum adhibuisse Scabinum. Ubi observanda est diversitas allegatæ Constitutionis Saxonicæ; nam latina versio Iudicis & Scabinorum mentionem facit, Germanicum autem exemplar, Iudicis mentionem omittit, & exprimit tantum *der Gerichts-Personen/so von Gerichts wegen zu dem Kranken geschickt/* hinc si Scabini deputati sint, Iudicis præsentia opus non est, Carpzov. *Part. III. Const. III. Def. 17.* Si ergo Iudex ipse ægrotum adire nolit, sufficere credo, si Scabinum unicum cum Notario iudicii ableget Carpzov. *P. III. C. III. Def. 18.* licet in Electoratu Saxonicæ hoc per Decisionem noviss. 73. immutatum, ubi ad minimum duo Scabini præter Notarium ablegari debent, cuius rationem hanc reddit Philippi *Observ. I. ad d. Dec. 73.* quod Actuarius non contineatur sub nomine, *der Gerichts-Personen/* quia hujus officium tantum consistit in dirigendis & perscribendis actis: Cui merito reponimus, si fides actorum dependet à fide Actuarii, qui speciali juramento ad hoc obstrictus est, cur non illi etiam fides

testamenti privatim coram deputatis iudicii attribuen-
da; unde omnino sufficere poterit unius Scabini & A-
ctuarii praesentia. Ad mores tamen cuiusvis loci re-
spiciendum, uti monet Mevius *P. II. tit. 1. art. 2. n. 133.* Hinc
ubi mores praecise Actuarii praesentiam non exigunt,
quae tamen exigitur in Saxonia, ibi duos Senatores vel
Scabinos ablegasse sufficit Mevius *d. l. n. 134.* hinc testa-
mentum tale sustinetur, etiam si Notarius nullus adfue-
rit Carpzov. *P. III. c. III. d. 32.* Tutius tamen est hujus
praesentiam non negligere.

*Potest volunta-
tem suam in
scriptis offerre.*

§. XXXIX. Si hi deputati ad testatorem vene-
rint, liberum testatori manet, an oretenus voluntatem
ultimam exponere, An testamentum antea conscri-
ptum ipsis offerre velit, addita contestatione, in illa
scriptura ultimam suam voluntatem contineri. Nec
praecise opus est, ut ipse testator verba ad deputatos
iudicii faciat, vel sua manu manibus deputatorum tra-
dat, sed sufficit, si per alium se praesente hoc expediat,
& verba ab hoc facta, vel sponte, vel per interrogatio-
nem Scabinorum, ratificet. Ita enim usu receptum est,
ut Scabini denuo interrogent testatorem, an haec e-
jus ultima voluntas sit? quod si testator perspicue affir-
met, nullum de voluntate testatoris dubium remanet.
Et notum alias est, si quis nuncupative coram Nota-
rio & septem testibus disponere velit, permissum esse
testatori, per alium, cui antea sententiam suam expres-
serat, dictari testamentum posse, quod si hic testamenti
capita absolverit, Notarius agrotum interrogat, praevia
praelectione, an haec ipsius constans voluntas sit? quo
affirmante, salva res est, & nemo eapropter dubium,
movere solet, quod non ipse testator, sed alius ulti-
mam hanc voluntatem dictaverit, qua de re extat cla-

*Testator per
alium alloqui
potest iudicem?*

ra

1578.

ra Constitutio Saxonica Part. III. Const. 5. Carpzov. P. III. Const. III. Def. 27. ubi in specie hoc etiam in judiciali testamento obtinere docet.

§. XL. In eo autem cautus sit testator, ne testamentum offerat coram aliis deputatis, qui membra Magistratus non sunt, cum enim hi deputati iudicium præsentrare debeant, membra iudicii esse debent. Hinc utut Magistratus alias personas hac expressa declaratione deputaverit, se testamentum perinde habere velle, ac si ipsemet testator id actis publicis insinuasset, si hac declaratione Magistratus contentus, testator testamentum condat & mittat in iudicium, imprudenter, facit, quia pro judiciali testamento haberi non potest. Nec obstat, quod Magistratus præsentiā illam testatori remiserit; Nam Iudex, qui non arbiter, sed minister juris est, aliam formam, quam Legibus præscripta est, negotiis dare valide non potest. Et Prætoris factum juri derogare non oportet *l. 1. §. 1. ff. de fer.* Hinc tale testamentum nullum pronunciarunt Lipsienses apud Berlich. *Dec. 94.* & Carpzov. *P. 3. C. 3. Def. 24.* Ex quo fundamento etiam illorum sententia defendi potest, quod Rector Academiæ à testatore ad actum testandi imploratus, non possit Professores Extra-Ordinarios cum Secretario ad illum actum ablegare, quia illi membra Senatus Academici non sunt, hinc ad Actus Judiciales ablegari non possunt. Dn. Harprecht. *de Testam. Judic. §. 15.*

Deputati debent esse ex ipso iudicio.

§. XLI. Quod si hac ratione Senatores vel Scabini voluntatem testatoris vel calamo exceperint, vel in scriptis oblatam acceptaverint, horum jam officium exigit, ut illud mox in Curiam referant, atq; vel in exteriori

Deputati testamentum ad a-ctū referre debent.

ri



*An præter per-
sonas iudicii
etiam Notarius
cum testibus
adhiberi possit?*

ri parte testamenti, postquam illud novo involucrio sigillo Senatus munito commiserunt, inscribant diem & locum factæ oblationis, vel etiam hoc ordinario iudicii Protocollo inferant, ut inde postea veritas factæ oblationis doceri possit. De eo autem casu acriter controvertitur: an, si testator præter deputatos iudicii adhibuerit etiam Notarium cum testibus, & ita his præsentibus actum testandi coram Senatoribus expediat, postea vero Senatores illi, cum testibus testamentum vel Notarii Instrumentum subscribant, annon ita à voluntate judicialiter testandi discedatur? Sane fateor mixtam quasi formam hoc testamentum habere, & inde pro pure judiciali hoc vix reputari posse. Verum, uti alias notum est, illa quæ abundantis cautelæ gratia adhibentur non vitare actum *l. 17. C. de Testam. l. 65. ff. de V. O. Carpz. lib. III. Resp. 81. n. 3. Menoch. lib. 6. presunt. s. n. 1. Mascard. de Probat. Conclus. 1177. n. 18.* Ita nec hoc casu testes præter necessitatem adhibiti, invalidum reddere possunt testamentum, præsertim, si ipse Notarius attestetur, testamentum hoc in præsentia horum testium, Consulibus vel Senatoribus ad illum actum specialiter rogatis fuisse oblatum, ut ab his ad acta Civitatis reponatur. Forte enim testator, vel ejus Consulens in illa opinione fuit, testamentum non per se Iudici valide offerri sine præsentia testium, quod requisitum à multis exigi, licet frustra, jam superius §. XXXII. adductum est. Quod ergo illorum opinionem secutus, adhibuerint testes, hoc fecit, non ut iudiciale testamentum everteret, sed ut heredem ab inani litigio, quasi hoc requisitum omissum esset, liberaret.

An testator

§. XLII. Illud etiam ad superfluas cautiones pertinere

tinere videtur, quando nonnulli exigunt, testatorem judicialiter in domo sua coram Iudice & Scabinis ad id rogatis testamentum conditurum, debere illud testamentum subscribere in praesentia Iudicum. Addunt nonnulli, etiam Iudices praesentes subscribere debere. Vid. Vultejus *Vol. 1. Consil. Marpurg 34. n. 40.* Verum, in nulla lege haec requisita deprehenduntur. Et cum in *l. 19. C. de Testam.* securus ille jubeatur esse, qui in cujuscunque judicii Actis declarat voluntatem suam, illaque in vim judicialis testamenti subsistat, quid opus est, hic amplius urgere testatoris vel Iudicum subscriptionem. Eleganter hoc confirmat Mevius *Consil. 40. n. 107.*, quae verba, quia totam hanc materiam egregie illustrant, adducere hic non grave erit: *Si que non ad probationem necessaria sunt, seu sine quibus fides testamenti apparet, illa non requiruntur in testamento apud Acta confecto. Quippe quod Vasquius de Success. lib. 2. §. 14. n. 25. ait, informe esse, & relictum in terminis Juris Gentium, atque praeter legitimam probationem aliud nihil desiderare. Quando ergo ad hanc sufficit, Testatricem coram judicio dicere, in tabulis suum comprehendendum Testamentum, an ultra desiderabitur, coram iis subscriptio aut testatoris aut alterius? quam nec usus, quem potissimum observamus, spectat &c. Confer. eund. ad Jus Lubec. part. 2. tit. 1. art. 2. n. 152.* Igitur satis caute testator hoc casu testamentum condit, licet subscriptionem in praesentia Iudicum non faciat, aut Iudices petat, ut illi subscribant.

coram deputatis subscribere debuit?

§. XLIII. Hac occasione hic casus non omittendus, an, si testamentum extrajudicialiter non jure conditum, hoc postea plenum robur recipiat, si a testatore actis insinuetur? Nullum hic super esse videtur dubium,

De testamento illegitime condito, & postea actis oblato.

G um,



um; cum enim hæc oblatio per se vim & efficaciam habeat sustinendi testamentum, nil amplius referre videtur, qua ratione illud antea conditum fuerit. Verum, admitto hoc, si de nudo solennium defectu quæstio sit, quem facile supplet insinuatio judicialis: Quodsi autem prius testamentum variis laboret falsitatis, & hæc in testamento oblato non emendentur, sed scriptura hoc vitio laborans iudici insinuetur, insuper etiam manifesta præsumptio inductionis ad actum testandi concurrat, aliud dicendum est: Hinc in casu proposito ita respondit Collegium Juridicum Academiae Fridericianæ

Mens. Febr. 1699. Hat Frau M. S. F. V. R. gebohrene Gräfin von R. ein Testament auffgerichtet / darinnen sie ihres Herrn Brudern hinterlassene Gräfliche Kinder übergeben und ihren Gemahl zum Erben eingesezet / auch solches Testament durch einen Notarium vollziehen lassen / jedoch ist der actus nicht an selbigen Tage / Ort und Stunde / wie der Notarius gesezet / vollzogen sondern des Tages hernach von der Testatrix denen versammelten Raths Persohnen auff dem Rath-Hause insinuiert worden / daher gefragt wird: Ob solche disposition als ein letzter Wille de jure bestehen und erhalten werden könne? Ob nun wol einem jeden testatori freygelassen / ob er schriftlich oder mündlich testiren wolle / indem beyderley modi testandi in denen Rechten zugelassen / *S. fin. Inst. de testam. Constit. Maximil. de Anno 1512. tit. von Testamenten in princip.* Hiernechst auch niemand an der einmahl erwählten forma testandi dergestalt gebunden / daß er solche nicht hinwieder fahren lassen und eine andere erwählen köute / cum nemo legem sibi dicere possit, a qua recedere non valeat, *L. si quis in Princ. 22. ff. de legat. 3.* Zumahlen ein jeder testator ein bereits vollzogenes testamentum nuncupativum zu rücklegen und ein anders in Schriften verfertigen kan / indem bekand / quod voluntas testatoris sit ambulatoria usque ad mortem, *L. 4. ff. de adimend. legat.* Welches auch statt findet / wenn gleich eine

Casus.

*Quæstio.
Rationes dubi-
sandi.*

eine clausula derogatoria darbey annectiret worden / daß er auff
keine andere / als diese Art testiren wolle / cum nemo censeatur
illam viam elegisse, per quam judicia ejus subverti possint,
L. 3. ff. de testam. milit.

Weil aber dennoch billig ein Unterscheid zu machen / unter das
jenige was einem testatori zu unterschiedener Zeit / oder auch in
unterschiedenen actibus & instrumentis vergönnet ist / auff wel-
chen Fall libera voluntas diversam testandi formam zu er-
wehlen / oder ein testamentum nuncupativum in ein schriftsli-
ches zu ver wandeln / nach denen vorher angezogenen juribus zu re-
feriren ist. Und unter dasjenige / was in uno eodemque actu
zu thun erlaubet ist / da denn bekandt / quod unus idemque actus
duplici jure censeari aut diversitas circa eandem rem induci
non debeat, Card. Tusch. Pract. conclus. lit. D. concl. 518. &
quod unus quisque viam, quam semel elegerit, ambulare de-
beat, per L. 21. §. fin. ff. quod met. caus. Scau. de appellat. Q. 17.
limit. 9. n. 45. & hinc eandem viam quoque ambulasse præ-
sumendus sit, cum voluntatis mutatio non præsumatur,
L. qui voluntatem 22. ff. de prob. Cap. quod semel, 21. de Reg. Jur.
in 6to. und aus dem jehigen uns übersandten Testament der F. V.
R. am hellen Tage lieget / das Sie coram Notario & testibus ih-
ren letzten Willen auffrichten wollen / wie solches nicht allein ex in-
gressu, sondern auch ex conclusione testamenti der Augenschein
zeiget / und pro omni instrumento tali die præsumtio veritatis
& solennitatis so lange militiret / bis das contrarium erwiesen
worden / L. optimam. 14. C. de contrab. stipul. hingegen solcher Beweis /
das die requisita testamenti nuncupativi nicht adhibiret worden /
durch aller angegebenen Testaments Zeugen schriftliches Geständ-
niß offenbahr ist / weil keiner von denenselben an dem Orte und
Stelle zu der Zeit gewesen / wie es der Notarius in seinem Instru-
ment verzeichnet / viel weniger Sie die Worte / so der Notarius
in sein instrument gebracht / aus ihren Munde gehöret ; Da nun
solches Testament auff die Art und Weise / wie es angegeben /
nicht verkertiget ist / und also solches eine manifestam falsitatem

Rationes deci-
dendi.

in sich hält / so müssen hieselbst die bekanten jura allerdings Statt finden / quod instrumentum ex parte falsum in totum censetur falsum, Menoch. *de praesumat. lib. 5. praes. 21. n. 3.* Trentacinqv. *Lib. 2. de fide instrum. resol. 11. n. 3.* und hindert diesem nicht / daß gleich wol die Fr. Testatricin des andern Tages hernach das von Notario entworffene Testaments instrument auff dem Rath Hause selbst insinuiert / wodurch es seine neue subsistence dem Ansehen nach bekommen / zumahlen da noch dazu die clausula codicillaris hinbey gefüget / welche den defectum solennium in testamentis bekanten Rechten nach suppliret / inmaßen da die Hauptstücke solches Instrumenti falsch seyn / daß nemlich die Zeugen zu der Fr. Testatricin auff den obern Schlosse erfordert / ingleichen falsch / daß Sie daselbst ihren letzten Willen angehöret / ferner falsch / daß solches damahls von denen Zeugen besiegelt und unico contextu unterschrieben / unmöglich ex tali instrumento falso ein Testament entstehen / oder d clausula Codicillari einiger effect bengeleget werden kan ; Wie den auch die nullitat durch die erfolgte insinuation nicht gehoben worden / indem bekant / daß durch solche insinuation ein mehres nicht / als der defectus solennium externorum suppliret wird / cum acta Judicis fidem faciant sine omni teste *L. 19. C. de testam. & ibi Dd.* Keines Weges aber solche dergleichen Wirkung haben kan / daß dadurch ein instrumentum per se falsum & vitiosum sollte eine neue Krafft erlangen / cum nec confirmatio Principis actui nulli auctoritatem tribuat , aut novum aliquod jus indulgeat, sed actum in illo statu, quo est, tantum approbet, *arg. Cap. 1. X. de confirm. usil. & ibi Barbof. Schrader de feud. p. 5. c. 2. n. 32. Calvalho Tr. de quart. ad Cap. Raynutius p. 2. n. 371.* Daher die Fr. Testatricin anderweit coram Senatu Rechts beständig testiren wollen / ihr obgelegen nicht ein instrumentum Notariale falsum zu insinuiren / sondern remoto hoc instrumento entweder ein anders zu offeriren / oder mündlich Ihren letzten Willen daselbst zu eröffnen / nam referens se ad instrumentum falsum, retulisse, se ad hoc censetur cum omnibus suis vitiis, relatam enim est,

in

1584.

in referente cum omnibus qualitatibus, *L. Assē 109. ff. de hered. instituend.* Tiraq. *de LL. connubial. gloss. 7. n. 183. & seqq.* So erscheint hierauf allenthalben so viel / daß dieses Testament de jure nicht bestehen könne / sondern solches vor nichtig zu achten sey.

Decisio.

§. XLIV. Cum autem in prædicto casu inter alia occurreret quæstio; Annon ad minimum ex eodem testamento heres impetrare possit immisionem ex *L. fin. C. de Edict. D. Adrian. sequenti modo responsum est eod. Mens. Febr. 1699.* Ob wol bey gegenwärtigen Testament kein vitium visibile vorhanden zuseyn scheint / in dem dasselbe so wol von der Testatrix und ihren Curatore, als auch von 7. Zeugen unterschrieben und gesiegelt / quibus solennibus, in oculos incurrentibus adhibitis, immisio ex *L. fin. C. de Edict. Div. Adrian.* Statt findet. Weil aber dennoch eben diejenigen Zeugen derer Unterschrift bey dem Testament befindlich / unter ihrer Hand und Siegel bekräftigen / daß zu der Zeit / und an dem Orte / wo secundum literam testamenti die Unterschrift geschehen seyn soll / Sie gegenwärtig nicht gewesen / sondern Sie die Unterschrift des andern Tages auff dem Raht-Hause verrichtet / und solcher Gestalt darauß aller Dings ein vitium visibile durch conferirung des attestati mit dem Testament entstehet / daß nemlich dasjenige was quoad solennia in Testament enthalten / falsch sey / quando vero ex testamento apparet, formam in jure præscriptam non fuisse observatam, tunc cenfetur adesse vitium visibile. Richter *ad L. ult. C. de Edict. Div. Adrian. requis. 4. n. 3. pag. 178.* Imo etiam si vitium non directo in oculos incurrat, si tamen hoc in continenti doceri possit, reputatur id pro visibili, hoc effectu, ut impediatur immisio in possessionem ex beneficio d. l. ultimæ. Menoch. *remed. 4. adipisc. possess. n. 730. & 751.* Sichard. *ad d. L. ult. n. 17. C. de Edict. Div. Adr. Hart. Pistor. p. 4. qu. 10. n. 14. seqq. Richt. d. Requis. 4. vers. ex eadem fere ratione p. 185.* an welcherley Beweis es hieselbst nicht ermangelt / sondern solches durch der Testaments Zeugen eigenes Geständniß genugsam dargethan ist. So kan daher die gesuchte immisio in bona defunctæ

De immisione ex L. fin. C. de Ed. D. Hadr.



ex *L. ult. C. de Edict. Div. Adr.* hieselbst nicht Statt finden.
B. N. W.

§. XLV. Hæc sufficiant de modis testamen-
tum judiciale valide cauteque condendi; super est ergo,
ut dispiciamus, quomodo iterum infirmari possit?
Equidem modi quibus testamenta coram testibus priua-
tis condita rumpuntur, irritave fiunt, hic etiam obtinent.
Hinc etiam revocare aliquis potest testamētum, licet Ju-
dici oblatum & jam tum ad acta relatum. Nam voluntas
hominis in testamentis condendis indistincte ambulatoria
est usque ad mortem *L. 4. ff. de adim. legat.* Quare,
licet in testamento Judici oblato, Judicis auctoritas ma-
gna sit, vim tamen immutabilitatis huic non addit, nec
facultatem illud mutandi excludit *arg. l. 19. C. de testam.*

*An testamen-
tum judiciale
revocatum cen-
seatur, si testa-
tor illud ex ju-
dicio recipiat?*

*ibi: ita demum firmum sit, si ultimum comprobetur, nec con-
tra judicium suum defunctus postea venisse detegatur.* An-
vero pro revocatione testamenti sit reputandum, si tes-
tator hoc ad acta depositum repetat, & ad se recipiat?
Non conveniunt inter se Dd. Affirmativam tuetur Fin-
ckelthaus. *Obs. 12.* quia testamentum ab actis remotum
& à testatore receptum mutationem voluntatis induce-
re videtur. Hinc in *L. 18. C. de testam.* dicitur, quod te-
stamentum judiciale in eodem loco reservari debeat,
nempe Judicii; hinc si ex hoc loco dimoveatur, auctori-
tatem suam perdere censetur. Accedit, quod destruc-
tis & remotis solennibus, quibus testamentum con-
stabat, voluntatis arguatur mutatio & corruat universa
rei substantia; Nihil enim tam naturale est, quam ut eo
modo quicquam dissolvatur, quo colligatum est. *L. ni-
hil tam naturale. 35. ff. de Reg. Jur.* Adducit etiam præ-
judicium Facultatis Lipsiensis, ubi expresse hoc confir-
ma-

matur: Ob nun wol H. sich nicht erkläret / daß er solch testament cassiret / auch nach Abforderung kein anderes gemacht / und nach seinen Tode daselbe in seiner Verwahrung / in einem Convolut Brieffen / so Er zusammen gerottet und gebunden / unter des Raths und Richters / des einen Schöppen und des Notarii Siegeln und subscriptionen / richtig befunden worden / und allein des andern Schöppens Siegel im zusammen binden abgesprungen / jedoch dessen subscription richtig / inmassen dieser Gerichts Schöppe seine Hand darunter recognosciret. *Die weil aber vermeldeter H. sein gerichtlich hinterlegtes Testament avociret und abgefodert / und durch solche Abforderung dasselbe seinen effect und Wirkung verlohren / und vor cassiret zuachten / so ist auch daselbe testament / der verloschenen solennität halber / nemlich wegen solcher von H. aus den Gerichten beschehenen Abforderung / cassiret und vernichtiget. 2c.*

§. XLVI. *Contraria sententia defenditur.* Contraria vero sententia, & quod testamentum judiciale a testatore ex Actis receptum, si illud integrum & salvum apud testatorem maneat, & post mortem ejus ita reperiat integrum, adhuc valeat, nec per solam receptionem testatoris revocatum videatur, placet Berlichio *Concl. pract. p. 3. concl. 4. n. 46.* quia in *L. 19. C. de test. securus* dicitur, qui Actis cujuscunque Judicis ultimum suum publicavit judicium; Deinde in legibus nunquam dispositum invenimus, quod testamentum tale semper in Judicio permanere debeat. Nec adest semper praesumptio, quod animo annullandi testamentum repetierit. Nam si hunc habuisset, haud dubie per resignationem aut cancellationem illum prodidisset. Imo si ex hac receptione testamenti aliqua ori-

Contraria sententia defenditur.

re-



retur voluntatis mutatae praesumptio, illa contraria fortiori ex testamento integro usque ad mortem asservato desumpta elideretur. Nam & optima illa ratio perhibetur esse, quae in dubio, pro conservando testamento assumitur *L. 10. pr. ff. de inoff. test. L. nulli. 28. pr. C. de Episc. & Cler.* hinc in dubio pro testamento, non contra illud praesumendum est *Wesfenbec. Vol. 2. conf. 85. n. 47. Quam sententiam in judicando multos secutos esse, Berlich. cit. loc. n. 47. 48. pluribus testatur.*

*Consultum est,
ut hoc casu a-
vocans testa-
mentum ex ju-
dicio mentem
suam declaret.*

§. XLVII. Cum igitur decisio hujus casus dubia & perplexa sit, optime ac caute testator valori ultimae suae voluntatis consulere potest, si in receptione testamenti judicialis mentem suam declaret, an testamentum revocatum velit nec ne; aut etiam, ut tale testamentum resignet, incidat, cancellet. Omnes enim hi modi, ut & expressa declaratio voluntatis optimum remedium praecavendis litibus suppeditant. *Berlich. d. l. n. 53. Carpzov. P. 3. Const. 3. def. 30. Befold. P. 4. Consil. 144. n. 33. ibi: Es wäre denn genugsam beyzubringen / daß die Testirerin / bey Abholung dieses Testaments / vor Gericht sich erkläret / daß Sie es allerdingß wiederruffen haben wolle &c.*

S. D. G.





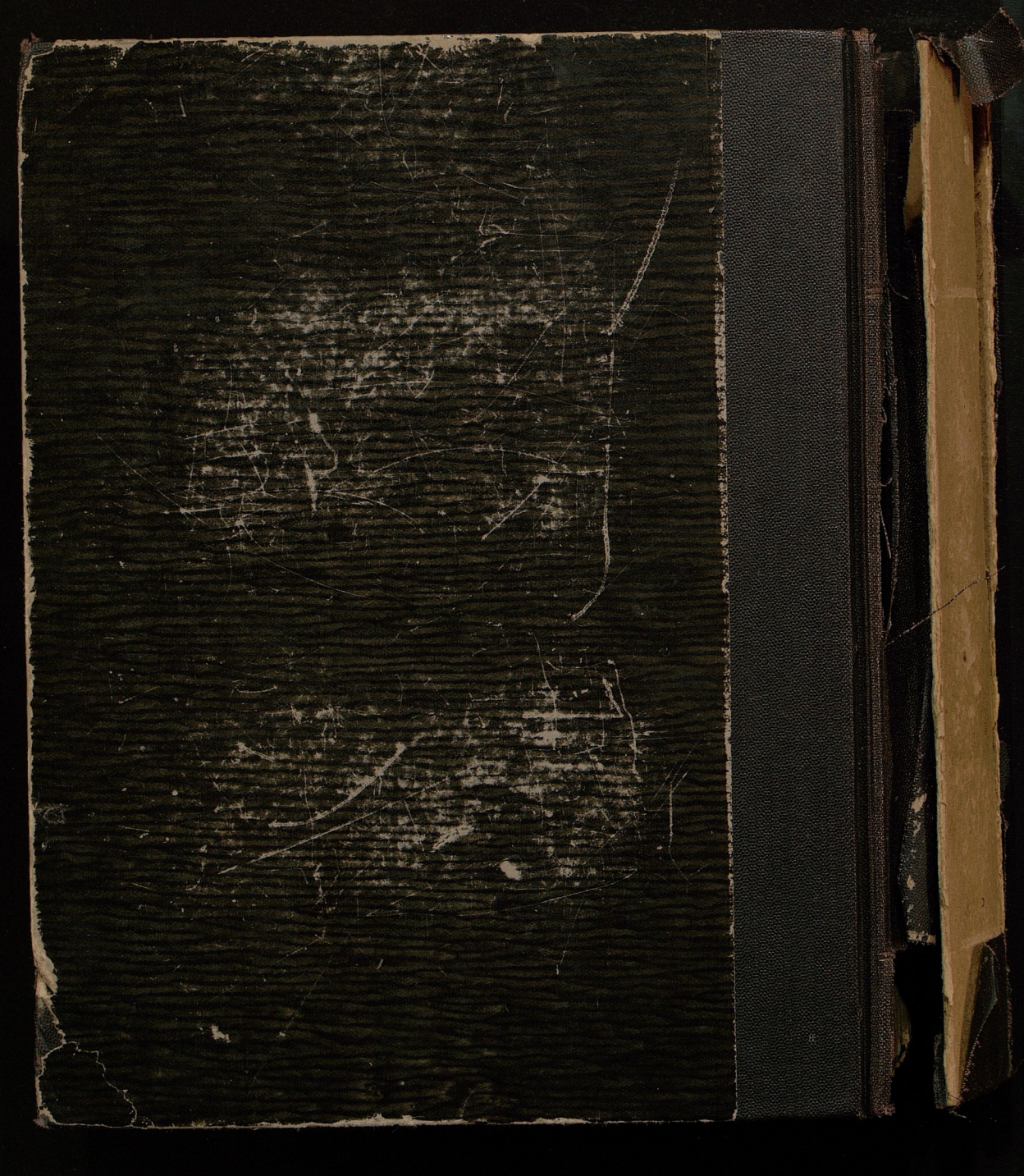
Halle, Diss, 1702 Stryk II

VD-18

ULB Halle 3
001 957 899



5b. → 00



1702
9632
2. D. B. V.
DISSERTATIO JURIDICA
DE

TESTAMENTO
PRINCIPI VEL JUDICI
OBLATO, 12

Quam
ANNUENTE DEO O. M.

Rectore Academiae Magnificentissimo
SERENISSIMO PRINCIPE AC DOMINO,
DN. FRIDERICO WILHELMO,
REGNI BORVSSICI, ELECTORATVS ET PROVIN-
CIARVM BRANDENBVRG. HEREDE
&c. &c.

In Academia Regia Fridericiana

PRÆSIDE

DN. SAM. STRYKIO, JC^{to},

SERENISSIMI AC POTENTISSIMI REGIS BORVSSORVM
CONSILIARIO INTIMO, PROFESSORE PRIMARIO, ET
FACVLT. JVRIDICÆ ORDINARIO,
PATRONO SVO ÆTERNVM

COLENDO,

IN AUDITORIO MAJORI,

D. Sept. Anno O. R. clis Iccc II.

placida publicaeque ventilationi subijcit

JO. FRIDERICVS BASTINELLERVS,

HALL. MAGD.

Literis Orphanotrophii.

