





1736
1734, 9. 60.
MAGNIFICI ICTORVM ORDINIS
IN ACADEMIA LIPSIENSI
CONSENSV

THEMA

QVO VSVS BROCARDICI:
OMNE QVOD SOLO INAEDI-
FICATVR SOLO CEDIT,
OSTENDITVR.

PRAESIDE
DN. ABRAHAMO KAESTNERO,
IVRIVM DOCTORE ET PRACTICO,

IN
AVDITORIO ICTORVM PETRINO
DEFENDET
FILIVS
ABRAHAMVS GOTTHELF KAESTNERVS
LIPSIENSIS.
NOT. PVBL. CAES.
AB HORA IIX. AD X.

LIPSIAE,
D. XVIII. AVGVSTI, ANNO CID MDCC XXXIV.

LITERIS GABRIELIS TROGII

MAGNIFICI PECTORVM ORDINIS
IN ACADEMIA FIRSIENSIS
CONSENSU

THEMA

QVO VSVS PROGRADICIT:
OMNE QVOD SOLO INTELLE
FIGATVR SOLO CENIT
OSTENDITVR

PRÆSIDII
DN. ABRAHAMO KAESTNERO,
IVRVM DOCTORE ET PRACTICO

IN
AUDITORIIS PECTORVM PETRINO

DEFENSIT
THVS
ABRAHAMVS GOTTFRIED KAESTNERVS

1744
ANNO MDCCXLIV

LIPSIÆ

ANNO A. MDCCLXXXIX
LITERIS GALEATI TRICHI





T H E M A.

QVO VSVS BROCARDICI:
OMNE QVOD SOLO INAEDI-
FICATVR SOLO CEDIT,
OSTENDITVR.



Vi Sacrae Themidi operam nauare intendunt, ac aliquando splendidum ICti nomen, sacerdotis iustitiae ex l. 1. §. 1. de l. & l. ambiunt, haud immerito iura Patriae praeprimis nota sibi reddunt, cum omnino sit turpe Patricio, Nobili & causas Oranti, ius, in quo versatur, ignorare l. 2. §. 43 de O. I. Quam ob causam Aduocato futuro maxime necessarium, vt absolute studio Academico illos potissimum legat Auctores, qui in Patria vixerunt, quia hi de iure Patrio, moribus ac consuetudinibus locorum optimam habuisse notitiam, hancque etiam fideliter consignasse praesumuntur; Cum vero Ius Iustinianeu in Foris Germaniae, vt ius ex libera voluntate receptum, constanter obseruetur, vid. late LINCKE de iuris Iustiniani receptione atque Auctoritate in Germania, P. I & II. Aldorf. 1679. & 1680. sane vltima cura huic danda non videtur, cum ex iure Iustiniano etiam Iura Statutaria declarentur, restringantur et suppleantur in casibus indeterminatis. v. DN. MENCKE, Fac. Iur. Lips. quondam

)(

dam Ordīn. in Tab. ad π. proēm. et in Theoria et Praxi sua p. m. 3. Quō loco obseruandum, TITIVM, Obseruat. Lauterb. IV. praecunte Sincero, quoad declarationem et restrictionem dissentire, ac asserere, hanc ex Iure Romano perinde infelicitate desumi, atque declarationem Sacrae Scripturae ex Libris Aristotelis Metaphysicis peti. Cui etiam accedit III. BERGER in Commentatione de Vsu Actionum cum Rei persecutoriarum tum in primis poenaliū, Parte postea §. 10. in fine: In eo autem, dicit, facile assenserim, vulgo errare Dd. in o^{mn}ib^{us} reg^{ib}us regov. agere, cum Ius Saxonicum, idemque Commune Romano comparant, et alterum tanquam exorbitans ex altero explicandum ducunt, quum rationis sit potius, inuerso ordine, Ius Romanum, tanquam recentius, ex Germanico Iure, quod antiquius est, interpretandum esse. i. Schilr. Exercit. ad π. 23 §. 18. Quicquid vero de interpretatione adducta Dd. disputent, hoc tamen certum est, et hoc vnicum hic intendo; Studium Iuris Iustiniani in Academicis nevtquam negligendum, sed in eo rite addiscendo omnem mouendum esse lapidem, cum constet in Foro, si non plures, vix tamen pauciores occurrere casus, quorum decisio ex hoc, et non ex Iure Patrio petenda. Dolendum igitur, inquit, LINCKE, supra citat. dissert. Part. postea. n. 29. p. m. 19. quod tam multi hodie reperiantur, qui Iuri Iustiniano, adeo insensī sunt, vt credulam quoque iuuentutem in inopiam et incertitudinem, denique ad neglectum iurisprudentiae seducant, inter quos praecipue Politici atque Critici comparent, qui eius exactam peritiam non habent &c. Audiant vero eiusmodi iuris nostri Osores Ciceronem in Orat. pro Caecina. Nihil, inquit, in ciuitate tam diligenter retinendum, quam Ius Civile; quo sublato, nihil cuiquam exploratum esse potest, quid suum, quid alienum sit; Nihil est, quod aequabile inter omnes atque vnum omnibus esse possit. Quamobrem Augustinus Tract. 6. in lob. Tolle, inquit, Iura Imperatorum, et quis dicet: Haec villa mea est. Cum quibus optime consentit Grotius Epist. ad Gall. 156. vbi sequentia profert. „Nihil esse nobili homine dignius, quam cognitionem iuris, primum quidem eius, quod homines hominibus et gentes gentibus sociat, deinde vero patrii, cuius partem non exiguam facit Ius Romanum, a plerisque populis adoptatum, per se quoque supra omnium ciuitatum iura dignissimum nosci, vt quod perfectum ex cultumque sit experimentis tam

eam magni tamque diuturni imperii. Quicquid a Decemvirum tem-
pore ad Iustiniani usque tempora, viri, maximo iudicio et sanctita-
te morum et eruditione praediti ad firmandam illam civilem societa-
tem reperire potuerunt, id omne in *Digestis*, deinde in *Codice* et con-
nexis ei libris continetur. Tam evidens denique est eius iuris in ple-
risque partibus, iis maxime, quae ad contractus aut damnum iniuria-
pertinent, aequitas, ut ad quos populos Romana arma pertingere,
non potuerunt, ut in Poloniam vicinasque Gentes, eo leges Roma-
nae sine vi vlla iustitiae suae vi, triumphantes, pervenerint.

Equidem in ea non sum opinione, quasi omnia quae in iure Iustinia-
neo inveniuntur anxie perferenda, atque ad Statum hodiernum Im-
perii nostri applicanda essent, hoc enim qui susceperet, insaniam suam
sine dubio proderet, si v. g. materiam de *Servitutibus*, *manumissionibus*,
libertis, *libertinis*, &c. obtorto collo, quod a nonnullis fieri assolet,
ad forum nostrum trahere vellet; Quae similiaque *Illustr. Thomasi*
moverunt, ut in *Programmate quodam Halae 1691. edito* asserere non
dubitaverit: *Evidentibus demonstrationibus doceri posse, vix vicesimam*
partem Pandectarum ad Praxin Fori Germanici posse accommodari.
Quam sententiam cum a non nemine Vitembergae in dubium vocare-
tur, strenue vindicavit *alio Programmate, ibidem 1692. publicato*. Cae-
te igitur hic procedendum ac probe considerandum: *Num Ius Roma-
num sit praeter Ius Germanicum; Quo casu omnino obseruandum est:
Num sit contra Ius Germanicum; Et neutriquam attendi debet, nisi vel
expresse vel tacite per vltum contrarium receptum esse probetur.* Sic
e. gr. *Lib. 3. art. 5. Iuris Prouincialis nostri*, ubi creditor amittit credi-
tum, amisso pignore, derogat Ius Romanum, partim ob vltum con-
trarium, partim ob expressam Legem in *P. II. C. 26.* Plura eiusmodi
exempla adducere possem, sed vnicum hoc sufficiat, ut ostendam,
non solum Iuri Patrio operam esse dandam, sed omnino etiam Ius Iu-
stinianum in materiis vtilibus, necessariis ac semel receptis diligenter
excolendum esse, praecipuis ubi simul naturalis aequitas, quae in o-
mnibus et praecipue in Iure spectanda *l. 90. de R. I.* hoc commendat.
Et, ne desit dictorum in foro applicatio, casum Practicum, quem
hucusque in omnibus meis Programmatibus praestruxi, etiam hac vi-
ce ex notissimo Brocardico: *Omne quod solo est inaedificatum, solo ce-
dit, suppedirabo.* Perhibet hoc nobis *S. 29. l. de R. D. i. l. 7. §. 10. ff.*

de A. R. D. Quo vero eo melius de huius veritate Practica confite-
tres casus distincte considerandi nec confundendi sunt: PRIMO
enim quaeritur: Si aedificium exstructum sit in loco communi, ad quem
pertineat? Et responderetur, si socius ab initio statim contradicat, pla-
ne aedificare alter nequit, quia in re communi conditio potior est
prohibentis, l. 28. π . communi diuid. Si vero iam plene sit aedificatum,
vt tollat aedificium, socius a socio cogi non potest; Quod idem et-
iam ad refectionem adplicandum, cum publice interit, vt aedificia
existant integra, ne ciuitatis facies ruinis deformetur, l. 1. & t. t. de
tign. iunct. l. 2. & l. 8. C. de Aedif. Priu. in quam sententiam pronuncia-
tum est penes Carpz. P. 3. C. 31. d. 11. Aedificium igitur in loco com-
muni exstructum necessario etiam sit commune, l. 6. §. 4. de N. G. quia
nostrum videtur, quod nobis cum aliis est commune, l. 45. de R. N. l.
239. de V. S. Idem quoque obtinet, si usufructuarius aedificium eo
in fundo, vbi ipsi saltim vsusfructus competit, posuerit; Hoc enim
ad proprietarium pertinere extra omnem dubitationis aleam positum
est; Quoniam aedificium superexstructum in fructu censi nequit, vt
fructuario acquiratur. SECUNDO videndum, si aedificium ex alie-
na materia in solo nostro extruatur, cui hoc cedat? Et nullum est du-
bium, quin aedificium fiat eius, cuius est solum, vt Brocardici nostri.
Num vero hoc casu materiae domino actio de tigno iuncto, qua de §.
29. loquitur, adhuc hodie competat? mirifice Dd. inter se dissentiunt.
Negatiuam sententiam strenue amplectitur Ill. THOMAS. de vsu A-
ctionum Poenali iuris Romani in Foris Germaniae cap. 2. §. 43. vbi si-
mul SCHILTERO Exercit. 49. §. 13. respondet. Cui accedere vide-
tur BEYER ad Tit. Dig. de tigno iuncto, conf. ZIGLER Diff. de ti-
gno iuncto §. 25. quae est in eius Volum. 44. i. WISENB. p. 2. D. 29.
th. 20. item GROENEWEG. ad dict. §. 29. Adfirmatiuam e contrario
propugnat SCHILTER c. l. ubi asserit: Satius esse, actionem hanc ad-
mittere et actorem ab onere eius, quod interest releuare, quam eo ipso li-
tes protelare, neque credo, pergat, poterit instituens hanc actionem
iure repelli, aut non proditae vel abrogatae actionis exceptione ex-
cludi, quum abrogatio vix probari possit. Cum quo consentit LV-
DER MENCKE in Theoria et Praxi Pandect. p. m. 1461. i. HOPP ad
cit §. 29. quae sententia etiam arridet Illustri BERGERO de vsu Actio-
num Poen. th. 36. p. m. 103. TERTIO inquirendum: Si ex sua mate-
ria

riam alieno solo quis aedificauerit, cui hoc aedificium addicendum? Et nihil prohibet, quominus secundum Brocardicum nostrum eiusmodi aedificium domino soli adiudices l. 7. §. 12. de A. R. D. Quicquid enim plantatur, seritur, vel inaedificatur, solo omne cedit. Modo tantisper distinguas: An, qui aedificauit, hoc bona an mala fide fecerit? Si enim mala illius fides deprehendatur, materiam plane amittit, quia sciens in alieno aedificans, donasse uiderur, d. l. 7. §. 12. de A. R. D. i. l. 82. de R. I. Scienti enim per §. 30. de R. D. obiicitur culpa, quod aedificauerit in alieno solo, damnum autem, quod quisque sua culpa sentit, damnum non uidetur, l. 203. de R. I. Et qui scit, solum esse alienum, scire etiam debet, naturali ratione materiam alieno solo impositam cedere Domino soli; Vnde cum nihilominus materiam suam alieno solo coniungat, utique donandi animo id facere iudicatur. Qui enim uult Antecedens, idem uelle debet et necessarium Consequens. Aliud autem omnino dicendum, si aedificans solum ad se pertinere putauerit, sicque bona fide aedificauerit. Et quamuis negotiorum gestorum actionem hoc casu concedere nequeam, quia is, qui aedificauit, non alieni negotii gerendi causa sumtus fecit, sed negotium proprium gerere uoluit, et in suo aedificare cogitauit, quod quidem putat KNIPSCHILT de Fideicommiss. cap. 12. n. 218. in fin. Interim tamen aliis certe remediis ei, qui b. f. aedificauit, praeprius cum sit in Possessione, succurrendum, et per §. 30. de R. D. exceptione doli mali se defendere potest, donec ipsi intuitu pretii, materiae et mercedis fabricarum satisfactum; quia nemo cum alterius damno & iactura locupletari contra naturam cupit. l. 14. de Condict. Indeb. l. 206. de R. I. Actionem uero si possessionem amiserit, stricto iure non habet l. 33. de Condict. Indeb. l. 48. de R. V. ex aequitatis tamen ratione competere uolunt h. c. conditionem ex l. Si & me et Titium 32. de R. C. ad quam legem uid. LAVTERB pec. Diff. consentit CASPAR ANTON. THESAUR lib. 1. qu. 79. p. m. 169. i. MANZ. ad §. 30. de R. D. n. 32. Quod uero de b. f. aedificante dictum, etiam extendi debet ad maritum, qui in solo uxoris constante matrimonio aedificium extruxit. Hoc equidem solo simul cedit, & post mortem uxoris dominium ad cognatos deuoluitur, nihilominus tamen marito impensae in aedificium factae restituendae ueniunt, uti pronunciatum refert RICHT. Dec. 17 n. 8. Haec quidem ad usum Practicum

Brocardici nostri demonstrandum sufficere potuissent; Cum tamen aliud adhuc Responsum *Inclitii Scabinatus Lipsiensis* ad Consultationem *Dni. Christiani Buttneri Adu. Ord. verus Gorlic. Mens Jul. 1692.* pronunciatum, in manus veniat, quod dictorum veritatem clare, perspicue atque luculenter corroborat, haud ingratum fore Lectori existimo, si id verborenius, et vti in ipsis rerum obtinuit argumentis, adiciamus. Est autem huius tenoris:

Hat im vorigen Seculo von dem Rathe zu Görlitz das Handwerk derer Tuchmacher daselbst eine Walk-Mühle vor dem Ober-Thore, zusamt dem Schleiff-Werck, so an dem neben gedachter Mühle stehenden Kupfer-Hammer gestossen, gekauft, und ist solche Schleiff-Mühle Anno 1632. da die Contagion und bald darauff der Krieg eingefallen, nach und nach gänzlich eingegangen; also, daß die Stelle wüste gewesen, bis ohngefehr vor 12. Jahren der Rath auf selbigen Orth, wo zuvor die Schleiff-Mühle gestanden, eine Walk-Mühle erbauet, welche das Handwerk derer Tuchmacher gegen einen jährlichen Zins bishero gemietet; Nachdem aber nunmehr stehet eigenthümlich zu, daß ihm der Platz, worauf besagte neue Walk-Mühle stehet, Handwerck, gehöre, ohnaefähr Wissenschaft erlanget, so ist es entschlossen, die auf ihren Grund und Boden von dem Rath aufgebaute Mühle, gegen Erstattung derer Bau-Kosten, an sich zu ziehen, welches aber der Rath durchaus nicht geschehen lassen will, dahero ihr, was dießfalls Rechtens, berichtet zu seyn verlanget.

Ob nun wohl der Rath zu Görlitz vor sich anführen möchte, daß sie bona fide die Walk-Mühle zugekauft, und nicht gewußt, daß sie damit auf der Tuchmacher Eigenthum ausgerücket, so stünde auch das Gebäude zum Theil auf ihrem eigenen Grund und Boden, wäre dannhero ihre Condition, weil sie Besitzer, dießfalls besser, als der Tuchmacher, und könnten allenfalls zu einem mehreern nicht, als daß sie dem Handwercke den Platz, worauf vor diesem die Schleiff-Mühle gestanden, bezahlten, angehalten werden; Zumahl mehrgedachtes Handwerck nicht allein zum Bau stille geschwiegen, sondern auch die aufgerichtete Mühle dem Rathe abgepachtet, und selber in dem Contracte solche des Raths Walk-Mühle genennet, also das Dominium daran dem Rathe eingeräumet, welchem ihrem eigenem Facto sie nunmehr nicht contradiciren könnten.

Da aber dergestalt das Handwerk derer Tuchmacher die Schleiff-Mühle, nebst der Gerechtigkeit des darzu benötigten Wassers, käuflich an sich gebracht, und auf solche Stelle, wo vorhin das Schleiff-Werck gestanden, das grössere

größere Theil der neuen Walck-Mühle, zusamt der Stelle und dem Rade be-
findlich, auch das vorige Stroh-Bräthe hierzu gebraucht wird, also, daß man zur
Noth desjenigen Stüches, das auf des Rathes Boden steht, gänzlich entrah-
ten könne, wenn der Platz, worauf die alte Schweiß-Mühle in die Breite ge-
bauer gewesen, darzu angewendet würde; Und aber kein Zweifel, daß ver-
möge derer Rechte demjenigen, so der Grund und Boden eigenthüm-
lich zusiehet, auch das, so darauf gebauet, zufalle, und ein Besitzer, so b.
f. das Gebäude in alieno fondo aufgeführt, sich eines mehrere nicht als
der Wiedererstattung derer nützlich aufgewendeten Bau-Kosten zu erfreuen
hat; Jedoch zu Abtretung dessen, was er darneben auf seinen eigenthümlichen
Grund gesetzt, wieder seinen Willen mit Bestande, nicht anzuhalten ist, und
dießfalls der größere Theil des geführten Gebäudes den kleinen als ein Ac-
cessorium nicht nach sich ziehet.

Zurübrigen aber dem Handwerke *L. 37. D. de A. R. D.* daß es aus Frey-
thum, durch welchen seiner das *Dominium rerum suarum* verliert, zu dem
Walck-Mühl-Bau stille geschwiegen, die selbige dem Rathe hernach abgepa-
tet, auch selbige des Rathes-Mühle genennet, nicht das geringste Nachtheil er-
wachsen kan; So möchte der Rath zu Görlitz der Abtretung der Walck-Müh-
le an die Tuchmacher, gegen billigmäßige Erleangung derer Bau-Kosten, so weit
solche auf derselben Grund und Boden steht, mit Bestande sich nicht entbre-
hen. P. P. Ipso Angelorum Festo, A. R. S. ciro 1000 xxxv.

COROLLARIA.

I.

Sunt qui actiones, quibus iure civili *duplum, triplum vel quadruplum*
petimus, moribus Germanorum usu non frequentari, affir-
mant; Id quod tamen *a. l. 27. C. de testam.* melius negatur,
quam ob causam rectissime a *Facult. Jurid. Viremb. docente de*
BERGER in Oecon. iur. p. m. 893 (edit. nou. p. 889.) triplum, &
resp. quadruplum, iure civili praescriptum, adiudicatum esse
arbitramur.

II.

Multa, quae ius Iustinianicum statuit, non nisi perperam ad statum
hodiernum applicantur. Sic quidam putant testamentum in
captiuitate Turcica factum, nullius esse roboris; In iis capti-
uis

uis vero, qui ibidem moriuntur, obtinere fictionem legis Corneliae, v. TEXTOR *Synops. iuris Gent. C. XII. n. 45.* Quod tamen, vti nobis videtur, rectius negat SCHILTER *Exerc. 3. th. 3. conf. RHETZ. in meditat. Acad. ad Inst. differ. IV. pos. 13.*

III.

Quamvis cum seruis Romanorum quadantenus Glebae adscripti, vel potius homines proprii, *Lass* Saxonum, *kmetones* Poloniae, *Wildfangii* Palatinatus, *Bobemiae* Coloni &c. comparari possent, v. MEVIVS *P. III. dec. 8.* quia sunt portio fundi, & fundo quasi cohaerent, et vendito praedio, vna quoque venditi censentur proprii homines. MEVIVS *P. I. d. 69. n. 1.* Hoc tamen non obstante, hodie plane alia horum est conditio, quam seruorum; Licet enim ratione seruitiorum et operarum, *wegen derer Hof-Dienste*, sint obligati, extra illam considerationem tamen sunt liberi homines, connubiorum, testamentorum atque contractuum aequae capaces ac alii. A deoque nec his quicquam ex eo, quod LL. ciuiles de seruis subtiliter cauent, amplius adplicari potest.

IV.

Iuri patrio prius opera danda videtur, quam iuribus extraneis. Plerique hoc inuertunt. An bene? iudicent alii.

V.

Per §. 3. *I. de testam.* coepit quidem ius ciuile et praetorium in vnam consonantiam iungi, Nihilominus tamen vtriusque iuris differentia remansit, quae nec hodie negligenda, id quod *partim* materia restitutionis in integrum *partim* honorum possessio satis ostendit, et ipse Legislator Saxo D. AVGVSTVS, *P. III. C. El. 10.* adprobauit; *Conf. BERL. P. III. Concl. 16. n. 39.*

VI.

Vsum actionis de calumniatoribus hodie negant STRVVIVS *S. I. C. Ex. 7. th. 60. inf.* et THOMASIVS, *de vsu actionum poenalium iuris Romani, in foris Germaniae, c. 3. §. 13.* Aquibus tamen rectius videntur dissentire BR VNNEM. *ad l. ult. de Calum.* STRYK *in V. M. ad dist. tit.* SCHILTER *Ex. 10. th. 69.* ENGELBR. *ad d. tit.* BERGER, *de vsu act. poenal. th. 40.* Quibus et nos calculum addere, nulli dubitamus. *Conf. omn. ill. LEYSER Spec. ad π. LVI. med. 1. et 2.*



Leipzig, Diss; 1734



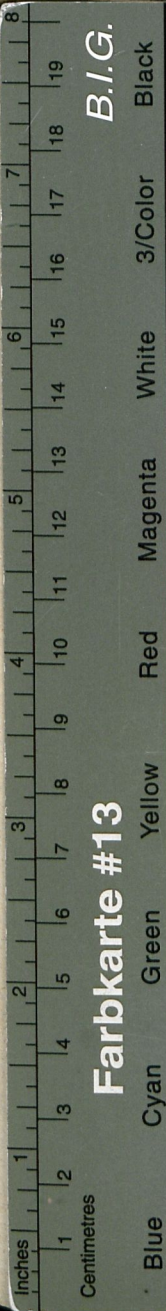
f

Sb,

VD 18







B.I.G.

Farbkarte #13

60.

1734, 9.

...TORVM ORDINIS
...IA LIPSIENSI
...SENSV

...EMA
...BROCARDICI:
...SOLO INAEDI-
...OLO CEDIT,
...DITVR.

...ESIDE
...O KAESTNERO,
...E ET PRACTICO,

...N
...TORVM PETRINO
...NDET
...IVS
...THELF KAESTNERVS
...ENSIS.
...BL. CAES.
...TIX. AD X.

...IAE,
...ANNO CID MDCC XXXIV.
...RIELIS TROGIE