



1426
1797 7

PROCANCELLARIVS
D. HENRICVS GOTTFRIDVS
BAVERVS

ORDINARIVS

SVM MOS

IN IVRE HONORES
IOANNI GVILIELMO VOLCKMANNO

IN

AVDITORIO IVRISCONSVLTORVM

D. V. OCTOBR. A. C. MDCCXCVII.

IPSO MERIDIE

TRIBVENDOS INDICIT

INSVNT

Responfor. Iur. LXXXIV et LXXXV.

PROFANELLARIVS
 D. HENRICVS GOTTRIDVS
 BAVARVS
 ORDINARIVS
 SVMMVS
 IN TRE HONORVS
 IOANNI GYLLIHO VOLCKMANNO

STIPENDIO VICE CONSULETORII
 D. V. OCTOB. A. MDCCCLVII
 SIBI MANDAT



RESPONS. LXXXIV.

Prout fideicommissa, causas priuationis restrictiuam interpretationem exigere, exemplo illustratur.

Quemadmodum, ubi de fideicommittendi voluntate constat, naturae fideicommissorum insistendum, nec liberius, quod ei repugnet, fiduciario arbitrium tribuendum est, quod in praecedente obseruatione demonstrasse mihi videor, profecto non minus verum est, fideicommissum non temere admittendum esse. Hoc enim consilium notissimae iuris regulae commendant, quae pro regula, non pro exceptione, pro domini libertate, non circumscriptione, pro haereditis fauore, non inuidia, praesumere praecipunt. Inde in fideicommissio familiae relicto, si non singularem succedendi ordinem testator stabiluit, legitimum sequimur.

Nuperrime nobis fideicommissum eiusmodi proponebatur, in cuius interpretatione hanc ineundam esse rationem facile omnes sentiebamus. Nobilis quidam ineunte hoc seculo ordinem succedendi in praediis post se relicto inter agnatos in testamento suo praescriperat, simulque professus fuerat, sua interesse, ut, qui ex gente sua aliquando ad successionem praediorum suorum adspirare velint, aequales

nuptias, quippe cum muliere auitae nobilitatis contrahant, et fidem Christianam, quae nomen a Luthero acceperit, profiteantur, si secus fecerint, a possessione praediorum suorum abstineant, adeoque, si qui forte inter posteros futuri fuerint heterodoxi, vel ex inaequali eiusmodi matrimonio progeniti, eos omnes a successione iusserat desistere, vel, si capeffuerint possessionem, ab ea remoueri.

Possessore pridie vita defuncto, eius filio, ordine ad successionem proximo, status quaestionem patruelis mouebat propter matrimonium ab eo cum foemina non auitae nobilitatis contractum, ob eamque rem successionem sibi delatam esse contendeat. Quod, an iure peteretur, ex nobis quaerebatur.

Et quanquam ex testamento apparebat, auctorem fideicommissi in statu suo auitae nobilitatis sibi mirifice placuisse; quanquam futuris omnibus agnatis et successoribus praediorum hanc legem scripserat, vt gentem suam in hoc statu conferuauerent, et inaequale coniugium cane peius et angue fugerent; quanquam testatoris votum, siue spes ab eo concepta gignere fideicommissum valet, quod exempla in BERGERI *Oec. Iur. Lib. II. Tit. IV. §. 32. not. 5.* exhibita docent; quanquam denique ducere vxorem, nequaquam vero ex matre nasci vitio verti, vel, vt sermone Philosophorum vtar, imputari posse intelligitur: Nobis sufficere videbatur, testatorem ex posteris agnatisque suis non eos, qui matrimonium ex sua opinione inaequale et probrosum inierint, sed ex eius-

modi,

modi matrimonio nascituros successione impares iussisse, adeoque comminatione damni, quod liberis immineret, parentes ad coniugia ex voto suo ineunda inuitare voluisse, eosque, qui ex imaginibus commendationem haberent, solos successione dignos habuisse. Accedere, si fideicommissa strictam requirant interpretationem, v. BERGER. d. l. §. 35. causas priuationis eandem ex notissimo illo, acrius quis eiicitur, quam non admittitur, non minus exigere.

Adeoque iniustam esse patruelis petitionem respondimus. En ipsum responsum:

Ob nun wohl in facto voranzusetzen ist, daß der Stifter angezogener Successions-Ordnung Sempron der erste Erwerber der Güther, mithin seinen in der empfangenen Investitur begriffenen Descendenten, sowohl nach vorhandenen Verträgen denen Mitbelehnten durch eine letzte Willensverordnung gewisse zu Behauptung der Succession nöthige Vorschriften habe machen können, und daß folglich nach selbigen das Successions-Recht zu beurtheilen sey: Hiernächst Testamente nicht wie Verträge die eingeschränkste, sondern vielmehr eine freyere der wahren Absicht des Stifters angemessene Deutung erfordern, l. 23. l. 12. l. 96. D. d. R. I. In der allhier zum Grunde der Entscheidung liegenden Stiftung aber nach der uns zugekommenen Geschichtserzählung sich folgende Worte finden: »Es hege der Stifter zu seinen sämtlichen Lehns-Successoren das Vertrauen, daß sie jedesmahl in walte Adel. Stifts- und Turniermäßige Familien zu heyrathen suchen würden, und wollte er auf den unverhofften Fall, da einer oder der andere in ein Geschlecht, wo nicht 32. Ahnen väterlicher und mütter-



nlicher Seite vorhanden, heyrathen sollte, denselben von der Succession gänzlich ausgeschlossen haben. Welche Verordnung dem Sohne des verstorbenen Fideicommiß-Besitzers um so mehr für enigegen stehend geachtet werden dürfte, da er vor dem eingetretenen Anfall in einer vom Stifter gemißbilligten Lage sich befunden:

Dennoch aber und die weil der Stifter es bey nur angezogener Verordnung nicht bewenden lassen, sondern in denen darauf folgenden Worten, wie er solche verstanden wissen wolle, sich dergestalt erklärt, daß die aus einer solchen Ehe, da die Mutter nicht väter- und mütterlicher Seite 32 Ahnen habe, zu erzeugende Kinder auf beständig von der Succession ausgeschlossen seyn sollen; hierdurch aber derselbe mit gnüglicher Deutlichkeit zu erkennen gegeben, daß er denjenigen seiner Nachkommenschaft, welcher der gegebenen Vorschrift nicht allerdings gemiß sich verhehelichen würde, zwar für seine Person, nicht aber dessen Kinder, zur Succession lassen wolle; Und denn, daß dieses des Fideicommitentis wahre Willensmeynung gewesen sey, nicht allein der Wort-Verbindung, und der bey Fideicommissarischen von der gesetzmäßigen Ordnung abweichenden Verfügungen erforderlichen eingeschränktesten Deutung halber anzunehmen, sondern auch deswegen um so woeniger zu bezweifeln ist, jemehr diese Auslegung mit der in Teutschland hergebrachten Succession des hohen Adels übereinkommt, wonach bekamter Maaßen Fürsten, wenn sie sich nicht ebenbürtig verhehelichen, zwar nicht für ihre Personen ihrer Reichs-Lehne verlustig werden, solche jedoch auf die aus der ungleichen Ehe erzeugten Kinder zu verfällen nicht vermögen; Diesennach mit gnüglicher Gewisheit herführet, daß der mit seiner Abkunft und deren von ihm selbst erwähn-

erwähnten Vorrechten des Alten Stamm-Adels so sehr zufriedene Stifter nur mit gleichen Vorzügen begabten Personen die Succession habe angedeihen lassen wollen:

So ist zwar wohl der Sohn des verstorbenen Besitzers, nicht aber die aus dessen gegenwärtiger Ehe vorhandene oder annoch zu hoffende Descendenz, was die in Frage besangenen Fideicommiss - Güther betrifft, für Successionsfähig zu achten. V. R. W.

RESPONS. LXXXV.

Num spurius haeres scriptus locum faciat querelae inofficiosi a fratribus mouendae.

In l. 27. C. de Inoffic. testam. fratribus consanguineis contra haeredem fratris, leuis notae macula adspersum, inofficiosi testamenti querela tribuitur. Eiusmodi macula notatis annumerat BERGER. in *Orcon. Iur. Lib. I. Tit. II. §. 13.* cum eoque complures alii spurios, adeoque consequi videtur, contra spurium haeredem scriptum a fratre testatoris querelam hanc obtinere locum.

Quam ob rem, iure an iniuria spurii leuis notae macula contaminatis accenseantur, inquirendum est.

Idem furtium non infamare, diserte profitetur MARCELLVS in l. 22. D. d. his qui notant. infam. sed causam passio-

passionis, si talis fuerit, qualis infamiam irroget. Quo ipso simul profitetur, fustibus contra ius afflictum non infamari. Idem diserte confirmat *l. 14. C. ex quib. caus. infam. irrog.* Verba *l. 26. d. Poen.* hæc sunt: *Crimen vel poena paterna nullam maculam filio infligere potest, namque unusquisque ex suo admisso sorti subicitur, nec alieni criminis successor constituitur.* Eundemque in modum Imperatores in *l. 22. C. d. Poen.* pronunciant: *Ibi esse poenam statuimus, ubi et noxia est, propinquos, notos, familiares procul a calumnia submouemus, quod reos sceleris societas non facit. — — Peccata suos teneant autores, nec ulterius progrediatur metus, quam reperiatur delictum.*

Secundum hæc quis dubitauerit, Romanos, quorum leges veram, passimque, prout in his, insignem sapientiam spirant, solos eos, quibus turpe factum opprobrio fuerit, infamia vel alia eiusmodi, leuiorisue turpitudinis macula notandos censuisse. Et quis quaeso sapiens natales duxerit opprobrio esse posse. Quam ob rem in hoc statuta collegii nostri probare non possum, qui ex legitimo matrimonio natum esse inter Doctoratus capessendi requisita collocant. Ut potius hunc morem litterarum incremento perniciosum ducant. Siquidem experientia docemur, ingenii acumine et iudicii acie inprimis insignes ex furtiuo sæpius amore prodidisse. Quibus adeo iustius Romani viam ad honores non praecludunt. Audiamus PAPINIANVM in *l. 6. D. d. Decurion.* qui sic habet: *Spurii decuriones sunt, et ideo fieri poterit ex incestu quoque natus, non enim impedienda est dignitas eius, qui nihil admisit.*

✽ ✽ ✽

9

admit. Accepimus vero a Romanis testamenta, accepimus inofficiosi testamenti querelam.

Quam ob rem leuis notae maculam fordido, aliisque despectui habito vitae generi vnice superstruendam esse satius duco. Et si forte alii, secuti iuris interpretum, quorum magna est in foro auctoritas, sententiam, vt hanc aliis persuadeant, ad morem in Germania receptum prouocent, illos scire velim, consuetudinem a natura humana, et eius praeceptis aberrantem, iisque refragantem vim iuris assequi omnino non posse. Vt potius, quibus reipublicae salus curae cordique est, istiusmodi ineptias ridere, iisque omni opere et studio reluctari incumbat. Quo videlicet intermisso, nihil cautioni et praesidio esset contra inhumanum istud et vere execrandum vetularum, proh dolor plurimis ex plebe commendabile ratiocinium, qui timore, ne excoriatoris, lictoris certe opus suum facere videantur, perterriti, sibi persuaderi non sinunt, religionem et humanitatem exigere, vt, qui primus suspensum viderit, laqueum praecidat, hominemque, si fieri possit, vitae restituat. Nec desunt plures eiusmodi ineptiae, quas incurrere periculum facinus, si a rationis dictamine latum vnguem nos abduci patimur.

Igitur quum his ipsis diebus acta iudicialia nobis traderentur, in quibus spurium haeredem defuncti testatoris fra-

B

tres

tres germani praeteriti querela inofficiosi testamenti aggressi fuerant, eorum petitioni non esse concedendum, praemissis potissimum rationibus permoti, plura enim hac de re legere, si lubet, licet in HOMMELII *Rhaph. Obs.* 615. et in PVITTMANNI *Dissert. De querela inofficiosi fratribus contra spurios haud competente, decreuimus.*

Verba sententiae nostrae haec sunt: *Daß derer Klägere Suchen nicht statt hat. Die auf diesen Prozeß verwandten Unkosten aber sind gegen einander aufzuheben V. R. W.* Subiectaeque rationes sic expressae: *Obwohl Geschwistern wider den eingesetzten Erben ihres Bruders, wenn er eine anruchtige oder gegen andere herabgewürdigte (leuis notae macula laborans) Person ist, l. 27. C. d. inoffic. testam. klagbar zu werden gestattet; Unter der Classe letztgedachter Personen aber zugleich uneheliche Kinder aufgeführt werden, s. BERGER. Oecon. Iur. L. I. Tit. II. §. 13. MENCKEN. ad Pandect. Lib. III. Tit. II. §. 8. welche zum Beweise dieser Meynung auf l. 11. C. d. Naturall. lib. sich beziehen; Ansehen Klägere nicht ohne rechtlichen Anschein die in HOMMEL. Rhaph. Obs. 615. enthaltene gegentheilige Meynung nur auf den Fall, wenn der eingesetzte Erbe des Erblassers natürlicher Sohn ist, eingeschränkt wissen wollen, und, daß hierzu aus dem in Frage besangenen Testamente keine Vermuthung vorhanden sey, zu behaupten suchen; Diesemnach daß entweder der angestellten Klage allerdings statt zu geben, oder auf die dem Testamente angefügte codicillarishe Clausel Rücksicht zu nehmen, und äußersten Falls Beklagten Pflig-
beföhler*

befolhner als heres Fideicommissarius anzusehen sey, 'dafür gehalten werden könnte:

Dennoch aber und dieweil obangerogene l. 11. C. d. Naturall. lib. zwar unter ehelichen und unehelichen Kindern in Ansehung der Successionis legitimae unterscheidet, keinesweges aber denen letzteren leuis notae maculam beyleget, oder solches zu thun Veranlassung giebt, daß vielmehr alle dahin abzweckende Gesetze, tot. tit. d. his qui notant. insam. und tit. C. ex quib. caus. insam. sowohl aus selbigen einige, und sonst mehrere Stellen, als l. 22. d. tit. de his etc. l. 14. d. tit. Cod. l. 6. D. d. Decurion. l. 38. C. eod. l. 26. D. und l. 22. C. d. Poen. ausdrücklich besagen, daß in Ermangleung einiger Zurechnung so wenig jemand für ehrlos, als für anrücklich zu achten, und eben deswegen der Grund dazu nicht in einer erlittenen Strafe, sondern in der vorhergegangenen, oder als geschehen angenommenen Handlung zu suchen, auch diese nur dem Thäter selbst, nicht aber dessen Kindern zur Last zu legen sey; Wannthero, und jemehr aus dem Inhalte ged. tit. d. his, qui not. insam. von selbst in die Augen leuchtet, daß mehrere daselbst angezogene Gründe der Ehrlosigkeit nach heutigen Rechten diese Folge nicht nach sich ziehen, eben so wenig die Billigkeit gestattet, den niedrigsten Grad des Vorwurfs, die Herabwürdigung unter andere (leuis notae maculam) sich gegen Personen, welchen nichts zur Last fällt, in den Sinn kommen zu lassen; Auch eben deswegen niedrige Beschäftigungen, so lange sie getrieben werden, für den allein statthaften Grund der Geringschätzung zu achten sind, und so widerwärtigen als schädlichen Vorurtheilen der niedrigen Volks-Classe, besonders derer Handwerker, welche

welche sogar rühmliche und um das Wohl der Menschheit verdienstliche Handlungen, als z. B. Rettung Ertrunkener, Abschneiden sich selbst Erhänker, zum Vorwurfe machen, entgegen zu arbeiten ist: Des Umstands in gegenwärtiger Sache, wonach aus denen bes. Fol. 12^b. seq. der Mutter des eingesetzten Erbens geeigneten Vortheilen, daß der Erblasser letztern für seinen Sohn in der That gehalten habe, ob er schon denselben ausdrücklich dafür nicht anerkennt, die stärkste Vermuthung herfürgehelt, nicht zu gedenken, so ist etc.

His meditationibus publice profitendis locum dedit

VIR ORNATISSIMVS

IOANNES WILHELMVS VOLCKMANN

qui vitae adhuc in litteris transactae has nobis lineas exhibuit:

Natus sum Zschortauiae in huius vrbs vicinia d. x. Febr. a. MDCCCLXXII patre Ioanne Iacobo, Hamburgensi, qui quum, itinere per complures Europae regiones facta, Aureliae fummos in vtroque iure honores adeptus esset, sedem Lipsiae fixit, et matre Eleonora Henrietta e gente Welkia. Primam institutionem in fede
pater-

paterna per duos annos a Meisnero accepi; qui quum in hac academia professoris philosophiae munus consequeretur, aliorum magistrorum disciplinae traditus sum. Inde a. 1790, rectore Gehlero inter ciues academiae receptus, in philosophia scholas frequentavi Plattneri, Caesaris, et Heidenreichii; in historia, Beckii, et Wielandii; in mathematicis et physicis doctrinis Hindenburgii et Reichelii; in philologiae studiis Beckii, Ernesti, et Hermanni. Iurisprudentiae autem operam dedi ducibus Bie-nero, Stockmanno, Hauboldo, Einerto, Siegmanno, Weiffio, et Blümnero. A. 1794 Hermanno socius fui in defendenda eius dissertatione: De poëseos generibus. Sequito inde anno iuris nonnulla capita, praeside ill. Rau, publice defendi. Ita quum, interruptis saepius aduersa valetudine, qua inde ab incunabilis usus sum, studiis meis, exacto demum lustro, cursum disciplinae academiae peregisssem examini me obtuli, quod pro candidatura vocatur. Ac quum collegium ill. Ictorum prae caeteris me dignum censuisset, qui summos in vtroque iure hono-

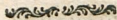
res ambirem, mox etiam examen, quod rigorosum vo-
cant, sustinui. Inde Goettingam profectus sum, vbi per
anni vnus spatium iis maxime doctrinis me dedidi, quae
ad ciuitates gubernandas spectant, Beckmanni potissi-
mum et Spittleri et Grellmanni vsus institutione. Neque
comittendum putauī, quia alios etiam, quibus academia
illa floret, viros doctos audirem, Martensium, cognatum,
Pütterum, Heynium, Blumenbachium. A Goettinga
Hamburgum ad visendos cognatos meos profectus
ibique aliquamdiu commoratus, itinere etiam per Holsa-
tiam et Danicas regiones ad mare Balticum fitas facto,
summo cum desiderio in patriam reuersus sum.

Quibus ita peractis, ad nos redux, vt fidem promissi
liberemus, iure suo postulat. Quum enim colloquendo in-
signem omnis iurisprudentiae copiam, auxiliatrice historia-
rum cognitione ornatam, beneque ordinatam nobis proba-
set, quod penes nos est, diligentiae ac scientiae praemium,
videlicet summos in iure honores ei decreueramus. Ex qua
re ego quidem eo dulciorem laetitiae fructum percepi, quo
suauius

tuavius mihi inde a multis annis, dixerim potius a longissimo tempore, cum Patre dignissimi huius Candidati Celeberrimo et cordatissimo amicitiae vinculum intercessit, et quo certius experientia me docuit, quibus quantisque deliciis paternum pectus impleatur ac mulceatur, si intellexerit filios iustus rerum arbitris probari, ab iisque laudari.

Igitur si prius noster proximo Mercurii die, hora XI— XII. l. 2. C. d. diuid. tut. in auditorio nostro commilitonibus interpretatus, et insequente Iouis die horis solennibus Dissertationem, cui rubrum est *De Seditione ad Leg. Saxon. d. d. XVIII. Ian. 1791* a se conscriptam tuitus fuerit, collega amantissimus Vir Excellentiss. EINERTVS supremam iuris Lauream, quaeque ab ea pendent iura et priuilegia omnia, modo spem, aliquando in collegio nostro inter nostrates ordinis iure confidendi exceperis, praeuia oratione, ipsa meridiana hora ei tribuet. Huic enim viro pro munere Pro-cancellarii, quod gero, hanc promouendi veniam dedi.

TE VERO, RECTOR ACADEMIAE MAGNIFICE, TEQUE PRINCEPS SERENISSIME, et VOS, COMITES ILLUSTRISSIMI, PROCERES VTRIVSQVE REIPUBLICAE GRAVISSIMI, Generosissimique ac nobilissimi academiae ciues, vt hunc nostri diem



diem praesentes illustrare et condecorare velitis, obseruan-
tissime rogo.

Scribeb. Lipf. Domin. post SS. Trinit. XVI. A. C.
MDCCXCVII.

EX OFFICINA SAALBACHIA.

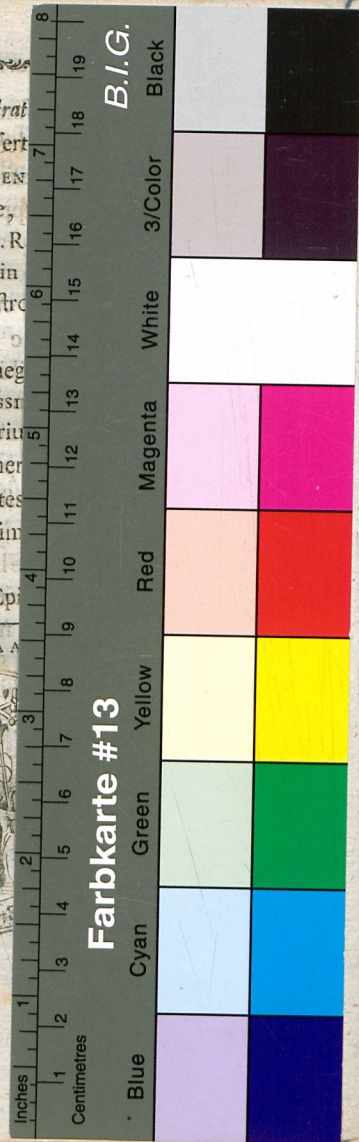


Leipzig, Diss., 1797

X 2309032

1078





1426

17977

PROCANCELLARIVS
D. HENRICVS GOTTFRIDVS
BAVERVS
ORDINARIVS
SVM MOS
IN IVRE HONORES
IOANNI GVILIELMO VOLCKMANNO

IN
AVDITORIO IVRISCONSVLTORVM
D. V. OCTOBR. A. C. MDCCXCVII.
IPSO MERIDIE
TRIBVENDOS INDICIT

INSVNT
Responsor. Iur. LXXXIV et LXXXV.

