





1741.

1. Cramerus, Joh. Ulricus: De cautela Taciti abundanti. Programma, quo prolecciones intimat.
2. Cramerus, Joh. Ulricus: De substitutione fidei commissaria matris in diem, quo liberi ipsius infra pubertatem decesserint. . . Programma, quo lectiones suas intimat
3. Cramerus, Joh. Gollub: De juremto in litem singularis interesse
4. Knaub, Johannes Adamus: De relocatione tacita
5. Schott, Conradus: De alienatione et onustione minorum valida atque invalida.
6. Zink, Johannes Christianus: De amicitia compositiva et in specie de transactionibus necnon de differentio, quae intercedunt inter transactiones atque pacta remissoria

1742

1. Cramerus, Joh. Ulricus: De vero ordine succedendi feminae non secundum jus primogeniturae inique demonstratione actione pleurae jure succedendi Augustae. Tomus Bavaricae in plerisque terris Austriacas. . .

1742.

2. Estor, Johann Georg: Von der ehemaligen Einrichtung der Jurisken-Fakultäten, dem Ursprung u. Amte eines Ordinarius . . . im Ladungsschafft gegen Winter- u. Lesungen.
3. Ferrer, Christ. Trivis: De appellacione extrajudiciali an impediatur attentata.
4. Koenig, Tom. Cornelius: De vicaria potestate in jurisdictionibus regni Archaepiscopatus et Italiae. Pizgama, quae productiones suas intimat.
5. Pfeffer, Fr. Jac. Brunstus: De successione descendente in legitima civili.

1743.

- 19^{te} Estor, Franc. Georgius: De summae circulatorum Germaniae libertate, ratione bellicorum, civilium vicorumque, quam sancto Imperatoriae Curiae III Caesaris . . . capite XII § 4. . . formavit.
- 1^o Estor, Franc. Georgius: De restricta agendi appellatione in facultate ratione bellicorum civilium et vicorum, de quibus circuli Germaniae statuerunt,

et Murk. Cap 12 § 4 sanctionis Imp. Caroli VIII.

1743.

2. Hartmannus, Joh. Adrep: De jure Directorum
in circulis sacri Imperii Romano. Germanici.
3. Hombrecht gn Vach, Henricus Ludovicus: De ultimis
voluntatibus ex verisimili mente testatoris ad
casus incognitos extendendos. Programm, quo ad
lectores invitatur.
4. Hombrecht gn Vach, Conrad Lud: De reviviscentia
jurium extinctorum.
5. Schantz, Fridr. Christianus: De jure accrescendi
ab intestato et ex testamento.

3

[Faint, illegible handwritten text, likely bleed-through from the reverse side of the page.]







20
Pri. 53. num. 22.

D. JOH. ULRICI CRAMERI,

POTENTISS. SUECOR. REG. HASS. LANDGR. CONSIL.
AUL. PROF. JUR. ORD. p. t. FACULT.
JUR. DECANI.

PROGRAMMA

DE

285
SUBSTITUTIONE

FIDEICOMMISSARIA

MATRIS IN DIEM,

QUO LIBERI IPSIUS

INFRA PUBERTATEM

DECESSERINT,

NEC CUM VULGARI IN EUNDEM DIEM
NEC PUPILLARI CONFUNDENDA.

QUO

LECTIONES SUAS AD PANDECTAS
INTIMAT.

CUM RESPONSO FACULTATIS.

MARBURGI CATTORUM, 1741.
TYPIS PHILIPPI CASIMIRI MULLERI, ACAD. TYP.



D. JOH. ULRICI GRAMERI
Potestatis Secretarius Regis Hassae Ludovici Coronati
Abd. Procer. Jur. Ord. P. Facult. 1720
Jur. Medicin.

PROGRAMMA

DE
SUBSTITUTIONE

TRINOMISSARIA

MATRIS IN DIEM

QUI LIBERATISSIMUS

ET REPERTISSIMUS

DECESSERIT

NEC CUM VULGARI IN FUNDUM DIEM
NEC FORTISSIME CONSTITUENDUM

LECTIO VII. DE VANDICTIS

CUM REBENSIO FACULTATIS

TRINOMISSARIA





§. I.

Fit interdum, ut in eum diem, in quem alias substitutio pupillaris fieri solet, per fideicommissum substituitur: quod acumine non præditos vel incautos facile confundit, ut in casu isto pupillarem substitutionem subesse statim pronuncient: cum tamen substitutio indirecta fideicommissaria saltem conditionalis vel in diem sit. Placuit itaque casum hunc singularem paulo exactius excutere, ut in posterum error, qui communiter oriri solet diversa pro iisdem habendo, facilius evitari possit.

§. II.

Matrem pupillariter substituere non posse, ne quidem Jure hodierno communi, unanimis est Doctorum sententia (a). Valere tamen substitutionem pupillarem a matre factam in vim fideicommissi, apposita Clausula Codicillari, non minus concorditer statuunt (b).

A 2

§. III.

(a) Conf. CARPZOV. P. 3. c. 8. d. 16. HAHN ad WERSENB. Tit. de Legat. in fin. STRYCK. de Cautel. Testam. c. 18. memb. 2. §. 6. HOFF. ad verba quos in potestate pr. Inst. de pupill. subst. WERNHER p. 5. O. 157. (b) Conf. SCHILTER Ex. 38. & 88.

§. III.

Cum itaque fieri possit, ut substitutio pupillaris matris ad fideicommissum inflectatur ex confessione Dd. (§. 2.); id autem fieri non posset, nisi mater liberis suis fideicommissarie, & quidem sub conditione sive in diem, quo infra pubertatem decesserint, substituere possit; *nil quoque obstat, quominus mater expresse per fideicommissum iisdem in diem istum substituat.*

§. IV.

Quodsi igitur mater jure statutorio liberis pupillariter quoque substituere valet; nondum sequitur, substituit ipsa mater in diem, quo infra pubertatem decesserint. Ergo substitutio ipsius pupillaris est; sed substitutio fideicommissaria esse potest, fideicommissio sub conditione seu in diem constituto.

Scholion. Ita vi *Reformationis Francofurtensis P. 4. Tit. 4. §. 4. 5.* mater liberis pupillariter usque ad annum ætatis decimum octavum completum substituere potest. Non tamen sufficit ad id ut existimes, eandem pupillariter substituere voluisse, quod annum 18. expresserit. Fieri enim potest, ut eundem tantum tanquam diem fideicommissio constituto adjecerit. Caterum negandum non est, dubiis adhuc involutum esse, an Jure Francofurtensi matri pupillariter substituere permissum sit in casu, quando pater adhuc vivit. Restrictionem suadent verba *cit. §. 5. Tit. 4.*: *Doch allein in demjenigen, so sie ihnen verschaffen, und nicht weiter, quæ ultima verba concernunt bona paterna, quæ liberi nonnisi patre mortuo habere possunt.*

§. V.

Si mater substituens ipsamet expresse declaravit, se per modum fideicommissi substituere: si substitutos fideicommissa-

missarios appellavit; dubio caret, quin liberis per fideicommissum maluerit, quam pupillariter substituere.

Scholion. Licet etiam substitutio per fideicommissum honorabili institutionis titulo facta legatur in Testamento, nisi ob perplexitatem & repugnantiam verborum ipso jure nulla sit per l. 16. ff. de condit. Instit. l. 118. ff. de Reg. Jur. nec utile per inutile vitietur, clausula ista pro non adjecta habenda est. Nec mirum: in genere enim clausulas ex stylo Notariorum præter & contra partium mentem adjectas valere non debere, si in principali dispositione non reperiuntur, nemo non concedit (c).

§. VI.

Quoniam itaque nulla dispositio patris vel matris, quæ fraudem Legitimæ infert, valida censetur (d); nec substitutio matris fideicommissaria in diem, quo infra pubertatem liberi decesserint, subsistit, nisi quoad bona ultra legitimam.

§. VII.

Quemadmodum igitur jus Legitimam de fideicommissis detrahendi a liberis ad quoscunque heredes transmittitur (e), ita in specie quoque ad patrem superstitem transmittitur, si is filie suæ heredis fiduciariæ heres extiterit.

§. VIII.

Si mater in Testamento liberis suis in diem, quo infra pubertatem decesserint, per fideicommissum substituit, & patri superstiti portio statutaria competit, eandem ipsi Testamento nec tollere, nec diminuere potest. Est enim portio

A 3

statu-

(c) Conf. HEIG. P. 2. Qu. 17. n. 11. CARPZOV. P. 3. c. 1. d. 40. n. ult. (d) L. 32. C. de inoff. Testam. c. RAYNUTIUS c. RAYNALDUS X. de Testam. ANTON. FAB. in Cod. L. 6. Tit. 23. d. 9. (e) FRANZK. ad ff. Tit. de Inoff. Test. n. 54.

statutaria conjugi superstiti ipso jure concessa ad instar legitima. Quemadmodum igitur hæc nec tolli nec minui potest, nisi iterum compensetur: cum non ex judicio Testatoris, sed ex provisione Legis debeatur; ita quoque nec portio statutaria patri a matre liberis suis in diem, quo infra pubertatem decesserint, per fideicommissum in Testamento substituente tolli vel minui potest.

§. IX.

Sicut autem nil obstat, quominus Legitima a parentibus liberis vel viceversa in Testamento augeatur, vel liberi non solum in legitima, sed ex asse heredes instituantur; ita quoque *nil impedit, quominus a conjuge portio statutaria superstitis in Testamento augeatur, nisi ipsum ex asse heredem instituere velit.*

Scholion. Atque huc spectat §. 2. Tit. 4. P. 5. Reformationis Francofurtensis, verbis: *Als ordnen, setzen und wollen Wir: wenn sich zuträgt, daß ein Ehegemächt vor dem andern ohne Aufrichtung eines Testaments oder letzten Willens verstürbe etc.* Quoniam enim §. 1. Tit. 7. P. 5. ita se habet: *Würde sich aber zutragen, daß der Ehemann dem Weib, oder das Weib dem Mann, dasjenige, so ihme in den Heuraths-Briefen verschrieben oder NB. sonst von wegen dieser unserer Reformation gebühret, aus gefasster Gräme, durch sein Testament oder letzten Willen unverschuldter Sache entziehen, oder sonst schmälern wolte, so ordnen und wollen Wir, daß solches alles kraftlos und nichtig seyn, auch also, wenn die Fälle sich zutrügen, erkant werden solle, utraque loca vero ita interpretari debemus, ut concordent; igitur illum nonnisi de casu presentis §. augmenti legitima vel heredis institutionis in Testamento facta intelligere licet, cum hic diminutionem & multo magis privationem portionis statutaria excludat,*

cludat, referatque causam, ex qua nonnunquam istiusmodi exclusio fieri solet, eine gefasste Gräme, ad eandem de-
testandam, minime vero restringendam dispositionem.

§. X.

Ac proin non sequitur: Statuta loquuntur de casu, quo portioi statutariae ob Testamentum conjugis locus non est; vel prius inspici jubent Testamentum, antequam portione statutaria superstes conjux contentus esse teneatur: Ergo nonnisi in eventum Testamenti non conditi portioi statutariae locum concedunt. Semper enim subintelligendi sunt illi casus, in quibus conjux superstes ab altero demortuo vel heres institutus, vel portio statutaria ab eodem ipsi aucta.

Scholion. Ita vi *Reformationis Francofurtensis P. 5. Tit. 4. §. 5.* dimidia pars proprietatis mobilium portio statutaria patris superstitis eo in casu est, quo liberi super-
sunt. Nihilominus vero conjux unus alterum Testamento heredem instituere vel eidem portionem suam Testamentariam augere potest; adeoque non sequitur: hoc in casu portioi statutariae locus non est, vel prius inspiciendum Testamentum, antequam parte ista dimidia contentus esse debeat maritus: Ergo Francofurti portio statutaria locum tunc demum habet, quando nullum Testamentum conditum, & porro portio statutaria Testamento tolli vel saltem minui potest.

§. XI.

Si mater liberis in diem, quo infra pubertatem decesserim, per fideicommissum substituerit, pater legitimam a tota quantitate bonorum detrabere potest portione statutaria prius non detracta (f). Et si enim æs alienum prius deducen-

(f) CARPZ. L. 6. R. 48, per tot. LEYSER Medit. ad ff. sp. 91. Med. 5.

ducendum fit, cum bona non intelligantur, nisi deducto ære alieno: Legitima tamen æs alienum æque est ac portio statutaria; consequenter par utriusque debet esse conditio. Sicut itaque alias hæc pro ratione totius substantiæ bonorum æstimatur, incluso ære alieno legali legitimæ (g); ita & hic Legitima incluso ære alieno legali portionis statutarie æstimanda est.

Scholion. Pone ergo Testatricis bona conficere summam 15000. florenorum, & sub iisdem comprehendi 6000. mobilia, pater 3000. portionis statutarie & 5000. legitimæ nomine deducere possit.

§. XII.

Si mater liberis in diem, quo infra pubertatem decesserint, per fideicommissum substituit, pater una cum legitima Trebellianicam quoque detrahere potest. Est enim fideicommissum matris hoc in casu in diem constitutum vel conditionatum (§. 4.). In praxi autem dubio caret, quin si fideicommissum conditionatum vel in diem constitutum Legitima & Trebellianica simul detrahi queant (h). Ergo nec in dato casu dictæ detractioni quid obstat.

§. XIII.

Quarta Trebellianica a patre demum deducenda est deducta portione statutarie & legitimæ (i). Quarta enim Trebellianica est portio bonorum a defuncto relictorum & onere fideicommissi affectorum. Enimvero bona illa non intelligi, nisi deducto ære alieno tam hominis quam legali,

(g) BRUNNEM, Cent. 3. Dec. 23. (h) HARPRECHT in Diff. de Jure deducendi quartas c. 2. § 69. LYNCKER Ref. 382. STRYCK, de Success. ab Intest. Diff. 7. c. 1. §. 26. & Uf. Mod. ad SCr. Trebell. §. 13. (i) Conf. STRYCK, de Success. ab intest. d. c. 1. th. 29. BERGER p. 436.

lis, nemo non concedit. Quare cum as alienum legale tam legitima quam portio statutaria sit, & utraque eodem jure gaudeat; liquet quartam Trebellianicam a patre demum deducendam esse deducta portione statutaria & legitima.

Scholion. Pone ergo bona confiscare summam 15000. flor. & 6000. esse mobilia; 3000. nomine portionis statutariae, & 5000. nomine legitimæ deduci deberent, & dein a residuo 7000. pars quarta detracta 1750. fl. Trebellianicæ nomine competeret.

§. XIV.

Ubi mater quoque pupillariter substituere potest, in dubio tamen potius liberis in diem, quo infra pubertatem decesserint, per fideicommissum substituisse, præsumenda est. Ubi enim Mater pupillariter substituere potest, nec peculiariter introductum, ut pater pupillariter substituens matri legitimam relinquere teneatur, mater eandem patri reliquisse, minime censenda, nisi diserte expresserit. Si vero mater liberis per fideicommissum in diem, quo infra pubertatem decesserint, substituit, patri non solum præter portionem statutariam legitima sed & Trebellianica salva manet. Cum adeo mitior hæc sit sententia, eademque in dubio amplectenda sit, & eo magis hic quod minimum subtraxisse præsumenda sit uxor; in dubio quoque mater liberis in diem, quo infra pubertatem decesserint, per fideicommissum potius, quam pupillariter substituisse præsumenda.

Scholion. Imo puto nec rationem sufficientem adesse, cur potius per fideicommissum, quam pupillariter liberis suis substituisse, cum id potuisset, nisi statuatur quod voluerit, ut præter Legitimam & portionem statutariam etiam Tebellianica ad maritum perveniret. Ita quoque si pu-

B

pill-

illariter substituit, ubi id valet, nec ratio sufficiens est, cur non potius per fideicommissum ipsis substituerit, nisi patrem legitima ibi privare voluerit, ubi ad eandem relinquendam præcise non tenetur. Quare cum contra principium rationis sufficientis mater disponere nequeat, eidem conformiter dispositio ipsius explicanda.

§. XV.

Substitutio fideicommissaria matris in diem, quo liberi infra pubertatem decesserint, a vulgari in eundem diem liberum differt. Hæc enim supponit institutionem liberorum conditionatam, sub ea nempe conditione factam, si liberi ad pubertatem pervenerint; qua liberi in legitima gravantur, etsi gravamen favorem liberorum concernat, adeoque vera gravamen non sit: ob idque impeditur, quominus Legitima ad heredes filia velut patrem ipsius transmitti possit. Enimvero illa substitutio fideicommissaria supponit puram heredis institutionem, qua liberi in legitima non gravantur (§. 6.), imo potius id a matre intenditur, ut patri legitima salva maneat competatque Trebellianica (§. 14.), quam istiusmodi vulgaris prorsus excludit, nullo fideicommissio constituto. Atque sic differentia realis inter utramque non potest non in omnium oculos incurrere.

Scholion. Ne itaque hæc vulgaris cum illa fideicommissaria coincidat, omnis opera in interpretando Testamento danda est. Quoniam enim hæc directæ, illa fideicommissaria autem obliqua substitutio est, confusio oriretur minime permessa. Eamque ipsam ob causam, ne confundantur liberis legitima, sine onere relicta censenda est, si substitutio a matre in diem istum per fideicommissum facta, quo transmitti possit in patrem superstitem, & in dubio quoque potius pro fideicommissaria illa substitutio-

tutione, quam hac vulgari præsumendum, quia pro marito illa favorabilior. Habemus apud BERLICHIVM (*k*) casum istiusmodi substitutionis vulgaris, qui a dicto casu substitutionis fideicommissariæ, nobis hoc anno ad respondendum de Jure oblato & sub calcem adjecto, multum differt, & manifestissime demonstrat, quanta inter utramque sit differentia. Ex illo id quoque apparet, æque ac ex substitutione pupillari uxorem maritum suum minus ac cognatos suos dilexisse, consequenter ubi non eadem, sed substitutio fideicommissaria electa, id e contrario indicio est, uxorem maritum suum magis quam cognatos suos dilexisse.

§. XVI.

Cum itaque *substitutio fideicommissaria* indicium majoris amoris erga maritum quam erga cognatos; amor vero defuncti optimum ipsius voluntatem cognoscendi principium sit; evidens est, quod *in eadem omnis præsumtio & interpretatio pro marito contra cognatos facienda sit.*

Scholion. Alias sane mater vulgarem substitutionem in eundem diem, vel pupillarem eligere debuisset, quemadmodum potuisset, si in conjectanda ultima voluntate sua Judicem hac via naturali incedere ipsi displicuisset. Quod magis confirmat, si mater detractionem Quarta Trebellianicæ non prohibuit, quemadmodum a testatore prohiberi potest (*l*), etsi aliqui inter liberos primi gradus & alios distinguant, ut nempe in his prohibitio valeat, non in illis, quod faciunt GAIL. (*m*) & BARRY (*n*), utpote quam di-

B 2

(*k*) Decif. Aur. CXI. (*l*) BACHOV. ad Treutler. Vol. 2. Disp. 14. th. 10. Lit. a. CHRISTIN. Vol. 5. Dec. 204. n. 16. (*m*) L. 2. O. 138. n. 16. (*n*) de Success. L. 15. Tit. 8. n. 4.

stinctionem bene rejecere BACHOV (o), STRYCK (p),
WERNHER (q), BERGER (r).

RESPONSUM JURIS.

Dennach Uns Doctoribus und Professoribus der Juristen-Facultät bey Ihro Königl. Majestät in Schweden Fürstl. Hessischen Universität allhier zu Marburg vorsehende Facti Species, subnexa quaestione Juris, nebst zwey rechtlichen Bedencken Philalethæ und Callistrati, auch übrigen Literalien zugesendet, und Wir Unser rechtliches Gutachten darüber zu ertheilen gebethen worden; Als haben Wir gesante Literalien fleissig verlesen und Collegialiter reiflich erwogen, berichten darauf zur freundslichen Rechts-Belehrung: Obwolen Callistratus aus nachfolgenden Gründen zu behaupten vermeynet, daß der Herr Obrist-Lieutenant von Pappenheim des halben Theils von seiner Ehegemahlin hinterlassenen fahrenden Haabe nomine portionis statutariae sich im geringsten nicht anzumassen, noch auch Legitimam & Trebellianicam abzuziehen befugt seye, und allenfalls die Legitima deducta prius portione statutaria computirt werden müsse, weilien

1.) Die portio statutaria vermög Franckfurter Reformation

Part. 5. Tit. 4. §. 2.

allein in dem Fall, wann kein Testament vorhanden, statt finde, sonstien aber die successio testata der successioni ab inte-

(o) d. th. 10. lit. b. (p) de Cautel. testam. c. 22. memb. 1. §. 16. (q) P. 4. O. 7. n. 127. (r) Pilocal. For. Qu. 4. p. 83.

intestato, wann gleich ein anders in Ehe-Pacten versehen, allerdings vorgehe, aus dem Testament aber sub [2] klar erscheine, daß die Frau Testirerin ihrem Ehegemal nichts als den usufructum bonorum vorbehalten wollen &c. Sodann

2.) Die Legitimam anlangend, die bekante Rechts-Regul: quod legitima nullo onere gravari possit, in Ansehung eines Fremden sowol, welcher dieselbe nomine defuncti, cui legitima debetur, pretendiret, als auch bewährter Rechts-Lehrer Meinung nach, in substitutione pupillari ihren Abfall seyde.

ESBACH. ad Carpz. P. 3. Const. 8. def. 1. num. 3.

Einfolglich der Herr Obrist-Lieutenant, qua heres seiner Fräulein Tochter, und weilen die Frau Testatricin (gleich wie dieselbe nach der Franckfurter Stadt-Reformation wohl befugt gewesen) derselben ihre Geschwistere pupillariter substituïret, die legitimam mit Recht nicht pretendiren könnene, besonders da gedachter Herr Obrist-Lieutenant dieser disposition niemals widersprochen, vielmehr nachgehendes das ganze Testament agnoscirt habe &c. Derowegen auch

3.) Die detractio Trebellianica, weil die substitutio pro fideicommissaria nicht sondern directa zu achten, keine Statt habe, und wann auch schon dieselbe pro fideicommissaria zu halten wäre, die Trebellianica dennoch, weil die Tochter allein und nicht deren Kinder daran gebunden, und das fideicommiss zum besten der Familie geordnet worden, nicht abgezogen werden könte.

KNIPSCH. de fideic. cap. 6. n. 169. 170.

Endlich

4.) Kein Zweifel seyde, daß in-computatione legitimæ

B 3

das

Das as alienum zusehenderst abgezogen werden müsse, mit-
hin die portio statutaria, qua instar aris alieni sit,

STRYK. de success. ab intest. Diff. 4. c. 3. §. 2. 20.
ebensfalls zuvor a massa bonorum abzuziehen seye.

Dierweilen aber quoad 1.) in oballegirter Reformation
Part. 5. tit. 4. §. 2. klar versehen, daß die Hälfte der fahren-
den Haube dem überbliebenen Ehegatten eigenthümlich
verbleiben solle, und daß solches allein von dem Fall, wann
kein Testament vorhanden, zu verstehen seye, aus dem
in contrarium angezogenen §. 2. d. tit. 4. nicht kan erwie-
sen werden. **Summassen die Worte: ohne Aufzeichnung
eines Testaments** u. ganz füglich von dem Fall sich ver-
stehen lassen, da ein Ehegatt dem andern nicht nur die
portionem statutariam übrig läßt, sondern ihn entweder
zum Erben einsetzet, oder mit was ansehnlichem über
die portionem statutariam bedenckt, was aber eben daselbst
von denen Ehe-Pacten angeführet wird, worinnen entwe-
der alle Güter, oder ein Theil derselben, dem Lebtlebenden
vermacht werden; als welche nach der Reformation

Part. 3. Tit. 2. §. 4. & 5.

(excepta dotis & donationis causa) unkräftig und un-
gültig sind, so zu verstehen ist, daß solche Pacta durch
ein Testament oder andern letzten Willen geändert wer-
den können. **Mithin gar kein Zweifel ist, daß die
Worte: ohne Aufzeichnung eines Testaments** u. ex
Tit. 7. d. Part. 5. als dem ohnezweifelsten sede hujus
materia, rem quippe aperte definiente, zu erklären
und zu suppliren seyen; Und aber es nicht allein ver-
möge der gemeinen Rechte mit der portione statuta-
ria

ria die Beschaffenheit hat, daß ein Ehegatt dem andern solche weder per testamentum gänzlich zu entziehen, noch sonst auf einige Weise zu schmälern befugt ist.

BERLICH. P. I. Decif. 51. n. 3.

STRYK. de success. ab intest. Diff. 4. C. 3. §. 2.

BOEHMER. Vol. 2. P. I. Conf. 627. n. 10.

ne quidem in favorem pia causa;

LYNCK. Decif. 1139. per tot.

sondern auch solches in der Reformation

d. tit. 7. §. 1.

denen Ehegatten ausdrücklich sub clausula annullatoria untersagt, und in folgendem §. 2. d. t. 7. denenselben nur in denen zugebrachten, wie auch dem halben Theil der errungenen Güter zu restituiren nachgelassen wird.

So ist ganz unwidersprechlich, daß der LLatorum intention unmdglich nur auf den Fall, wann kein Testament vorhanden, und als ob sonst in præjudicium portionis statutarie zu restituiren erlaubt wäre, gerichtet gewesen seyn könne: Die hierbey ferner gemachte Einwendungen aber, daß ersagter §. 1. von Entziehung der Gebühr aus gefasstem Gram rede / und von revocation der Ehepacten, wie auch dem halben Theil der Errungenschaft nach Anleitung FICHARDI und SPRENGERI zu verstehen seye, keine rechtliche attention meritiren, gestalten deren Unerheblichkeit in der Anlage sub [7] §. 6. 10. & 11. genugsam gezeigt worden;

Dannhero, wann gleich der Frau Testatrixin Wille und Meinung gewesen wäre, ihrem Eheherrn die portio-

tionem statutariam zu entziehen, solches contra expressam legem prohibitivam keinen effect haben, sondern kraftlos und nichtig seyn würde, auch also nach Maasgebung bezesagten §. 1. erkennet werden müste, ohne daß auch mit einigem Schein Rechtens behauptet werden kan, daß solches der Frau Testatricin intention gewesen, angesehen in §. 6. des Testaments nur allein vom usufructu, nicht aber de portione statutaria in mobilibus Meldung geschehen; unius autem positio non est alterius exclusio, & omissum in dispositione remanet decidendum secundum dispositionem juris communis,

BERLICH. P. 2. Decis. 262. n. 7. seqq.

cui testator semper se conformasse creditur.

Und ob zwar, quoad

2.) von vielen Rechtsgelehrten, denen unter andern auch

LUDOLPH. P. 2. Obs. 119. in not. num. 2.

STRYK. de caut. testam. cap. 7. membr. 3. §. II.

beypflichten, ratione legitimæ zwischen Eltern und Kindern und deren Erben ein Unterscheid gemacht wird; der mehresten einhellige Meinung dennoch dahin gehet, quod liberi fideicommissio gravati jus detrahendi legitimam ad heredes etiam extraneos transmittant, per

L. 32. C. de inoff. testam.

MANTIC. de Conject. ult. vol. lib. 7. tit. 8. n. 2. seqq.

MENOCH. lib. 4. praef. 72. n. 2.

FUSAR. de substit. quaest. 296.

BRUNNEM. Cent. 3. Decis. 36. n. 3.

quam

quam conclusionem indubitabilem & practicam esse, atque de plano secundum omnes procedere testantur

JUL. CLAR. lib. 3. sentent. §. testamentum. quæst. 72. num. 1. ¶i. circa primum.

PEREGRIN. de fideic. art. 8. n. 23. add.

HARPPRECHT. de jur. deduc. duas quart. th. 50. & 51.

ubi hoc pluribus ostendit, & ad contraria respondet.

Daß aber die in §. 5. des Testaments befindliche substitution pro fideicommissaria zu halten seye, sowol aus denen Formalien, deren sich die Frau Testatrix bedienet:

So will ich denenselben meine Geschwistere etc. per fideicommissum substituirt haben.

als auch, daß die substituti in §. 3. & 7. des Testaments ausdrücklich fideicommissarii genennet werden, offenbar erscheint, folglich da ex antecedentibus & consequentibus de mente Testatricis genugsam constiret, die beygefügte ungeschickliche Worte: *honorabili institutionis titulo*, nichts widriges operiren können. Dann so wenig clausula accessoria naturam contractus mutiren,

BARSHAM in radice clausularum cap. 26. n. 16.

so wenig kan diese von Callistrato selbst betitelte wunderliche Benennung naturam substitutionis fideicommissariae ändern, sondern ist ein blosses Anzeigen, daß der Verfasser des Testaments dieselbe nicht verstanden; Und ist demnach solche clausul pro non adjecta zu halten, oder man müste eine contradiction in adjecto zugeben, welche in interpretatione ultimarum voluntatum omni modo zu evitiren,

C

iren, selbige auch vielmehr so einzurichten, ut conferrentur, non vero pereant. Und daferne diese substitution pro directa & pupillari gehalten werden könnte, würde doch solches nichts releviren. Dann weil vermöge der Reformation

P. 4. T. 4. §. fin.

nicht einmal der Vatter in pupillari substitutione die Legitimam der Mutter entziehen kan, so ist die Mutter solches zu thun noch viel weniger befugt, so dasz bey diesem irrigen supposito die detractio legitima nichts desto weniger statt finden würde; Diesem nach auf der Testirerin Willen, ob dieselbe ihrem Eheherrn die legitimam entziehen wollen, welches in ihrem Vermögen nicht gestanden es nicht ankömmt, ohne dem, dasz solches der Testaricין Abscheu gewesen, aus denen ungeräumten Formalien der substitution nicht kan erwiesen werden.

vid. adj. sub [8] §. 3. & 5.

Dabeneben ein unerfündliches Vorgeben ist, als ob der Herr Obrist-Lieutenant das Testament agnosciret habe, indem das Gegentheil aus denen adj. sub [2] [3], worinnen er sich alle ihm dagegen zustehende jura reserviret, überflüssig erbhellet. Derowegen quoad

3.) Kein Zweifel vorwaltet, dasz die detractio Trebellianica gleichfals Platz habe, immassen bekanten Rechts, quod in fideicommissis in diem vel sub conditione relicta duplex quarta detrahi possit, & jus hoc detrahendi ad heredes transmittatur, wie beyhm

HARPPRECHT. d. Tr. §. 50. & 51.

weit-

weitsläufigt ausgeführt, und davon præjudicia apud

MEV. P. VII. Decif. 19.

BRUNNEM. Cent. 2. Decif. 33.

LYNCK. Decif. 843. 915. & 1259.

und andern mehr zu finden, welches hier um desto mehr
Platz hat, je weniger ein Testator die detractioem Tre-
bellianicæ nach der Reformation

d. P. 4. T. 5. §. 3.

verbieten kan, woben vergeblich ein fideicommissum fa-
milie fingirt wird: Ratio enim conservandæ familiæ a Te-
statore (ut in casu proposito) non expressa, nisi mens
& intentio ejus contrarium suadeat, non est inducenda,
præsertim quando Testator fœminas ad fideicommissum vo-
cavit,

FUSAR. de subtit. fid. quæst. 480.

als welches dann Callistratus selbstem nothwendig einran-
men muß, wann er anders keine contradictoria statui-
ren will, weil er annimt, daß durch dasselbe nicht der
Tochter Kinder, sondern sie allein gebunden seye. Letzt-
lich quoad

4.) Der Billigkeit und gemeinen Rechten gemässer
zu seyn scheint, quod in computatione legitimæ portio
statutaria non sit prius deducenda per ea, quæ tradit

CARPZOV. Lib. 6 Respons. 48.

STRYK. de success. ab intest. diff. 4. cap. 3. §. 59. &
60. in contrarium supra male allegatus.

WERN-

wo er solches mit einem præjudicio der Wittenbergischen Juristen-Facultät bekräftiget, dabeneben auch dem von Callistrato erregten dubio würcklich abgeholfen, indem er, wie Philaletha, in Adj. sub [8] §. 7. inter æs alienum hominis & legis gar sündlich distinguiert.

Ergehet demnach schlüsslich Unsere Meinung in Rechten dahin, daß des Herrn Philalethæ so rubricirtes Rechtliches Informat sub [4] im geringsten nicht enervirt, mithin die Uns vorgelegte Frage affirmative zu beantworten seye. Alles von Rechts wegen, salvo tamen cujusvis rectoris sententis judicio; Urkundlich Unsers hierunter gedruckten Facultät-Zinsiegels. Actum Marburg mensis Aprilis 1741.

(L. S.)



Marburg, Diss., 1741-43

VD 18

ULB Halle
005 034 809

3



TA → OL

1+ 8 Stück verknüpft



20
Pri. 53. num. 282

D. JOH. ULRICI CRAMERI,
POTENTISS. SUECOR. REG. HASS. LANDGR. CONSIL.
AUL. PROF. JUR. ORD. p. t. FACULT.
JUR. DECANI.

1741, 21

PROGRAMMA

DE

285
SUBSTITUTIONE
FIDEICOMMISSARIA
MATRIS IN DIEM,
QUO LIBERI IPSIUS
INFRA PUBERTATEM
DECESSERINT,



NEC CUM VULGARI IN EUNDEM DIEM
NEC PUPILLARI CONFUNDENDA.

200

LECTIONES SUAS AD PANDECTAS
INTIMAT.

CUM RESPONSO FACULTATIS.

MARBURGI CATTORUM, 1741.
TYPIS PHILIPPI CASIMIRI MULLERI, ACAD. TYP.

