





F. 4. num. 4.

22
DISSERTATIO INAUGVRALIS
DE
IVRIBVS ET OBLIGATIONIBVS
EX
FEVDORVM OBLATIONE
DESCENDENTIBVS.

1770 7

P. 328

QVAM
PRAESIDE
DANIELE NETTELBLADT
POTENTISSIMI BORVISSORVM REGIS CONSILIARIO INTIMO,
ET IVRIVM IN FRIDERICIANA PROF. PVBLICO
ORDINARIO.
PRO SVMMIS IN VTROQVE IVRE HONORIBVS
ET
PRIVILEGIIS DOCTORALIBVS
IMPETRANDIS.

D. X. SEPTEMBRIS MDCCLXX.

PVBlicAE ERVDITORVM DISQVVSITIONI SVBMITTIT
AVCTOR ET RESPONDENS

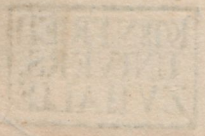
IVSTVS CHRISTOPHORVS BOEHMER
HALENSIS.



HALAE MAGDEBVRGICAE
EX OFFICINA GEBAVERIAN



ILLI DISCRETARIO ANNOUATARIO E E E M
P H I L I P P O I O S E P H O
D E L A R I G E S
P O T E N T I S S I M I R E G I S C A N C E L L A R I O
I N T E R I O R I S A D M I N I S T R O
C O L L E G I O R U M G R A E C I A E I N S I M I L I T E R A S I D I
D A M I E L E N T I N I S T R A T
P O T E N T I S S I M I R E G I S C O N S I L I A R I O P R I M O
P L E N I S S I M O A T Q V E E X C E L L E N
T I S S I M O D O M I N O
P R O S V M I S I N A D M I N I S T R O H O N O R I B U S
C A R O L O I O S E P H O
M A X I M I L I A N O
L I B E R O B A R O N I
D E
F U R S T E T K A P F E R B E R G
P O T E N T I S S I M I R E G I S S T A T U S A D M I
P R A E S I D I S V M M I T R I B U S A L I E
R E R U M F E U D A L I U M D I R E C T O R I A C A D E M I A R U M Q V A E R E G I A
E X O F F I C I O E V M C R A T O R E



ILLVSTRISSIMO ATQVE EXCELLEN-
TISSIMO DOMINO
DOMINO

PHILIPPO IOSEPHO
DE
IARIGES

POTENTISSIMI BORVSSORVM REGIS CANCELLARIO
SVPREMO
INTIMO STATVS ADMINISTRO
COLLEGIORVM, QVAE IVS REDDVNT, OMNIVM, PRAESIDI
SVMMO
MEMBRO REGIAE SCIENTIARVM ACADEMIAE

VT ET

ILLVSTRISSIMO ATQVE EXCELLEN-
TISSIMO DOMINO
DOMINO
CAROLO IOSEPHO
MAXIMILIANO
LIBERO BARONI

DE
FVRST ET KVPFERBERG

POTENTISSIMI BORVSSORVM REGIS STATVS ADMI-
NISTRO INTIMO
PRAESIDI SVMMI TRIBVNALIS
RERVM FEVDALIVM DIRECTORI ACADEMIARVMQVE REGIA-
RVM CVRATORI



DOMINIS SVIS GRATIOSISSIMIS
HOC QVALECVNQUE DE CLIENTELIS OBLATIS
SPECIMEN

IN PERPETVAE REVERENTIAE CERTISSIMVM PIGNVS
VENERABVNDVS

CONSECRAT

SEQVE SIMVL IN MAECENATVM INDVLGENTISSIMORVM
CLIENTELAM CONFERT

TANTORVM SANCTORVMQVE NOMINVM

AT ET

ILLVSTRISSIMO ATQVE EXCELLEN
DE NATVSSIMO DOMINO
DOMINO

CAROLO JOSEPHO
MAXIMILIANO
LIBERO BARONI

FÜRST ET KAPITZBERG

CVLTOR OBSEQVENTISSIMVS

IYSTVS CHRISTOPHORVS BOEHMER.



DE
IVRIBVS ET OBLIGATIONI-
BVS EX FEVDORVM OBLATIONE
DESCENDENTIBVS.

CAPVT I.
DE NATVRA OBLATIONIS IN FEV-
DVM IN GENERE.

§. I.

ACTVS OBLATIONIS IN FEVDVM ET INFEV-
DATIONIS.



*S*i *allodium* alteri non nisi hac lege traditur, vt
sibi ab ipso infeudetur, oritur inde *feudum*
oblatum, quod est *feudum a domino in re*
sibi in feudum oblata constitutum. In hoc
constituendo duos actus occurrere palam est,
actum oblationis in feudum, quo res alteri sub dicta lege traditur,
A et

et actum infeudationis, quo in re oblata constituitur feudum. Licet ergo recte dici possit feudum praeuia oblatione concedi; idem tamen per oblationem non constituitur, id quod fit eius infeudatione, qua dominium utile allodii oblato offerenti sub nexu fidelitatis conceditur.

§. II.

VTERQUE OLIM ETIAM INTVITV TEMPORIS
SEIVNCTVS.

Diuerso tempore olim actus oblationis et infeudationis peragebatur, ita, vt, si quis allodium in feudum offerret, praeterlapso anni atque diei spatio cum bonis oblatis infeudaretur ^{a)}. Ratio huius consuetudinis in dispositione iuris prouincialis Saxonici continetur ^{b)}, quae successu temporis in desuetudinem abiit,

^{a)} Sic in charta de ao. 1197 apud I. P. de LVDEWIG in reliquis MSc. med. aevi Tom. XI. p. 605. Otto et Albertus Marchiam Brandenburgensem in feudum obtulerant Archiepiscopo Magdeburgensi, repromittenti quod bonu eadem, quaecumque iidem fratres praefatae ecclesiae contulerant, transacto anno et sex hebdomadis a tempore collationis concederent in feudo, et eis restituerent omnia. Exhibet IOACHIMVS MVLLE RVS in dem neuendecktem Staats-Cabinet, in der dritten Eröffnung Cap. 2. p. 39 vsque 50 varia adhuc diplomata, quae actum oblationis et actum infeudationis anni et diei spatio olim seivnctum sistunt. Haec strictim recensere iuuabit verbis IO. DAN. GRVBERTI, qui eadem exhibet in Originibus Guelphicis tom IV. p. 51. Anno 1323. Fredericus Dynasta Strausfurtenensis, fatetur se arcem suam Turode cum pertinentiis, suam scilicet proprietatem, Balthasaro Thuringiae Landgrauio obtulisse, ab eo

que, cum eam annum et diem potenter et sine cuiusquam imperitione tenuisset, recepisse in feudo. Ao. 1395. Otto et Hermannus fratres, Comites Orlamundani, notum faciunt, quod eidem Landgrauio allodia sua, quae nominantur, obtulerint, eaque, postquam Landgrauus ea diem et annum, vt iura requirunt, sine impetitione possederat, ab eo receperint in feudum. Ao. 1398 Albertus Comes de Kirchberg idem fatetur de arce superiore Cranichfeld, quam Balthasar Landgrauus sibi oblato per annum et diem possederit, reddiditque tanquam feudum.

^{b)} Ius Prouinc. Saxon. Lib. I. art. 34. Schwelch man sin güt gibe und daz wider zu lene entpfet deme herren hilfet die gabe nicht her en behalde dar Gut in sinen ledeleichen geweren iar und tac. sint mac erz jenene sicherlichen wider lichen. so daz her noch oben sin erbe nichem eigen daran bereden en mag.

abiit ^e), adeo et *actus oblationis et infeudationis vno eodemque tempore breui manus traditione perfici coepit* ^d).

§. III.

CAUSAE OBLATIONVM.

Motiva quibus ducti possessores bona sua aliis in feudum obtulerunt, *causae oblationum* dicuntur. Sunt haec vel *generales* ^e), quae plurimarum oblationum sunt communes, repetitae potissimum a statu medii aevi turbulento, et ab opinione seculi, seu operis meritorii opinione ^f), vel *speciales*, seu certis oblationibus propriae ^g), veluti si *pro redemptione ex captiuitate facta est oblatio*. Nec haec praetermittendae, cum ipsae contineant nonnunquam *rationem iurium et obligationum, feuda oblata concernentium*, siquidem in *spontanea oblatione*, cuius etiam in diplomatibus expresse fit mentio ^h),

A 2

salua

e) De non vsu *Iur. Prouinc. Saxonici* cit. loco ipse BERGERVS testatur *Elect. discept. furenf. Tit. XL. p. 1246.* Docte interpretator *Iur. Prouinc. Saxon. cit. articulum BVRI in der Erläuterung des Lehn-Rechts* p. 330. sub Num. 4.

d) Id quod probant tam *litterae feudi reuerfales*, quam *litterae inuestiturae, oblationem et infeudationem eodem tempore peractam* recensentes, nulla amplius anni et diei facta mentione. Sic Iohannes de Limpurg in charta de Ao. 1310. *decem marcarum redditus, quos in villa Meynsfeld habuit, ad manus Archiepiscopi libere resignasse, et eos in feudum ab ipso recepisse* profitetur. Exstant dictae litterae apud Dom. de GVDENVS *Cod. Diplom. Tom. III. p. 64.*

e) SCHANNAT *client. Fuldensi* p. 13 *feuda oblata Fuldensia vel soli pietate, vel timore, aut seruili reuerentia,*

vel lucri seu praemii spe, vel denique rationis fiducia nata esse recenset.

f) Causas oblationum HERTIVS *diff. de feudis oblati* §. 4-9 illustravit, nec non BEAT. IVSTVS HENNIGVS BOEHMERVS, auus venerandus, in *diff. de feudis ecclesiasticis C. I.*

g) Nonnullas recenset HERTIVS *diff. de feudis oblati* §. 10-14., et testimonio firmiter.

h) Sub verbis *sponte resignanti, non coactus, nec aliqua necessitate compulsus, bona mea voluntate, ex affectione speciali resignanti*. Sic in oblatione oppidi et munimenti Valkenov in feudum sub pacto successione hereditariae et femineae ac liberae alienationis facta 1539 verba occurrunt: *Ad omnium noxtiam volo peruenire quod non coactus, vel aliqua necessitate compulsus, sed ex spontanea et bona mea voluntate, ac ex affectione speciali, quam ad — habeo, bona omnia*

salua erat facultas legem oblationi dicendi ⁱ⁾, quae in coacta adempta praesumitur ^{h)}.

§. IV.

OBIECTUM OBLATIONIS IN FEVDVM.

Quando *allodium in feudum offerri* dicimus, hoc nomine designamus bona non feudalia, seu quae in nexu feudali non sunt ^{l)}; Complectitur *allodium* in hoc sensu generaliter tum bona auita, seu *allodia in specie sic dicta*, tum bona acquisita ^{m)}; illa etiam vulgo *Stamm- Geschlechts- Güter* dicuntur ⁿ⁾, quae in eo cum feudis conueniunt, quod in iisdem masculi tantum perinde ut in feudis succedant, quod alienari nequeant, alienata vero retrahi possunt; etiam si ideo cum feudis non sint confundenda, propterea quod eorum dominium diuisum haud fit in *directum* et *utile*, nec sub *mutuae fidelitatis* promissione conferantur, ideoque *essentialia* feudorum deficiant.

§. V.

omnia mea in ipsius resignando manus, ea ab ipso recepi et recipio in manus. Exstat diploma apud PETRVM de LVDEWIG in reliq. MSct. Tom. VI. p. 34 et 35. In litteris reuersalibus, quibus recensetur oblatio plurium locorum in feudum regi Bohemiae facta, vna cum ritu cessionis et acceptationis a nouo domino, atque redditionis ac susceptionis a nouo vasallo, saluo iure dotalitii vxoris de ao. 1327. apud IO. PETRVM de LVDEWIG cit. loco Tom. VI. lib. I. §. 38. profitentur ipsi vasalli: — recognoscimus et fatemur nos natura de liberatione praehabita de bonis nostris infra scriptis videlicet — factos esse feudales, et vasallos, et eorum resignationes in suis sponte facta manibus, ea ab ipso pro nobis in feudum recepisse.

ⁱ⁾ e. g. Ut feminae succedant, nec

feuda extincto stemmate masculino domino aperiantur.

^{h)} Prouoco ad tales *allodiorum in feudum oblationes* quae quibusdam in poenam impositae fuerunt. Cuius rei exempla exhibet HOFFMANNVS in *diss. de feudis poenae* §. 7-13.

^{l)} Varium quidem *allodium* habet significatum, sed *generali* utimur in doctrinis feudilibus, si de separatione feudi ab allodio, de heredibus allodialibus sermo est, cumque seruamus, si de *allodis in feudum oblati* quaeritur, cum comprehendat *speciales* significatus.

^{m)} II. F. 26. §. 1. I. F. 43, 44, 45.

ⁿ⁾ Naturam honorum auitorum et acquisitorum sic distinguit GEORGIVS LVDOVICVS BOEHMER, patruus ad cineres mihi vsque colendus, in *prin-*
iur.

§. V.

MODVS CONSTITVENDI FEVDA OBLATA.

Oblatio in feudum eiusque constitutio vel indefinite fit, cum nihil definitur circa iura et obligationes, quae feudum oblatum concernunt, vel definite, cum haec conuentione definiuntur, cuiusmodi conuentionem *legem oblationis* dicere iuuat. Haec continet speciale fundamentum iurium et obligationum circa feudum oblatum, perque illam naturalibus feudorum aliquid addi vel detrabi potest^o). Si vero indefinite facta est oblatio in feudum, eiusque constitutio: naturalia feudorum tacite contrahentibus placuisse praesumuntur^p).

§. VI.

LEX OBLATIONIS GENERALIS ET SPECIALIS.

Lex oblationis vel generalis est, qua norma generalis definitur iurium et obligationum circa feudum oblatum^q), vel specialis, qua iura ipsa et obligationes circa feudum oblatum definiuntur. Placuit frequenter *ius curiae feudalis nominatim adoptare* tamquam *normam iurium circa feudum oblatum*, quae *lex oblationis generalis* est^r).

A 3

CAPVT

iur. feud. §. 41. quod illa iure successio- nis specialis, obseruantia pactisque defini- ta, non nisi his deferuntur, qui sunt in familia; haec vero alia ratione quam vi specialis iuris succedendi in familia ac- quisita sunt.

o) I. F. 2. §. 2. Si aliquis tenor prae- ter communem feudi rationem in im- stituta dicatur interuuisse. II. F. 12. pr. Nisi facta fuerit eo pacto inuestitu- ra. II. F. 18. pr. I. F. 20

p) II. F. 2. §. 3. Si vasallus per pactum speciale contra feudi consuetudinem alle- gat, veluti de filiarum successione liceat ei tenorem, si potest, sicuti inuestituram probare.

q) Huc spectant formulae infeuda- tionis feudorum oblatorum: Als fuidi- sches Lehn-Herkommen Recht und Gewohnheit ist. Nach Mann-Lehn Rechr. Nach Burg-Leben Herkommen und Rechr. Alles nach fulaischen Leben Herkommen und Rechten. Zu rechten Mann-Leben. Nach fuidischer Le- hen Gewohnheit und Herkommen. Nach Brunekischen Leben et quae sunt aliae, quas illustrent SCHANNAT client. Fuld. p. 7. et KOPPIVS in den Pro- ben des teutschen Leben-Rechtes p. 33-56.

r) Vti constat aus dem Riedelselischen Burg-Leben Revers de ao. 1420. sub ver-

CAPVT II.

DE IVRIBVS GENVINIS ET SPVRIIS
EX FEVDORVM OBLATIONE DE-
SCENDENTIBVS.

§. I.

QVAENAM ADSVNT FVNDAMENTA IVRIVM FEV-
DORVM OBLATORVM.

Exposui *indolem oblationis in feudum*, vt eo certius constituere liceat principia, ex quibus *iura et obligationes circa feuda oblata* sunt aestimanda. Repeto haec tum ex natura *infeudationis*, vi *oblationis in feudum factae*, tum ex *iure curiae feudalis*, quod per *legem oblationis generalem expresse vel tacite agnouisse offerens* censetur, tum ex *lege oblationis speciali*, qua *iura specialia* intuitu feudi oblari definiuntur. Secundum hoc triplex fundamentum *iura feudorum oblatorum* triplicis generis sunt, *iura communia*, *iura particularia*, *iura specialia*, quae exponere, et expensis obiectionibus, ad *specialia iura* progredi, propositum est.

§. II.

verbis: und han sie darin gesetzt mit Gerichte als derselben Gerichthes Rechte und Gewohnheit ist. KOPPIVS de insigni differentia p. 389. In litteris reuersalibus quibus Comites Solmenses castrum proprium Hohensolms feudum oblatum declarant ao. 1323. promittunt — quod nos fidele nostrum seruicium cum quatuor galeatis viris et alias secundum consuetudinem patrie equis et armis legaliter expeditis electo tenemur impendere. de GVDENVS Cod. Dipl. T.

III. p. 205. Litterae Henrici de Erenberg de bonis ecclesiae Treuirensi oblatis receptisque in feudum ao 1327 continent hanc legem oblationis generalem sub verbis: — et quod eadem bona ab eodem recepi, et recipio, ac me recepisse recognosco in feudum cum onere, fidelitate, iuramentis et seruiciis in talibus feodis debitis de consuetudine et de iure. de GVDENVS Cod. Dipl. Tom. II. p. 1033. et 1034.

§. II.

INFEVDATIO VI OBLATIONIS FACTA EST SPECIES
INFEVDATIONIS.

Si spectemus *infeudationem, vi oblationis in feudum factam*, huic insunt omnia, quae *infeudationi in genere* insunt. In ipsa videlicet *oblatione in feudum* quae viam praeparat *infeudationi*, res oblata sub lege et conditione *infeudationis domini* facta esse censetur, siue *traditio vera*, siue *ficta* interuenerit. In *oblatione reali*, quae sub *origine oblatorum feudorum* vigeat, id ne in dubium quidem vocari potuit, cum dominus *allodium* sibi *oblatum* per annum et diem possideret, antequam id *offerenti* largiretur in feudum. Nec aliter se res habet in *oblatione verbis facta*, qua

s) In charta de ao. 1397. Otto et Hermannus Comites Orlamundani profitentur, se *allodia* sua Balthasaro Thuringiae Landgrauio oblata, cum is ea annum et diem possidisset, recepisse in feudum. APVD MVLLERVM in entd. Staats Cab. P. III. c. 2. p. 41. Unde der egerante unser gnediger Herre Balthasar Langgrau zu Doringen und Mareckgrau zu Missin und seiner Erbin haben auch die vghenantin Schloße — mit allen yren Zugehörigin alzu obgeschriben stad. darnach alke wir en das alzo usgegeben und zugeantworet haben über Jar und Tag, und alke lange sy das bedürfn in dem Rechtin ane rechte Ansprache yme gebabt haben, und darnach uns vorgeantzin Grauen Otten von Orlamünde und unserm Lebens-Erbin auch die mydr von ym und sin Erbin zu rechten Leben empfangin haben und uns danere onder sy vorantzet haben, dy Gut von ym zu seztene, gebruchin und haben als Lebens-Gutis Rechte und Gewanheit ist. Seculo XV adhuc occurrit illustre

exemplum, quo Henricus, Comes Schwartzburgensis, Castrum Almenhusen more veteri, quo per annum et diem domino relinquere solebat possessio, in feudum obtulit ecclesiae Fuldensi. Litteras reversales Henrici comitis exhibet SCHANNAT in Clientela Fuldensi in Cod. prob. N. CXXII. Haben wir Almenhusen unser Schloß und Dorff das unser fry eygen ist mit wolbedachtin Mute. und guten Rate unser Frinde und lieben Getruwen, zu rechtin Leben empfangen von dem vorgeantzen unserm Gnedigen Herren von Fulde und syme Stichte, und empfaen das in Crafft desz Briene zu eyne rechtin Fuldischein Leben. als Recht und Gewanheit ist, und haben dasselbe unser Schloß und Dorff Almenhusen usgegeben und usgelassin an dem Landge, richte des Stuls zu Winkel und des geantworr, in des vorgeantzen unsern Herren von Fulde und siner Stichtes rechte Gewelere als sinz eygen Gutis. Recht, und Gewanheit ist, und sollen und wollen eme des genantzin Schloßis und Dorfes eyne rechte

qua *allodium* mutua voluntate domini et vassalli traditum habetur interueniente *brevi manu traditione*: idque exprimentur *oblationum* formulae, quae *resignationis in manus domini factae et receptionis ab eodem mentionem faciunt*, vt in formula §. 2. exposita, vcl quibus *allodium oblatum in domini potestatem redactum esse dicitur*, vt de eo tamquam de proprio disponeret *). Quae ergo *oblationem* insequitur *inuestitura*, ab inuestiente, tamquam a domino, facta esse intelligitur, qua retento dominio directo *allodii* sibi *oblato*, vtile eiusdem dominium offerenti concedit sub nexu fidelitatis. Hoc sensu *resignatam in manus domini proprietatem iure feudi se recepisse* profitentur vassalli **).

§. III.

rechte Gewere sy Jar und Tag an ydermanden Ansproche als recht und gewinlich ist; und hat der vorgevant unser Herre von Fulde uns und unsern Erbin mit donselbin Schloss und Dorff und mit unserm Dorff Abteibissingen und mit allen andern Gutern die wir von Rechte von eyne und syne Stichte zu Fulde zu Leben haben sollen, als das sin Lebenebrife us wiset, und soltu und wollen die vorgevante Leben von eme, und syne Stichte entphaen als digke des Not thud.

*) Talis est formula, qua Fridericus II. in diplomate de ao. 1235. castrum Lunenburg cum terris annexis sibi et imperio ab Ottone Puero oblatum esse dicit: vt de eo quidquid sibi placeret tamquam de proprio faceret. Vid. Orig. Guelf. Tom. IV. p. 49. Stilo curiae adhibita est eiusmodi formula, ad designandum *infeudationem* perinde esse habendum ac si peracta esset *oblatione in feudum*.

**) Vim et rationem *oblationis* et *factae infeudationis* egregie describit documentum ab utroque domino et vassallo propositum de ao. 1309. in N. I. C.

ab HONTHEIM *histor. Treuir. Diplom. tom. II. p. 37* quo primo declarat Henricus de Helfenstein miles, et Maachtildis eius vxor castrum nostrum de Sporkenberg et villam que vocatur Dentzenroide Baldewino Treuiorum Archiepiscopo suo, successorum suorum et ecclesie Treuirensis nomine stipulanti — *conferimus, donamus, cedimus per presentes omne ius, dominium et proprietatem, quod, vel que, nobis et nostris heredibus in dictis castro villa, seu appendiciis et bonis prediis competit, competit, vel competere potest in futurum, aut poterit quoquo modo in ipsum dominum Archiepiscopum suosque successores Archiepiscopos ac ecclesiam Treuirensis simpliciter et libere, ac ex certa scientia, nihil iuris sine consuetudinis reuocantes in eisdem transferendo, facientes ex nunc ipsum dominum Archiepiscopum Treuirensis ad opus ecclesiae Treuirensis per traditionem presentem verum et legitimum castri, ville, et honorum prediicorum prout melius fieri potest et debet possessorem, et promittimus de evictione eorumdem guarandiam praestare debitam*

et

§. III.

PRAESUMTIONES INDE FLVENTES.

Quae ergo ex infeudatione secundum *ius feudale commune* et secundum *ius particulare curiae feudalis* descendunt iura et obligationes circa feudum; in *infeudatione, vi oblationis* facta, in *feudo oblato constituto* esse praesumuntur, quoad aliud non est conuentum. Neque enim dominus, si nihil aliud actum est, feudum alia lege contulisse praesumitur, quam secundum *ius feudale commune*, et secundum *suae curiae legem*, qua iura et obligationes circa feuda *eiusdem curiae* definiuntur, cui omnes vasalli prouinciales tanto magis addicti sunt, cum et subsint iurisdictioni domini directi, quae ex more Germanorum in curia exercetur. Vasallum vero, seu *offerentem bona allodialia* in feudum eadem lege suscepisse ideo dubium non est, cum sibi nihil aliud stipulatus sit. Etiam si itaque *indefinite* facta sit *allodii oblati infeudatio*, *tacito et mutuo consensu ius feudale commune et ius curiae placuisse* censetur. Ea enim consensus in negotio generatim inter-

ter-

et consuetam. Iam sequitur, *vi oblationis* facta, *infeudatio*. Nos autem Baldeuinus — — castrum et villam eidem Henrico suisque successoribus primogenitis concessimus et concedimus in feudum, tenenda et possidenda a nobis et ecclesia Treuirensi nostrisque successoribus in perpetuum — — Tandem profiteretur Henricus se praedicta in feudum recepisse: Ego vero Henricus praedictus recognoscens omnia et singula esse vera, dictum castrum, villam, cum appendiciis et bonis sepeditis ab ipso domino Treuirensi meo successorumque meorum nomine recepi in feudum, et eidem domino Archiepiscopo fidelitatem prestari. Vterque actus in oblatione quae verbis fiebat euidenter distinguitur in documento de

ao. 1278. apud DN. DE HONTHEIM l. c. Tom. I. p. 808. 809; quo Wilhelmus de Lapide ex mandato speciali Henrici Treuirorum Archiepiscopi castrum Henzenberg a Nobilibus Wilhelmo et Ioanne fratribus tanquam eorum verum allodium recepisse declarat, cum resignatione clauium et turris, illidem adhibitis iuribus et consuetudinibus aliis debitis et consuetis: quibus verbis se refert ad vetulum morem *traditionis*, quam interuenientibus symbolis profecta habet. Addit: Quo facto, dictum castrum eidem fratribus reddidi et recommiti eidem et eorum heredibus, iure feudali perpetuo possidendam, sicut receperam in mandatis.

B

terpositi ratio, vt non in ipsum modo negotium, verum etiam in omnia quae potestate negotii intelliguntur, datus esse censeatur *). Ex quibus intelligitur *infeudationem, vi oblationis in feudum factam*, sua natura, et quoad nihil aliud placuit, non continere rationem diversorum iurium inter feuda *data et oblata*: cum *oblatio* viam tantum praeparet *infeudationi*, per eamque *alodium oblatum* in potestatem domini conferatur, ab eodem nexu feudali recipiendum.

§. IV.

QVAE FREQUENTER IN LITTERIS INVESTITURAE
EXPRESSE DEFINIUNTUR.

Quae ex natura *infeudationis, vi oblationis factae*, exposui feudis *indefinite* concessis, eadem non minus frequenter *expresse* definita sunt *litteris investiturae*, quibus *ius commune, feudorum consuetudines*, et *iura curiae feudalis* pro norma iurium circa *feuda oblata* adoptantur. Sic Comites Orlamundani in formula §. II. proposita castrum oblatum in feudum se recepisse profitentur: *Wie Lebens-Gutis-Recht und Gewonheit ist*. Fridericus Comes Siluester in *litteris reuersalibus* de ao. 1318. bona sua *vere allodialia* et in manus Balduini Archiepiscopi Treuirensis resignata, ab eodem sibi reddita recepisse agnoscit *iure feodi cum onere et seruitiis, quae iura feoda de consuetudine postulant et de iure* *). Huc pertinent formulae *vt moris est* *), als *Mannen - Lehn - Recht ist*, similesque formulae, quibus *iura curiarum feudalium* agnita esse supra monui *). *Legem oblationis generalem* vocavi eiusmodi pactio-

*) L. II. ff. de act. emt.

*) DN. de HONTHEIM l. c. Tom. II. p. 97.

*) Vt in litteris reuersalibus Theodorici de Indagine de ao. 1282, apud DN. de HONTHEIM Tom. I. p. 817.

*) Formularum copiam adduxit et ex moribus Belgicis illustravit IO. SAN-

DE in decision. Ossrif.: Sic Ioannes Lotharingiae et Brabantiae Dux, bonis Ioannem de Brunshorn, bonis ab eodem sibi oblatis, *iure Brabantino inuestit*. In charta de ao. 1333. in HENR. CHRIST. de SENCKENBERG *prim. lin. iur. feud.* in adiunct. N. XII. p. VI.

pactionem, qua adfiscitur *norma generalis iurium et obligationum circa feuda*. Equis in libera contrahentium voluntate positum esse negauerit, iura *curiae feudalis extraneae* recipere: cuiusmodi conuentio in *feudis extra curtem oblatis* facili negotio locum inuenire potuit ^{b)}.

§. V.

PRÆTER IVRA FEVDORVM OBLATORVM COMMVNIA ET PARTICVLARIA, DEPREHENDVNTVR ETIAM SPECIALIA NONNVNQVAM IN FEVDIS OBLATIS.

Praeter iura, quae iure feudali *communi et particulari* definiuntur, *feudis oblatis*, quoad eorum *constitutionem* spectamus, alia iura non insunt, quam quae *speciali conuentione* inter dominum et offerentem sunt definita. Constat enim, in *constituendo* feudo iura eiusdem vel ex *lege feudali*, vel ex *conuentione* repetenda esse, nec aliud eorum suppetere principium. Huiusmodi *conuentio*, quae in *constituendo* feudo interuenit, *tenor inuestiturae* ^{c)} dici solet, quam *legem oblationis specialem* vocamus. Quoniam *feuda oblata* ab *oblatione* originem ducunt, certe non defuit *offerenti facultas legem eidem dicendi*, eiusque agnitionem a *domino* impetrandi, cuius commoda ex *nouo vasallo* et ex *nouo feudo* augebantur. Sed eam propositam ab *offerente*, et comprobatam a *domino*, iure ponimus ex *natura conuentionis*, quae mutuum exigit consensum. Dum nihil *speciatim* conuentum est inter contrahentes, placuisse inter eos praesumuntur ea, quae feudo ex *iure communi* vel *particulari* insunt.

B 2

§. VI.

^{b)} Contigit difficiliter in *feudis datis*, ut conuentione *extranea curia* adoptaretur, et *ius curiae* negligeretur, quod tamquam ius vasallorum eiusdem curiae *commune* seruari intererat. Exstant tamen huius rei exempla in curia clientelari *Palatinatus*, in qua nonnulla

feuda secundum ius curiae Fuldenfis collata sunt. Vid. ESTOR *obs. von Charffältsischen Leben zu fuldtschen Rechr. Tom. I. der kleinern Schriften* p. 547. seqq.

^{c)} II. F. 2. §. 2. et 3.

§. VI.

QVAE ITAQVE IVRA INSUNT INFEVDATIONI VI
OBLATIONIS FACTAE.

Colligo ex his, quae hactenus deducta sunt, principiis, iura *feudorum oblatorum* non alia esse, quam vel *communia*, vel *particularia*, vel *specialia*. *Communia*, ex iure feudali *communi* descendunt, *particularia*, ex iure *curiae feudalis* resultant, *specialia*, ex *lege oblationis speciali* originem trahunt. Interuenit in iisdem applicandis ea ratio, ut semper *in feudis oblati* id primo loco sequamur, quod actum est inter dominum et vasallum, et si non apparet quid actum sit, ad id confugiamus, quod *in curia domini*, in qua actum est, frequentatur, *in subsidium* vero, id quod *iure communi* constitutum est, respiciamus. Valet in iisdem *ius commune feudale Longobardicum*, quod inter eadem tempora, quo frequentiores esse coeperunt *feudorum oblationes*, ipso usu receptum est per Germaniam ^{d)}, et quod vi generalis receptionis eandem tribuit normam *feudis oblati*, quam *feudis datis*, quousque *iure particulari curiae* eidem non derogatum esse apparet. Non obstat obiectio, qua nonnulli ^{e)} contendunt impugnare auctoritatem *iuris Longobardici in feudis oblati*, *iuri Longobardico* ignorari *feuda oblata*, nihil in illo de his disponi, nec id ideo his applicandum esse. Etiam si concedam, Longobardis in usu non fuisse hunc modum *allodia* commutandi in feudum: in hoc ipso tamen Ger-

d) Usus iuris Longobardici sec. XIV. iam talem fuisse constat, ut arbitri in sententiis ferendis ad illud prouocauerint, ut apparet ex docum. d. ad. 1321. Exstat diploma in G. L. BOEHMERI obseruat. iur. feud. obl. I. §. XIX. p. 62.

e) Negat BALTHASAR de incongrua iuris feudalis applicatione ad feuda Germaniae usum iuris feudalis Longobar-

dici in Germania, sed confandit vir celeberrimus iuris feudalis Longobardici instituta, et ius ipsum. Etiam si varia instituta, iuri Longobardico propria, in Germania recepta non sint, ius ipsum feudale Longobardicum tamen in Germania est receptum. Ceterum ad dissentientes refero KAYSER. de feud. sildens. THVMERMVT. in tr. Krummstab schlenst niemand aus p. 73. num. 64. et p. 76. num. 91.

Germanorum instituto nihil continetur, quod principiis iuris Longobardici aduersaretur, quin potius *infeudatio, vi oblationis* facta, celebrata est ad *analogiam infeudationis feudorum datorum*, cum *allodia* in dominium domini concedentis vel translata sint, vel translata esse fingerentur, quam priori possessori per *infeudationem* redderentur. Cum porro in iuris feudalis applicatione ne quidem de hoc modo conuertendi allodia in feudum, sed unice de feudis ita constitutis quaeratur, haec vero in ipsa *infeudatione* ad similitudinem *feudorum datorum* constituta sint, in *feudis oblatiis*, non minus *quam in datis*, in dubium vocari potest vsus iuris Longobardici, quod, siue receptum esse ponas post factam *oblationem*, ex ipsa receptione, quae sine discrimine *feudorum datorum oblatorumque* contigit, siue ante *oblationem* iam receptum fuisse sumas, ex natura *infeudationis, vi oblationis* factae, vim suam fortitur, cum iura, quibus negotium regitur, in eodem incundo placuisse praesumantur, quoad aliud placuisse non apparet.

§. VII.

IVRA FEVDORVM OBLATORVM GENVINA ET SPVRIA.

Si ergo ex *infeudatione*, praevia *oblatione* facta, alia iura peti nequeunt, nisi quae vel ex *iure communi*, vel ex *iure curiae*, vel ex *lege oblationis specialis* deducuntur; consequitur, in his solis *fontes* iurium et obligationum, quae in *feudis oblatiis* deprehenduntur, contineri. His principiis innixa iura et obligationes *genuina*, reliqua, quae iisdem non inniuntur, *spuria nomine feudorum oblatorum* iura.

§. VIII.

A FACVLTA TE OBLATIONI SVAE LEGEM DICENDI NON POTEST PETI PRINCIPIVM IVRIVM CIRCA FEVDA OBLATA.

Qui *feudis oblatiis* *specialem indolem* et *iura specialia* tribuenda esse contendunt, confugiunt ad *praesumptiones*, maxime ad

hanc, quod offerentes facultatem habuerint oblationi legem dicendi, et ideo ad lenissimas conditiones se obligare voluisse praesumantur, cum quilibet in dubio ad id quod minimum est se obligare voluisse censeatur ^f). Sed pertinet haec coniectura ad praesumptiones hominis, in eaque proponitur id, quod fieri potuerit pro rerum circumstantiis. Si recte sentiunt Philosophi, a posse ad esse non valere consequentiam: nec aliud iudicium formari potest de ista praesumptione, nec haec haberi pro principio iurium in feudis oblati constitutorum. Aut enim apparet, offerentes hac facultate visos esse, aut de eo nihil constat. Si prius ponimus, specialem legem oblationis adesse oportet, quae tunc legem constituit in feudo individuali oblato: sin fumimus nihil apparere; sola praesumptio de eo, quod fieri potuerit, nullius efficaciae est, cum constare debeat, aliud actum et conuentum esse, alioquin offerentes iuri feudali se subiecisse praesumantur. Sola itaque facultas, legem oblationi suae dicendi, et a naturalibus feudorum recedendi, est spurium principium in iuribus singularibus feudorum oblatorum generatim inde adstruendis.

§. IX.

NEC ALIVD OBTINET IN FEVDIS OBLATIS ECCLESIASTICIS.

Rationes, quas §. antecedenti exposui, valent tum ratione feudorum oblatorum secularium, tum ecclesiasticorum; siquidem praesumptio pro naturalibus feudorum generalis tam diu vim suam obti-

f) Eiusmodi praesumptione tamquam principio vitur AVGVSTINVS de BALTHASAR dissert. de origine feudorum in genere, praecipue oblatorum in Pomerania Sectione III. § XVII. dicit: Tandem aut differentiam ratione effectus inter feuda data et oblata quod attinet, illa omnino insignis est. Ex eo enim, quod iam demonstratum dedimus, in oblati offerenti competere facultatem

rei suae legem praescribendi, et hinc eundem ad lenissimas conditiones se adstringere voluisse praesumi, multa sequuntur consecutaria. In eadem opinione est THYMMERMVT, in tr. Krummstab schlenst niemand aus p. 73. num. 64. Befold Part. V. Confil. CCXII. num. 49. KAYSER. de feudis Fuldensibus §. II.

obtinere, donec contrarium vel ex *pactis*, vel ex *consuetudine* probatum fuerit. Sunt vero qui contrarium defendunt, prouocantes tum ad *speciales*, quae per pactum nonnullis feudis adiectae sunt, qualitates, tum ad *speciales*, quae in dictis feudis plerumque locum inueniunt, rationes, ad quas referunt partim oblationem, partim praelatorum in quascunque conditiones consensum, ac eorum regimen lenius, partim quod ecclesia seruitiis militaribus praestandis ordinario de omnibus feudis non indigeat: indeque generalem quamdam regulam seu consuetudinem, a iure communi recedentem, efformare student, ac secundum eandem reliqua feuda ecclesiastica esse diiudicanda arbitrantur, licet iisdem dictae qualitates pactitiae desint 8). Ex his vero paroemias: *Krummstab schein niemand aus, vt etiam mit St. Peter ist gut handeln, item unter dem Krummstab ist gut wohnen*, ortas esse asserunt. Addunt porro: praesumptionum collisionem in feudis ecclesiasticis occurrere, et praesumptionem pro regula, seu pro naturalibus feudorum, debiliorem esse praesumptione pro consuetudine, qua exceptio fundatur, propterea quod illa iure peregrino, a moribus Germaniae valde recedente, nitatur. Equidem non diffiteor, ab ista facilitate, optimas conditiones infeudationis a praelatis obtinendi, originem ducere *pacta varia specialia*, in oblatione feudorum ecclesiasticorum inita, et ex frequentia exemplorum natas esse non minus excitatas paroemias, quam particulares, quae in specialibus iuris articulis, sine discrimine feudorum datorum et oblatorum, vassallis fauent nonnullarum curiarum feudaliū ecclesiasticarum *consuetudines*. Enim vero exinde nec principium, ad naturam feudorum ecclesiae oblatorum generatim pertinens, repeti, nec inferri posse contendo *generalem*, ex qua feuda ecclesiastica aestimanda sunt, *consuetudinem*. Sunt enim singularum *aliodiorum in feuda oblationum* suae peculiāres rationes, in quarum singulis, quid actum conuentumque sit, ad *con-*
uentio-

g) THVMERMVT I. c. p. 73. n. 64. RESOLDVS P. V. *conf.* 212.
ESTOR in *analect. fuld.* §. 8. p. 30.

uentionem redit, quam sistunt litterae *inuestiturarum*. Itaque non quid in oblatione forte obtineri potuerit, sed quid petitur, impetratum conuentumque sit, respiciendum, et ex *litteris inuestiturae* iudicandum est. Quid ad *consuetudinem generalem* requiratur, et quam imbecille fundamentum illius a coniecturis petatur, non est, quod moneam. Certe inter tot diuersas curias feudales praelaturarum Germaniae, quarum singulae suas rationes habent, et inter tot *iura specialia*, quae in illis, sine discrimine *feudorum datorum et oblatorum*, obtinent, nullo colore asseri potest *generalis consuetudo ad feuda oblata* pertinens. Substitit ergo in *praesuntio generalis*, ex qua, quoad nihil aliud actum est, naturalia, siue *iure communi*, siue *iure particulari* determinata, placuisse praesumuntur.

§. X.

NEC A QUALITATE BONORVM ALLODIALIVM POTEST
PETI PRINCIPIVM IVRIVM CIRCA FEVDA
OBLATA.

Praeter hanc, quae ex facultate legem oblationi dicendi dicitur, praesumptionem, alia repeti solet a *qualitate allodiorum*, obiectum *feudorum oblatorum* constituentium, desumpta. Notum est, his *allodia* alia *liberiori dispositioni obnoxia*, alia *auita* fuisse et *stemmati* addicta: ex quo inferri posset praesumptio, offerentes de iuribus *allodiorum* conseruandis fuisse sollicitos, nec in *oblatione* quidquam egisse in praeciudicium eorum, quorum ex causa futurae successionis interesse poterat. Verum omnino est, in antiqua *qualitate allodiorum* contineri rationes tam *paetorum specialium*, quibus in *oblatione* vel *agnatis*, vel *feminis in subsidium* prospectum, et liberior de feudis disponendi facultas conseruata est, quam *consuetudinis curiarum feudaliu*, ad similia productae. Vbi vero nihil horum actum esse apparet, ex statu *allodiorum* antiquo *praesumptio* formari non potest, iura, quae cum nexu feudali pugnant, conseruata esse, cum offerentes *allodia* sua subiecerint iuri feudo-
rum

rum, et in naturalia feudorum consenserint, ideoque *praesumptiones*, negotio feudali eiusdemque naturalibus aduersantes, capi nequeant. Vnum moneo, ob ius *allodiorum* antiquum vltatam fuisse cautelam, quam *ius Prou. Sax. lib. I. art. 34.* suppeditat, *ut is, cui oblatio facta est, allodium ante infeudationem per annum et diem possideret, ut elapso anno et die oblatio aduersus impugnationes heredum subsisteret* ^{b)}). Etiam si is mos, ex quo *infeudatio feudi oblata traditione breui manu* peracta est, ab usu recesserit: ipsa tamen *oblatio allodii*, iusto tempore non impugnata, tacito eorum, quorum interest, consensu peracta esse praesumitur.

§. XI.

NATURALIA ET ACCIDENTALIA FEVDORVM OBLATORVM.

Cum *feuda oblata iure particulari curiae feudalis*, et in *subsidium*, iure feudali *communi* regantur: *naturalia feudorum oblato- rum* nihil aliud sunt, quam *qualitates eorum iure feudali particulari et communi determinatae* ^{c)}). Nec dubius haereo, determinaciones

^{b)} I. P. S. Lib. I. art. 34. *Wer sein Erbe wider zu Lehnem emphaecht, der soll es haben gedarbit Jar und Tag: Si quis proprietatem suam domino ita dederit, ut cum ea donator infeudetur; ista donatio domino non proderit, nisi eam proprietatem per annum et diem libere possideat. Peracto hoc spatio, eandem proprietatem in feudum conferre seivae potest, quia deinceps nec ipse donator, nec heres eius illud proprium sibi a modo poterunt in proprietatem vindicare.*

^{c)} Definiunt nonnulli naturalia per qualitates quae feudo inesse praesumuntur. Sed fatius est ideam superstruere principio, quam principiatio. BRAVN vom

uneigentlichen Lehn apud IENICHEM Thes. iur. feud. Tom. II. p. 784. putat dari tantum *accidentalibus* et *essentialibus* feudi, et sic concludit: *Quidquid leges iure feudi sancivnt, est necessarium, quidquid necessarium est, pertinet ad essentialiam feudi.* Ergo dantur *essentialibus*, eiusque *oppositum* sunt *accidentalibus* feudi. Sed negatur prior propositio. Etenim quae leges intuitu feudi statuunt, statuunt potissimum in favorem pacificentium, ideoque eos facultate ab hac dispositione recedendi non priuant. Nec altera propositio recte se habet, cum *essentia* feudi legibus non determinetur, quippe quae citra respectum legis feudo inest perpetuo.

C

tiones feudi, iure particulari curiae feudalis factas, ad naturalia feudorum eius curiae referre. Haec eadem sunt in feudis oblati, quam in datis, eademque offerens vel expresse agnouit ^{k)}, vel tacite approbasse praesumitur, propterea quod determinationes istae feudorum legales feudis insunt, et contrahentibus, tanquam communes feudorum rationes ^{l)}, placuisse praesumuntur, quoad aliud inter illos conuentum esse non probatur. Obtinent eadem hodiernum, licet eorum rationes praecipuae, in institutis feudorum antiquis, eorumque sine primario militiae agenda, mutato militiae statu hodie cessent: cum lex non valeat ob rationem legis, sed aliunde vim suam obtineat. *Accidentalibus* contra feudorum oblatorum, sunt qualitates eorum conuentione definitae, imprimis lege oblationis speciali. Oriuntur eadem ex immutatione naturalium, vel ex eorum speciali determinatione ^{m)}, ideoque probatione indigent ⁿ⁾.

§. XII.

^{k)} Ita Fridericus Comes Syluester curiam Breidenhus et villam Volmarishufenbach pro CCC. libr. hallenf. Archiepiscopo Treuirensi offerens in feudum ao. 1318, eadem hac lege recipit: *Que quidem bona dictus reuerendus pater suo et ecclesie sue Treuirensis nomine, in augmentum feudorum nostrorum, ab ipsa ecclesia Treuirensi descendantium, nobis reddidit, recipienda, tenenda et possidenda ab ipso reuerendo patre, suis successoribus et ecclesia Treuirensi per nos et heredes nostros legitimos dominos de Kirperch iure feodi, cum onere et seruicij, que vera feoda de consuetudine possulant et de iure.* Dnus de HONTHEIM c. I. Tom. II. p. 97.

^{l)} Vocantur naturalia communes feudorum rationes II. F. 2.

^{m)} Talis naturalium determinatio ratione seruitorum occurrit in diplomate, quo Comites Solmentes ex castro Hohenfolms faciunt feudum oblatum ao. 1323, sub verbis: *Insuper recognoscimus quod nos fidele nostrum seruitorium, nos Iohannes predictus cum octo, et nos Henricus cum quatuor galentis civis, et alias secundum consuetudinem Patrie equis et armis legaliter expeditis, pro tempore vite eiusdem Dni. Electi et nostre — tenentur impendere.* Exstant hae litterae apud DNVM. de GVDENVS Cod. Diplom. Tom. III. p. 205.

ⁿ⁾ II. F. 2. §. 2. 3. *Si vasallus per pactum speciale contra feudi naturam allegat, veluti de filiarum successione, licet ei tenorem, si potest, probare.* II. F. 3. §. vlt. I. F. 14. §. 2.

§. XII.

FEVDA OBLATA PROPRIA ESSE PRAESV-
MVNTVR.

Ex quibus sua sponte consequitur, *feuda oblata ad feuda propria pertinere*, quatenus eisdem insunt *naturalia feudorum*, iure feudali *communi*, vel saltem iure *curiae feudalis*, cui subsunt, determinata: nec ea esse *impropria*, nisi mutuo domini et vassalli consensu feudi *natura* sit immutata. Quoties itaque in *oblacione* et *infeudatione* nihil circa *naturalia* feudi *lege oblacionis* immutatum esse apparet, toties *naturalia* placuisse, ideoque et *feuda oblata propria* esse, *praesumuntur*. Ideoque feudum *improprium* esse contendens, probatione eius, quod contra *naturam* feudi, saltem eius *curiae feudalis*, immutatum esse allegat, defungi debet, propterea quod feudorum *accidentalibus* sint probanda. Quodsi vero *feudum oblatum* intuitu certae qualitatis naturalis *improprium* esse ex *lege oblacionis* constat, in ceteris omnibus, quae *conuentione*, seu *lege oblacionis* immutata non sunt, *communem* feudorum *naturam* seruat, cum eatenus *offerens naturalibus* feudorum se subiecerit, quatenus *conuentione*, seu *lege oblacionis* aliud sibi non est stipulatus ^o).

§. XIII.

NEC IMPROPRIA SVNT RATIONE CONSTITV-
TIONIS.

Sunt qui *feuda oblata* ratione *constitutionis impropria* existimant, quasi *feudum a domino non in re sua, sed in re aliena, et in re ipsius vassalli constituatur*, nec adeo *re vera beneficium sit*, quo *deficiente, proprium feudum deficeret* II. F. 23. ^p) Enim vero *feuda*
C 2 obla-

^o) HORN in Iurisp. feudali Cap. IV. §. 2. CHRIST. GOTTL. GVT-SCHMIDT dissert. de feudis omnibus iure priorum omni ex parte censuris, nisi mutatio rationis feudorum communis de-

monstratur. §. 3. HERTIVS de feud. obl. P. 2. §. 1. FLEISCHER instit. iur. feud. Cap. IV. §. 3. p. 91.

^p) In hac opinione sunt STRYK in examine iuris feudalis Cap. IV. quaest.

oblata ad analogiam feudorum datorum constitui, supra iam expo-
 fui: in *alodij* in feudum *oblacione* domino *plenum* eius dominium
 tribuitur, sub *conditione* vt *vasallum* eodem *infeudet*, idque *tra-*
ditione vera vel ficta ¹⁾, cum *omnis* *traditio* iuris *Germanici*, *sive*
vera, sive ficta sit, seu breui manu facta ²⁾, *sufficiat* ad *ius in re*
 in alterum *transferendum*, licet *naturalis possessio* *semper* *manse-*
rit *penes* *vasallum*. *Facta* *hac* *traditione* *dominus*, *sibi* *seruato*
dominio directo, *dominium utile* in *offerentem* *transfert*, sub *obli-*
gatione mutuae fidelitatis. *Neque* *sine* *hac* *traditione* *dominus*
dominium directum *acquirere* *et* *retinere*, *nec* *dominium utile* in
 nouum *vasallum* *per inuestituram* *transferre* *potest*. *Ex* *quo* *con-*
sequitur, *dominum* *non* *de re aliena*, *sed* *de re propria* *inuestire*
offerentem. *Nec* *in* *feudis* *oblatis* *omnis* *exulat* *beneficii* *ratio*,
 cum *ipsa* *inuestitura* *recipiat* *dominus offerentem* *tamquam* *vasal-*
lum *in* *protectionem* *et* *tutelam*: *et* *hanc* *obtinere*, *olim* *intererat*
vasalli, *quantum* *domini*, *habere* *plures* *vasallos*. *Ex* *quibus* *in-*
telligitur, *feuda* *oblata* *nec* *intuitu* *constitutionis* *haberi* *posse* *pro*
impropriis.

§. XIV.

17. et C. II. quaest. 16. WVRMSER
 de feudis impropriis Classe III. Sect. 3.
 VULTEIVS de feudis l. c. 9. num. 56.
 HVLEDERICVS ab EYBEN in scriptis
 quae de iure civili privato, publico, et
 feudali singulatim edidit p. 464. n. 5. in
 fin. THOMASIVS de feudis oblat.
 C. I. §. CXI.

1) Hanc sententiam tuentur HORN
 in Iurispr. feud. Cap. IV. §. 15. STRUV.
 Cap. 7. th. 10. n. 10. ibique allegati Au-
 ctiores.

2) Rei non satisfacit AVGVSTIN.
 de BALTHASAR de feudis oblat. Sect.
 III. §. XVI. p. 31. qui feuda oblata,
 siquidem ad Longobardorum consuetudi-
 nes respiciamus, esse impropria, ad mores
 contra Germaniae, quasi hi nulla alia fere
 agnoscant, eadem omnino propria dici

mereri existimat, adeoque falli eos, qui ad
 Longobardorum consuetudines respicien-
 ter, feuda oblata feudis ordinariis ac pro-
 priis annumerant, licet res a domino suo
 re vera tradita non sit, sed possessio man-
 serit penes vasallum. Nimirum tribuit
 moribus Germanorum, quod omnia
 feuda fere oblata esse existimet, quae
 omnino quoad originem in Germania
 data sunt, et ad horum analogiam ob-
 lata esse coeperunt. Perinde porro
 est, siue in analogica constitutione feudo-
 rum oblatorum respicias ad principia
 iuris Germanici, siue ad principia iuris
 Longobardici, inter se omnino conuen-
 nientia. Et ne iuri Longobardico qui-
 dem ignoratur ficta traditio, qualis in-
 teruenit in abstinia inuestitura H. F. 2.
 pr. II. F. 33. pr.

§. XIV.

IVS DOMINI AC VASALLI IN FEVDIS OBLATIS IDEM
AC IN DATIS.

Si generatim spectamus *feuda oblata*, ius domini in illis, nec non ius vasalli in iisdem *idem est* ac in *feudis datis*, nec illud *infirmius*, nec hoc *fortius* dici meretur, nisi *vi conventionis specialis*, vel *vi iuris particularis*. Quae enim *infeudationi in genere*, eadem *infeudationi, vi oblationis factae*, insunt, per eamque eadem iura domini et vasalli determinantur, nec eorum diuersitas aliunde quam ex *pacto* vel ex *iure particulari* deriuari potest. Ecquid interest, quod dominium directum origine sua a vasallo transierit ad dominum, prout obiicit THVMERMVT¹⁾: sufficit enim illud transiisse, nec quidquam iuris praecipui a vasallo reseruatum esse²⁾. Solebant *offerentes* ea *oblationis* formula uti, qua significabant, *rem oblatam in potestatem domini venisse, ut de ea quidquid placeret tamquam de proprio faceret*, eiusque ideo dominium plenum in dominum per *oblationem* translatum esse, quamquam sub modo *rem oblatam infeudandi*. In *litteris reuersalibus*, quibus Henricus de Helfenstein castrum Sporekenberg aliaque bona ecclesiae Treuirensi *oblata*, a. 1309. iure feudi se recepisse profitetur, factam *oblationem* ita exprimit³⁾: *Donatione irreuocabili inter viuos contulimus, donauimus, concessimus, conferimus, donamus, cedimus per presentes omne ius dominium et proprietatem, quod, vel que, nobis et nostris heredibus in dictis castro*

C 3

et

1) THVMERMVT cit. tr. *Krumfab* schließt niemand aus p. 76. n. 93.

2) In *litteris reuersalibus*, quibus Comites Solmenes castrum suum vi oblationis in feudum se recepisse recognoscunt ab ecclesia Moguntina, apud Dn. de GVDENVS Tom. III. p. 205. dominium directum in ecclesiam Moguntinam se transulisse declarant: — de-

bita solemnitate sponte renunciamus, et eidem Dno. Mathie et eccl. Mog. ipsum tradidimus, iure directi dominii perpetuo retinendum — Volentes proprietatem, siue directum dominium dicti castri, apud ipsum Dn. Mathiam eius successores et eccl. Mog. perpetuo remanere.

3) Dnus de HONTHEIM *historia Treuirensi diplomatica* Tom. II. p. 37.

et villa, seu appendiciis et bonis predictis competit, competit vel competere potest in futurum, aut poterit quoquo modo, in ipsum dominum Archiepiscopum suosque successores Archiepiscopos et ecclesiam Treuirensis, simpliciter et libere ac ex certa scientia, nihil iuris siue consuetudinis retinentes in eisdem. His peractis, Balduinus castrum sibi oblatum dicto Henrico tamquam feudum se reddidisse profitetur.

§. XV.

VASALLO NON COMPETIT IVS FEVDA OBLATA
ALIENANDI.

Si vero ius vasalli in feudo oblato idem, ac in feudo dato, nec potentius esse praesumendum est: certe nec vasallo competere potest ius feudum oblatum alienandi in extraneum sub inuestitura non comprehensum *), vel de eo testandi, nisi ius alienandi siue ex natura feudi alienabilis, id est talis, quod vi pacti in inuestitura adiecti alienari potest in extraneum sine speciali domini consensu; siue ex iure feudali particulari competat **), et ius testandi de eodem, vel ex lege inuestiturae seu oblationis **), vel ex consuetudine curiae a), vel ex natura feudi mere hereditarii appareat.

* Quodsi enim alienatio facta est in personam sub inuestitura comprehensam, subsit, licet infirio domino sit facta. I. F. 13. §. 3. II. F. 3. §. 1. Ius Caesar. art. 23. et 26. MEYVUS Parte VII. dec. 247. WERNHER obs. forens. Part. II. obs. 363. Verum haec alienatio inuvalida redditur, si vergit in praedictum successorum II. F. 8. §. 1. Vbi verba: Meliorem namque conditionem feudi facere potest; deterioerem vero sine domini voluntate, vel eorum agnatorum, ad quos per successionem pertinet, facere non potest II. F. 39. pr. Moneo, iure particulari nonnunquam, ut in hac alienatione, con-

sensum domini requiri, sed non sub poena. Vid. transactio publica Megapolitana de ao. 1755. §. 452. BERGER Elect. discepr. forens. p. 1236. SCHILTER Comment. ad ius feud. alienantium Cap. 26. §. 10.

*) II. F. 26. §. 23. II. F. 48. §. 2. ADOLPH SCHVBERTH de valida feudi absque domini consensu a vasallo facta alienatione. GERHARD de alienatione feudorum Silesiae.

2) CARPZOV. respons. Lib. VI. resp. 16.

a) Sic in Silesiacis feudis vasalli, heredes masculos habentes, quoddam tenent, in

reat^b). Pertinent ista ad *naturalia* feudorum, *iure feudali communi determinata*, quae placuisse in *feudis oblati praesumuntur*, nisi eadem mutata aut sublata esse ex ipsa *feudi oblati constitutione*, aut ex *iure particulari* curiae feudalis appareat. Ad significandum *iura communia* ratione *alienationis feudorum oblatorum* servata esse, id saepius in instrumentis, quae *oblationem* concernunt, *expresse* definitum est. In *litteris reuerfalibus* de bonis per Henricum de Erenberg ecclesiae Treuirensi oblati, receptisque in feudum ab eadem ao. 1327, promittit vasallus: *quod praefata bona, seu alia quae ab ecclesia Treuirensi tenemus vel habebimus, alii vel aliis in toto vel in parte non infeodabimus, nec alienabimus in futurum* c). Similia deprehenduntur in *litteris reuerfalibus* comitis Syluestris, quibus ao. 1318. bona oblata hoc pacto in feudum se recepisse dicit: — *quod nec nobis nec heredibus nostris praedictis dicta bona, siue alia, quae ab eadem ecclesia Treuirensi in feudum obtinemus, alii vel aliis in toto vel in parte infeodare, seu aliquo modo alienare licebit* d). Quod si vero feudum oblatum alienabile esse apparet, exercendum est hoc ius intra limites per *litteras inuestiturae*, et per *obseruantiam curiae feudalis* e),
et

in quibusdam ducatibus, disponendi arbitrium, quod neque feudi dominus, neque agnatus impedire aut renouari potest: ceu ait IAC. SCHICKEVSIVS in consuetud. Silesiae feudal. Cap. 17. §. 7. in LVNIGII corp. iur. feud. Tom. III. p. 468. Idem in feudis Austriacis constitutum est. De Brabantia egit FELTMANNVS Tr. de feudis C. III. §. 1. De feudis austriacis vid. LVNIG I c. Tom. II. p. 429. FRID. a SANDE de consuet. Geldriae Tit. 2. C. I.

b) HORN Iur. feud. C. XIV. §. 3. STRYK de cantel. testam. C. VI. membr. 1. §. 12. seqq. Sola vero improbitas feudi cuiusdam non efficit fa-

cultatem testandi, ut e. g. si feudum est hereditarium mixtum, francum, et quae sunt aliae improprietates.

c) Exstant litterae apud Dnum de GVDENVS Cod. Diplom. Tom. II. p. 1033.

d) Vid. Dnus de HONTHEIM l. c. Tom. II. p. 97.

e) Sic in Lusatiae feudis facultas alienandi vasallo datur in defectu liberorum, et praecuo experimento integritatis, quod vulgo vocant, *dem Vorrirt*: ita ut talis, *der noch einen Vorrirt thun können*, de feudo disponere possit. Vti in genere apud Germanos principium aderat, ut ille, qui pacto dispo-

et per naturam feudi constitutos f). Itaque absque consensu eorum, ad quos feudum vel ex *inuestitura maiorum*, vel ex *simultanea inuestitura* devolui potest, non valet alienatio feudi oblati, siue sit *generalis*, siue sit *specialis*, cum iure communi ratione exercitii adstricta sit ad consensum eorum, ad quos feudum vel ex *inuestitura maiorum*, vel ex *simultanea inuestitura* devolui potest. Eaedem fere rationes locum inveniunt si de facultate testandi quaeritur de feudo oblato. Iure communi enim interdictum est vasallo feudum per ultimam voluntatem in extraneum transferre sine domini permissione g). Vnde quaelibet ultimae voluntatis dispositio, quia feudum extraneo relinquitur, sine domini consensu illicita et nulla est, nisi vasallo facultas ex speciali ratione competat. Existimat quidem HVLDERICVS ab EYBEN b) in feudis oblatis alienandi ius esse vasalli ideo, quod ratione potestatis de re disponendi feuda oblata inclinent ad naturam rei allodialis: et adicit

WVRM-

disponere vellet de bonis suis, *musste können zu Wege und Stege geben*. WOLFFG. AD. de LEURNITZ de alienatione feudorum Lusatiae super. SAM. STRYK de feudis Lusatiae super. IO. PETER de LVDEWIG in differ. lur. feud. comm. et Lusat. differe. 16.

f) Hanc ob rationem feudi alienatio ineunda est salvo semper dominio directo, nec alia lege, quam qua ipse vasallus feudum habet, nec in alium, quam in feudorum capacem. WERNHER obs. forens. P. VII. obs. 467. Ceterum sub hac facultate alienandi, facultas testandi de feudo comprehensa non esse praesumitur; nisi et hanc datam esse appareat. Alienatio enim apud nos comprehendit translationem inter vivos, sub alienatione itaque non comprehenditur ultima voluntas. THOMASIVS de feudo alienabili §. 26. HORN lur. feud. Cap. XIV. §. 4. STRYK in caus. testam. c. 6. membr. 11. §. 12.

g) II. F. 55. pr. ibi: *vel pro animo iudicare sine permissione domini*. II. P. 9. §. 1. I. F. 8. ibi: *nulla ordinatione defuncti in feudo manente vel valente*. Haec verba, uti ex eorum nexu apparet, accipienda sunt de eiusmodi dispositione, qua ius succedendi aliis tribuitur, quam quibus ex inuestitura debetur, v. c. filiabus, de quibus ibidem agitur. IO. MELCH. de LVDOLF de iure primogeniturae Part. spec. §. 7. n. 7. p. 50. IO. GOTH. BAVER de vasallo exheredante §. 6. seqq. Si dispositio de feudo tales, qui sunt sub inuestitura comprehensi, respicit, eadem non est illicita, licet invalida sit eadem absque consensu eorum, quorum iuri succedendi praedictum infertur, nisi hi simul sine successores allodiales et feudales. HORN lur. feud. C. XIV. §. 3.

b) HVLDERICVS ab EYBEN Elea. feud. c. 3. §. 10.

WVRMSERVS ⁱ⁾ non eo intuitu nobiles res proprias in feudum offerre censeari, ut praecudicium sibi generari velint, sed ut abundantiori cautela sibi provideant. Sed quod ad EYBENII argumentum attinet, supra iam monui, feuda oblata ex iure allodiorum aestimari non posse. Argumentum vero a WVRMSERO propositum, solis praesumptionibus feudorum naturae contrariis innitur, quae eliduntur praesumptione iuris, quod ipsa allodii in feudum oblatione naturalia feudorum aequae ex parte domini ac ex parte vasalli placuisse praesumantur.

§. XVI.

AD SVCCESIONEM IN FEVDO OBLATO NON NISI
CAPACES VOCATI PRAESV-
MVNTVR.

Ex eadem praesumptione intelligitur, quod nec ad successionem in feudis oblati alii quam feudorum capaces vocati censeantur. Id enim fert natura feudi, de quo constituendo agitur, in allodii in feudum oblatione: nec in aliam sententiam abiisse praesumuntur contrahentes, donec de contraria eorum voluntate, vel de contraria curiae feudalis observantia appareat. Hinc nec in feudis oblati successionis capaces intelliguntur, quam qui capaces sunt militiae agendae, nec defectu animi, vel corporis, vel famae laborant, quos et mores Germaniae a feudis excluderunt. Frequentia exempla incapacium, ad successionem in feuda oblata admissorum, ostendunt quidem iis vel lege oblationis speciali, vel iure curiae frequenter prospectum esse; eadem vero in his feudis, in quibus ea de re nihil actum, nihilque iure curiae cautum deprehenditur, normam non constituunt.

§. XVII.

i) WVRMSERVS de feudis impropriis Classe III. n. 7. p. 283.

§. XVII.

FEMINARVM SVCCESIO IN FEVDIS OBLATIS NON
NISI EX SPECIALI RATIONE OB-
TINET.

Vi huius praesumptionis, qua feudorum capaces tantum ad successionem feudalem vocati censentur, in feudo oblato tantum succedunt masculi, et per masculos descendentes a primo acquirente ^{k)}, non vero feminae, et per feminas ab illo descendentes ^{l)}; nisi sexui debiliori per legem inuestiturae expresse, vel tacite iuxta obseruantiam specialem curiae feudalis prospectum esse appareat. De quo si nihil constat, feuda oblata praesumuntur masculina: cum non modo iure feudali Longobardico, sed et iure Germanico successio feudalis denegetur feminis ^{m)}. Itaque cum Conradus Episcopus Hildesienfis ao. 1248. in bonis sibi in feudum oblatis feminis nominatim prospiceret, quaestionem simul sublatam esse dicit, quae his ex iure communi moueri poterat. Documentum, ex apographo descriptum tale est: *Conradus Dei gracia Hildensemensis Episcopus omnibus hanc testimonialem literam intuentibus salutem in domino sempiternam. Scriptura authentica id circo conficitur, vt id quod rationabiliter actum est memoriter teneatur. Notum igitur sit omnibus modernis et posteris, quod dominus Steppo de Mandere de pleno consensu fratris sui Asehwini vicedomini Goslariensis, nec non et omnium beredum suorum, liberaliter donauit de proprietate sua.*

k) I. F. 1. §. 2. II. F. 31.

l) I. F. 1. §. 2. I. F. 8. II. F. 11. pr. Proles feminini sexus, vel ex femineo sexu descendens, ad huiusmodi successionem aspirare non potest, nisi eius conditionis sit feudum, vel eo pacto acquisitum. GOTTFRI. LVD. MENCEN de praesumptione feudi masculini §. 10. 12. in IENICHENII thes. iur. feud. Tom. II. p. 103.

m) I. F. 8. §. 2. II. F. 36. Ver. Au-
tor de benef. §. 4. I. F. A. C. I. §. 4.
I. F. S. art. 29. Ludov. Bavarus in
diplom. ad ao. 1317. in GE. IOAN-
NIS spicilegio tabularum p. 412. filias
nobiles de Breunberg prius habiles, idoneas
et capaces ad tenendum feudum declarat,
quam eas inuestit.

sua nobis et ecclesie nostre Hildensemensis septem et dimidium mansos in Mandere, et unum et dimidium mansum in Hauerlo sitos, et insuper omne ius quod eidem in ecclesia Mandere pertinebat, ita videlicet, quod filius suus Theodericus bona illa in feodo a nobis recepta debeat quiete toto vite sue tempore possidere. Quo in Christo defuncto, sorores sue, scilicet filie predicti Stepponis, succedent fratri in bonis superius memoratis omni questione sublata. Nos vero in huius donationis recompensacionem dabimus eidem Theoderico et sororibus suis tres libras in feodo postquam a Domino Wenero de Brade et illis de Lutterbergh et illis de Escherte fuerimus in prestandis feodis expediti. Testes vero huius facti sunt Conradus Marschallus, Ludolfus Camerarius, Borchardus de Lengbede, Hugo de Holtbusen, Willehelmus de Rosendale milites, Iohannes Cellerarius, Heydenricus Albertus de monte sereno, Henricus Daniel yconomi nostri clerici, Lyppoldus de Insula, Ecbertus filius Camerarii, Heino filius marschalli, Tidericus de Goslaria, Iohannes de Berle, Conradus de Emberke, Iordanus de Itenem, Gerhardus Capellarius, Berthramus de Beruelle, et alii quam plures. Ne autem de hiis que de hoc negotio facta sunt aliquid possit immutari, presentem cartam de hoc scriptam sigillo nostro et ecclesie nostre eciam fecimus roborari. Actum est hoc coram nobis apud Vorsatum Anno gracie M^o CC^o XL^o VIII. Idus Marcii pontificatus nostri anno XIX.

§. XVIII.

FEMINARVM SVCCESIO IN FEVDIS OBLATIS OBTINET VEL EX CONSVETVDINE CVRIAE, VEL EX SPECIALI PACTO.

Ad causas pactorum frequentium quibus feminis prospectum est, refero facultatem offerentis oblationi suae legem dicendi, qualitatem allodii, in quo feminis saltem in subsidium locus patebat, et facilitatem dominorum in iisdem admittendis: quibus

bus rebus effectum est, vt in nonnullis curiis feudalibus femininarum successio in consuetudinem abierit, qualis in feudis Monasteriensibusⁿ⁾, Fuldensibus, Iuliacensibus, aliisque curiis Westphaliae, non vna quidem ratione, obtinet^{o)}. Peracta est nonnunquam allodii oblatio a femina simul, et propterea feudum feminis simul constitutum. Ditherus dominus de Moylsberg, et Lyfa vxor eius, castrum proprium et liberum Molsberg Henrico Treuirorum Archiepiscopo ao. 1273. in feudum offerunt, hoc pacto adiecto: quod ego vxor mea et liberi mei siue masculini sexus siue feminini, nec non si liberi nobis non fuerint heredes mei proximiores viriisque sexus, qui pro tempore fuerint, idem castrum ab Archiepiscopo Treuirensi, qui pro tempore fuerit recipiemus in feudo et tenebimus, ita quod de eodem castro non valeamus exeredari^{r)}. Integrae posteritati utriusque sexus nonnunquam in lege oblationis consultum est. Sic Wiricus miles dominus de Wurnemberch castrum suum de Wurnemberch in feudum offert Dithero Archiepiscopo Treuirensi hac conuentionis lege, vt dictum castrum non debeat cadere de parentela mea, sed semper deuoluetur ad proximiores heredem meum siue masculini sexus fuerit, siue feminini^{q)}. Similis est formula in oblatione castri Somerauwe, facta 1303 domino Dythero Treuirorum Archiepiscopo: Et hoc est sciendum quod post me Henricus filius meus, et post eum senior proximior heres meus, siue masculini siue feminini sexus dictam domum siue castrum Somerauwe recipere debeant ab Archiepiscopo Treuirensi et tenere in feodo, sic quod dicta domus cadere non possit de parentela mea^{r)}. Comites Saynenses Eberhardus et Henricus castrum suum Sayne cum omnibus

n) De his vid. I. H. EOEHMERI, aui venerandi, *differt. de feud. ecclef. C. 4. §. 8.*

o) Vid. GE. MELCH. LVDOLFF *obs. forens. P. I. obs. 13. p. 44. obs. 109. p. 304.*

p) Vid. Dnus. de HONTHEIM *lit. r. Treuir. diplom. Tom. I. p. 302.*

q) De HONTHEIM c. 1. *Tom. II. p. 25.*

r) De HONTHEIM c. 1. *Tom. II. p. 19.*

nibus appertinentiis ecclesiae Treuirensi donant, et ab Hillino Archiepiscopo in feudum recipiunt ao. 1152. hac formula: *Cuiuscunque vero sexus heres successerit, eisi non propinquior, qui de eorum cognatione fuerit, idem castrum et prenommatum beneficium a nobis et successoribus nostris absque iure illo, quod vulgariter dicitur Heregewede, et illo quod dicitur Heresture recipiet, et eandem fidelitatem nobis et successoribus nostris faciet*). Quo factum est, ut, vi huius clausulae, cum ao. 1246. non relicta prole decederet Henricus comes Scyrensis, cognamento magnus, per eius sororem Adelheidem, Iohanni Sponheimio desponsatam, feudum castri Seyne in Sponheimianam comitum familiam translatum fuerit, quae illud ultra ducentos annos tenuit, donec haec stirps ao. 1606. in Henrico comite deficeret. Elegans est oblationis formula, qua ex qualitate bonorum allodialium ratio repetitur dispositionis in fauorem feminarum factae; cum Embricho de Lewenstein curiam suam in feudum offerret in hunc modum¹⁾: *Ego Embricho dictus de Lewenstein una cum Loderode collateralis mea ad notitiam vniuersorum presens scriptum intuentium cupio peruenire, quod curiam meam, in Manewilne sub Rondeckin sitam, agros, prata et omnia attinentia eiusdem curie resigno venerabili domino meo Archiepiscopo Treuirensi et ecclesie sue, ita videlicet quod omnia bona predicta ego et heredes mei titulo feudali habere dignoscimus pro sexaginta marcis Aquensium denariorum legalium. Nihilominus quod si ego predictus Embricho decedo, Loderadis uxor mea supra dicta possidebit in bonis prehabitis diebus vite sue pacifice et quiete, quia bona prefata sunt allodialia. Verba vltima exprimunt qualitatem anti- quam bonorum in feudum oblatorum, ex eaque ratio deducitur con- uentionis specialis, a iure communi recedentis.*

D 3

§. XIX.

¹⁾ Estat documentum apud Dn. de HONTHEIM l. c. Tom. I. p. 569.

²⁾ Apud HONTHEIMVM l. c. Tom. I. p. 318.

GENERALI FORMVLA HEREDVM IN FEVDIS OBLATIS
INTELLIGVNTVR MASCVLII.

Occurrunt saepius in *litteris oblationis* vel *infeudationis* vagae et indeterminatae locutiones, in commodum heredum factae, licet iisdem non definiatur qualitas heredum. Quo casu dubio decisio non aliter quam secundum iura feudorum *particularia*, et *consuetudines curiae*, si quae exstant, et in *subsidiū* secundum ius feudale *commune Longobardicum* est facienda. Pro *naturalibus* enim feudorum tamdiu militat *praesumptio*, donec vel *lege oblationis*, vel *certae curiae feudalis* aliud interuenisse probetur. Ad dubias formulas refero, quo *heredibus*, vel *successoribus* facta est *infeudatio* ^{u)}. Vtroque vocabulo utimur in *successione masculorum* aequae ac *feminarum*, vnde dubium est, vtrum sub hac voce *simul feminarum successioni in feudis oblati* sit prospectum

^{u)} Talis est formula in *litteris reuersalibus domini de Kempenich* de ao. 1227, apud *Dn. de HONTHEIM l. c. Tom. I. p. 303.* — nobis et nostris heredibus concessit in homagium perpetuum paterne liberalitatis affectu, de quibus nos et nostri heredes dicto domino nostro Archiepiscopo et suis successoribus Archiepiscopis Treuirensibus eivius ad fidelitatis debitum perpetuo adstricti. Nec non in *litteris Domini de Lapide* de ao. 1278 *ibid. Tom. I. p. 308.* — Quo facto dictum castrum eisdem fratribus reddidi et recommissi eisdem et eorum heredibus iure feudali perpetuo possidendum. Recte censet *HONTHEIMIVS*, in vtroque documento sub generali nomine *heredum* intelligi *masculos*. Similis est formula in documento apud *eundem l. c. p. 318.* et in *litteris reuersal. de a. 1284 ibid.*

p. 320. Sciendum est quod ego et heredes mei predicta debemus a predicto domino Archiepiscopo et successoribus suis in feudum et homagium in perpetuum possidere. Nec non in *litteris reuersalibus Godefridi Comitis de Vianden* de a. 1294. *ibid. p. 327.* que nos et nostri successores ab eo et eius successoribus, nec non ecclesia Treuirensi, in perpetuo in feudo tenebimus et recipemus. Et in *litteris Iohannis de Mailberg* de ao. 1292. apud *eundem Tom. I. p. 324.* Constituens per presentes uniuersa bona et redditus, que et quos in dictis villis habeo, ex nunc perpetuo feodaliter predicto domino Archiepiscopo et ecclesie Treuirensi, ac me et meos successores a predicto domino Archiepiscopo et ecclesie Treuirensi in feudo recipere debere et iure feudali tenere.

speculum, nec ne? Posterius asserendum esse ideo videtur, quod omnis feudorum successio in regula sit masculina, et pro hac praesumptio militet, et probatio contrarii ex verbis dubiis haud efficiatur. Quodsi vero in litteris oblationum, vel inuestiturae speciales rationes obueniunt, ob quas contrahentes utriusque sexus heredes intellexisse cenferi possint: pro iisdem merito facienda est interpretatio, cum in hac elocutione generali omnia redeant ad mentem contrahentium.

§. XX.

QVANDO SVB EA FEMINAE INTELLIGANTVR.?

Si oblationem allodii in feudum ex consensu heredum utriusque sexus nominatim factam esse apparet, ratio specialis interuenit, sub generali nomine heredum accipiendi etiam feminas, cum iidem heredes, qui in ineunda oblatione interuenerunt, in infeudatione allodii oblati designati esse praesumantur. Anno 1303. obtulit Iohannes de Adenoys quatuor mansos proprietatis Capitulo et Episcopo ecclesiae Hildensemensis cum consensu filiorum et filiarum suarum, et pro se et suis heredibus in feudum recepit. Videntur ibi filiae sub nomine heredum ad successionem vocatae, quod oblatio filiarum consensu facta esse dicatur. Verba chartae ex apographo descriptae sunt haec: Nos Iohannes nobilis dominus de Adenoys recognoscimus et digne protestamur, quod nos de benignitate exhibita, per venerabilem patrem Episcopum et Capitulum ecclesiae Hildensemensis, in proprietate quatuor in villa Wertzingehusen, nobis et nostris heredibus data, quos huc usque ab ecclesia in feudo tenuimus, non sufficimus regraciari; nos vero talis gratiae non immemores, ex hoc Hildensemensem ecclesiam matrem nostram condemnari, damnum pati recordantes, quatuor mansos in eadem villa sitos, nostrae proprietatis, cum consensu filiorum et filiarum nostrarum, cum omni iure et utilitate in restaurum praefatorum bonorum, ab ecclesia Hil-

Hildensemensi nos et nostros heredes in feodo recipere in perpetuum obligamus, et hoc sigillorum nostrorum munimine roboramus. Quia Iohannes filius noster sigillo proprio caruit, usus fuit nostro.

Testes huius sunt Ludolfus de Esscherte, Wichbrandus de Haleboldessen, Iohannes de Lembusen milites, et alii quam plures. Acta sunt hec anno dominice incarnationis M^o CCC^o tercio, in capite aduentus domini.

§. XXI.

QVID SVB FORMVLA HEREDVM LEGITIMORVM ET VERORVM INTELLIGATVR.?

Minus dubiae sunt formulae litterarum inuestiturae quae legitimos heredes vel veros heredes expriment. Legitimi denotant heredes a lege ad successionem vocatos, quales secundum ius feudale commune sunt masculi, qui soli in litteris inuestiturae his verbis designati praesumuntur, nisi et feminas iure curiae pro legitimis haberi appareat. *Fridericus Comes Sylvester in litteris de ao. 1318. bona ab ecclesia Treuirensi in feudum sibi reddita esse profiteretur, possidenda per nos et heredes nostros legitimos dominos de Kirperch iure feodi cum onere et seruiciis, quae vera feoda de consuetudine postulant et de iure*).* Vera feoda de consuetudine postulant heredes masculos. Idem iudicium formandum est de formula, quae veros heredes, *wahre Lehn-Erben*, comprehendit: secundum materiam subiectam enim masculi habentur veri heredes feudi, iique soli tales iure feudali communi praesumuntur, quousque non interueniunt singulares rationes, ex quibus feminas etiam sub veris heredibus comprehendi intelligitur. Talem formulam ex curia feudali *Hildensemensi*, in qua obtinet ius feudale commune, exhibent litterae sequentes ex apographo descriptae: *Nos Asquinus, Henricus miles, et Tidericus famulus, fratres dicti de Walmeden presentibus recognoscimus, publice protestantes, quod nos,*

* Exstat diploma apud Du. de HONTHEIM c. l. Tom. II. p. 97.

et nostri veri heredes dedimus venerabili duo nostro Hildens. Episcopo, ob petitiones claustralium in Winhusen, proprietatem vnus mansi, scilicet iuxta castrum Lutere, ita videlicet, quod iam dictum mansum a Dno. nostro Episcopo recipiemus titulo feudali. Ne autem aliquis dubitet in re ista, presens scriptum sigillorum nostrorum munimine dedimus roboratum. Datum anno Dni M^o CCC^o quarto in vigilia Assumptionis beate Marie virginis. Simili ratione veris heredibus tantum in infeudatione bonorum oblatores prospectum esse legitur in alia charta ex apographa descripta de ao. 1304., quae huius est tenoris: Nos Tidericus Dei gracia prepositus in Winhusen, Margareta abbatisa, totumque collegium Christi virginum ibidem, omnibus presentia scripta visuris vel etiam audituris in vero salutari salutem. Ne ea que sunt in tempore simul cum lapsu temporis euanescent, sentent in lingua testium vel scripture testimonio perbennari. Notum igitur esse volumus vniuersis Christi fidelibus tam presentibus quam futuris, quod dominus Asschwinus, miles, dictus de Walmede, et fratres sui, eorumque veri heredes, vnum mansum, in Lutere suum, et Dominus Fredericus miles, dictus de Bortfelde et fratres sui, eorumque veri heredes, vnum mansum in Gulsede suum, quarum proprietates ad ipsos cum omni iure et utilitate pertinebat, maiori ecclesie in Hildenshem ab omni impetitione liberos, ob salutem animarum suarum, in restaurum et subsidium duarum decimarum in Abbenhusen et Auerhusen, quorum proprietates ecclesia in Winhusen a prefata ecclesia in Hildenshem cum omni iure et utilitate comparauit, voluntate bona et consensu vnanimi contulerunt. Predicti vero milites cum suis veris heredibus eodem manso a sepedicta ecclesia in Hildenshem susceperunt iure feudali rationabiliter possidentes. Si vero hic rationabilis ordinatio quacunque emergente calumpnia ab aliquo successorum ausu temerario infringi fuerit attemptata, pro eo nostra stabit ecclesia prout iuris ordo dictauerit responsura. In cuius facti euident testimonium presens scriptum exinde confectum nostrorum sigillorum appensionibus duximus roborandum. Acta sunt hec anno incarnationis Domini M^o CCC^o Quarto in die sanctorum martirum Herenei et Habundi.

§. XXII.

QVAENAM VIS INSIT FORMVLAE ZU RECHTEN
MANN - LEHEN?

In dubium maxime in *feudis oblati* vocari coepit concessio *zu rechten Mann - Leben*, vel *Mannlebens - Erben facta*, ob *duplicem* quem seruat significatum. *Alter* est, qui ducitur a voce *Mann*, quae in genere denotat *vasallum* ¹⁾, eoque sensu *Mann - Gut* denotat *praedium feudale seruitiis militaribus obnoxium*, *das man zu Leben empfangen, verdienen, und vermennen, solle*. Ita accipitur vox in Diplomate Capituli Mind. de ao. 1304: *vox feudum, vulgariter Man - Ghot dicitur* ²⁾. *Alter significatus* est qui respicit *sexum*, feudumque designat *solis masculis* concessum. Ne *prior* quidem significatus vi vocis comprehendit *personas militiae* agenda *haud capaces*: licet ex eadem ratione, qua *feminis* saepe gratia facta est *feudorum*, de feudo, *feminis simul* concessio, nonnunquam vsurpetur: de quo exempla in medium profert THVM - MERMVT *tr. Krummstab schleust niemand aus p. 21. n. 34. et seqq.* Ut itaque is ad *feminas* transferatur, *singulares* interuenire oportet rationes. *Posterior* significatus vsu loquendi magis comprobatur, et *naturae* feudorum quae et in *Germania masculos vasallos* postulat, et *qualitati* praestandorum *seruitorum militarium* conueniens est, ideoque in *regula* sequendus in interpretatione *literarum inuestiturae*. Ex vsu seculi XIV. eundem illustrant litterae *Henrici Archiepiscopi Moguntini* de ao. 1342. ³⁾, in quibus vocatur *feudum vasallatus*, quod *ein Manleben vulgariter dicitur*, ad *nostram dispositionem per mortem quondam Gisilberti deuolutum*. Specialius adhuc determinatur is significatus proprius per adiectionem vocabuli *recht*, vel *wahr*, *zu rechten wahren Mann - Leben*. Solemus tribuere hanc expressionem actionibus, quibus eas qualitates inesse dici-

1) HALTAVS in gl. Germ. p. 1307.

2) In *manissa docum.* ad SCHEID. *Tom. III. p. 321.*3) *tr. vom Adel p. 239.*

a) Apud Dn. de GYDENVS l. c.

dicimus, quae eorundem naturae respondent. Ita *feuda propria* feuda *recta* dicuntur, cum *propriam* et *rectam* per omnia obtinent feudorum naturam: ideoque et eadem formula, nisi aliud ex *litteris inuestiturae* vel ex *usu curiae* appareat, *feudum masculinum* significat ^{b)}. Exponit nobis vim ac potestatem formulae huc usque in hoc paragrapho expositae Vir illustris GEORG. LVDOV. BOEHMERVS, *patruus ad cineres mihi colendus*, in *responsio feudali* his primitiis adiecto; quo omnia, quae adhuc circa interpretationem et explicationem dubiae istius formulae monenda fuissent, docte proponuntur et explicantur. Exhibet nobis vir illustris easdem interpretationis regulas, quas in hoc paragrapho proponere studuimus.

§. XXIII.

FEVDA OBLATA FEMININA PRAESVMVNTVR SUCCESSIVA, NON PROMISCVA.

Si vero *feuda oblata* ex *speciali ratione* sunt *feminina*, nec tamen *feminarum successio* conuentione definita est: sequendus est primum *ordo succedendi iure curiae feudalis* definitus, quo *deficiente*, *feminae non prius quam deficientibus masculis descendantibus ad successionem vocatae praesumuntur*. Hoc enim conuenit naturae *successionis feudalis*, qua *feminae*, quibus *pacto prospectum* est, *extincto stemmate masculino* demum ad *successionem* vocantur, non vero *promiscue* cum *prole masculina* succedunt ^{c)}. *Feudum oblatum femininum* ergo tamdiu *successuum praesumitur*, donec *ius promiscuum* femi-

E 2

^{b)} GOEDDEVS Vol. IV. Conf. 37. n. 744: SCHILTER ad *lus feudale Alemannicum* C. 43. §. 6.

^{c)} H. F. 17. pr. Non enim patet locus *feminae* in *feudi successione* donec *masculus* superest ex eo, qui *primus* de hoc *feudo* fuerit *inuestitus*. I. F. 6. §. 1. I. F. 2. §. 2. *Filia* non *succedit* in *feudo*, nisi *inuestitura* fuerit *facta* in *patre*

ut *fili* et *filiae* *succedant* in *feudum*, tunc enim *succedit* *filia*, *filii* non *extrantibus*. GABRIEL SCHWEDER de *feminarum* cum *masculis* *concurrentium* *exclusionem* in *feudo*. TOB IAC. REINHARTH *obs. ad Christianaei decis.* Vol. 1. *obs.* 60. p. 160. WERNHER *obs. for.* P. II. *obs.* 190. P. VII. *obs.* 230. STRYK de *feudo* *masculis* et *fem.* *concesso*. C. II.

feminis datum esse vel ex lege curiae, vel ex lege oblationis appareat. Ita definiunt Comites Solmenses successionem, cum castrum Hohensolms faciunt feudum oblatum ao. 1323. — *ut si forte nos sine heredibus masculis decedere contingeret, filia vel filiahus relictis, huiusmodi filia seu filie debent succedere in feodis prelibatis*^{d)}. Obtinere haec etiam in feudis pro masculis et feminis indefinite datis, *Söbn — und Töchter Lehn*, cum haec verba indefinite talem exigant interpretationem, quae iuri communi respondet, quod feminae locum non facit in feudi successione donec masculus superest a primo acquirente. Feudo tandem ad feminam deuoluto, successio feminarum permanet subsidiaria inter illius descendentes, inter quos nec feminis in successione patet locus, quousque inter eos superest masculus. Ceterum varia ratione saepe lege oblationis definitam esse successionem feminarum, docent feudorum oblatorum exempla, ex quibus vel vnum adferre iuuat quo Iohannes Comes de Sponheim in Starckenberg 1338 magnam ditionum suarum partem Baldewino Treuirensi Archiepiscopo oblatam in feudum recipit his verbis: — *bona et villas — praenotatas cum omnibus iuribus et pertinentiis praetactis recepimus et recipimus, ac nos recepisse recognouimus in feudum a praefato domino nostro Archiepiscopo nomine quo supra cum onere fidelitatis, iuramentis et seruitiis in talibus feudis debitis de consuetudine et de iure recipere, et tenere debebunt dictum castrum, et bona caetera supra dicta post obitum nostrum haeredes nostri legitimi masculi, quibus deficientibus saemellae his deficientibus fratres nostri Henricus et Godfridus cum liberis suis vtriusque sexus, quibus non extantibus Blanzstorie comitissa de Veldentia amita mei Ioannis Comitis praedicti cum suis liberis vtriusque sexus a praefato domino nostro suisque successoribus Archiepiscopis Treuirensibus in feudum perpetuo ut est dictum e).*

§. XXIV.

^{d)} Dn. de GVDENVS Cod. Diplom. Tom. III. p. 205.

^{e)} Vid. 10. DAN. SCHOEFFELINI Bistop. Zaringo Badens. Tom. VII. p. 333.

seqq. ut etiam HENRICI CHRIST. SENCKENBERGII Select. iur. et hist. tom. VI. p. 465.

§. XXIV.

SVCCSSIONIS RATIO IN FEVDIS OBLATIS.

Iura *successionum* in *feudis oblati* eadem sunt ac in *datis*, cum *idem* in *illis* ac in *his* interueniat *successionis* fundamentum, quod positum est in *inuestitura*, vi *oblationis* facta, *pactisue* huic adiectis, et quod fauet tantum *primi offerentis* *descendentibus*. Exprimunt illud tum *litterae inuestiturae*, quae *feudum offerenti* eiusque *heredibus legitimis* constitutum esse significant, tum *litterae reuersales*, quibus *offerentes pro se suisque* *descendentibus* *feudum* recepisse agnoscunt. Quoad ergo *successio* *conuentione speciali* non est definita, in hac iura *curiae feudalis*, a qua *feudum* pendet, et ubi haec deficiunt, ius *feudale commune* *normam* *successionis* tribuunt. In *antiqua* vero, quae in *allodiis* obtinuit *succedendi ratione*, nec non in *facultate offerentium legem* *suae oblationi dicendi*, non nisi *origines* colloco tum *iurium specialium*, quibus *agnatis offerentis* prospectum, et bona saepe sub *iure feudi antiqui* in *feudum* concessa sunt, tum *iurium consuetudinumque particularium*, quae in *curiis feudalibus* obtinent. Si vero nec ex *lege oblationis*, nec ex *iure curiae* apparet, *agnatis primi offerentis* prospectum esse: idoneum deficit *successionis* eorum fundamentum. Eadem *praesumptio* in *feudis oblati* militat pro *ordine successionis legitimo*: quamquam in amplissima, quam *oblatio* suggerebat, *pariscendi* occasione actum saepe fit *de ordine succedendi speciali*, talemque *conuentione* definire placuerit, qui ad *feudi diuisionem* inter *posterios* impediendam et ad *familiae splendorem* conseruandum pertinebat. Sic *maioratus* rationem habet *ordo succedendi*, quem *Wabramus* in *oblatione castri sui Somerauwe* in *litteris reuersalibus* de ao. 1303 ita definitum esse agnoscit. — Et hoc est sciendum quod post me *Heuricus filius meus*, et post eum *senior proximor heres meus* *sue masculini* *sue feminini* *sexus dictam domum* *sue castrum Somerauwe* recipere debeat ab *Archiepiscopo Treuirensi* et tenere in *feodo* sic.

quod dicta domus mea cadere non possit de parentela mea f). Pari ratione in castro Sporckenberg, ecclesiae Treuirensi ab Henrico de Helfenstein in feudum oblato ao. 1309, placuit ordo succedendi ex primogenitura, quo exemplo vix antiquius extat iuris primogeniturae in feudis introducti. Ita videlicet facta est inuestitura: Nos autem Baldwinus predictus attentis gratis obsequiis et seruiciis, que ipse Henricus nobis et ecclesie Treuirensi impendit, et impendere potest, castrum, villam cum appendiciis, bonis et redditibus antedictis eidem Henrico suisque successoribus primogenitis concessimus et concedimus in feudum tenenda et possidenda a nobis, et ecclesia Treuirensi, nostrisque successoribus in perpetuum, pacifice et quiete — Hoc etiam adiecto, — quod ipsum castrum, villa cum appendiciis eorundem inter heredes ipsius Henrici siue successorum suorum diuidi non possit, nec debeat, sed semper primogenitus masculus in recta linea ipsius Henrici, absque diuisione aliqua facienda, prescietur ipsum castro, et succedat in eodem cum villa et appendiciis memoratis; ac nobis etiam idem Henricus siueque successores primogeniti ac successoribus nostris ac ecclesie Treuirensi seruire, sicut ius est et ab aliis fidelibus nostris consuetum est teneantur. Si vero coningeret, quod possidens dictum castrum sine herede decedat, bonis suis aliis a predictis indiuisis inter fratres suos, si quos habuerit ex parte patris antiquior dictorum fratrum succedat in dicto castro; si vero sine herede proprii corporis vel bonis diuisis, ut dictum est, moriatur, ad Archiepiscopum Treuirensis, qui fuerit pro tempore, castrum memoratum, et ad ecclesiam Treuirensis reuertatur g).

§. XXV.

SERVITIORVM MILITARIVM RATIO IN FEVDIS
OBLATIS.

Etiamsi vero in inuestitura feudorum oblato nulla deprehendatur mentio seruitiorum militarium, feuda oblata nobilia tamen

f) Dn. de HONTHEIM c. I. Tom. II. p. 19.

g) De HONTHEIM c. I. Tom. II. p. 37.

men iisdem obnoxia esse praesumuntur, cum pertineant ad naturam feudorum: nisi immunitatem a seruitiis impetratam esse appareat. Sed ipsa seruitiorum causa materiam frequentem paciscendi dedit offerentibus, indeque effectum est, ut immunitatem a seruitiis militaribus sibi stipulati sint, bonaque oblata receperint in feudum francum^{b)}. Quamquam vero tale feudum ratione seruitiorum improprium sit: in reliquis tamen seruat naturam feudorum, propterea quod naturalia, quoad non sunt immutata, placuisse praesumanturⁱ⁾.

§. XXVI.

FEVDA OBLATA PRAESUMVNTVR LIGIA. QUID INTERTSIT INTER FEVDVM LIGIVM ET CASTRVM LIGIVM?

Cum vasallus domino aduersus quemcunque, praeterquam aduersus Imperatorem, seruire teneatur, ut ex II. F. 7. constat, si nemo speciali conuentione est exceptus: idem quoque in feudis oblatis regulam constituit, donec ex lege oblationis appareat, aduersus quos seruire non teneatur vasallus. Quam ob causam feuda oblata praesumuntur ligia, seu seruitiis aduersus quemcunque obnoxia: ut vero pro non ligiis habeantur, ex lege inuestiturae constare oportet de personis exceptis aduersus quas ipsi vasallo non sit seruendum. Obseruare hoc loco iuuabit, in aestimandis feudis ligiis vel non ligiis cautionem esse adhibendam, cum dentur castra in feudum oblata, quae alio sensu ligia appellantur, quod videlicet domino aperta esse debent in ipsius defensionem. Sic pacto feudum non ligium sibi constituerunt Comites Solmenfes in oblatione castrorum proprii Hobenselms, facta Archiepiscopo et ecclesiae Moguntinae a. 1323. cum sibi stipularentur ne contra Syfridum Comitem de Witchenstein

b) Recenset speciales modos acquirendi immunitatem a seruitiis militaribus SAM. STRYK de immunitate a seruitiis militaribus,

i) HERM. RICH. POLLMANN de feudo franco §. 37. CASP. HENRICVS HORN de feudo franco. §. 13.

obenstein et Hartradum de Merenberg seruire tenerentur: — Quodque idem de ipso castro, et per ipsum castrum contra quascunque personas, cuiuscunque dignitatis, status, seu conditionis existant, et specialiter contra Dn. Lantrauium Hassie, se iuuare et defendere poterunt et debebunt; nobilibus dominis Syfrido comite de Wuchenstein et Hartrado de Merenberg duntaxat exceptis. Sed in iisdem litteris additur: vt castrum Hohenfolms debeat esse domus aperta atque ligia, vulgariter dicta ein offen ledig Hus Dni Archiepiscopi, eius successorum, et ecclesie Moguntine. Qua formula seductus Dnus de GVDENVS dictum feudum feudis ligiis annumerauit ^{k)}: quod tamen non ligium esse ex personis in inuestitura intuitu militarium seruitiorum exceptis intelligitur. Domus videlicet aperta et ligia feudum aperturæ, neutiquam feudum ligium significat; siquidem hæc formula explicatur ab ipsis contrahentibus per verba quod vulgariter dicitur ein offen ledig Hus, id est domus ad defensionem patens seu aperta domino, et vacans semper ad domini defensionem, quo sensu vocatur ligia, ledig Haus. Vox ledig enim, vnde descendit monente WACHTERO in glossario germanico ^{l)}, sæpe denotat omne id, quod vacat, seu vacuum est ^{m)}. Est ceteroquin frequens formula in feudis aperturæ: und soll dem Lehn Herren ein offen Haus seyn ⁿ⁾, vel castellum debet esse apertum domino in necessitatibus, in accessibus et egressibus ^{o)}, quæ idem exprimit ac offen ledig Haus. Simile exemplum est quo Dominus de Wurnemberch ao. 1304. d. XXIV. Iun. offert castrum suum proprium Wurnemberch Dythero Archiepiscopo, et ecclesie Treuirensi hac lege, vt castrum debeat esse ligium castrum Archiepiscopatatus Treuirensis. Verba litterarum hæc sunt: Ego Wiricus miles

^{k)} Vid. de GVDENVS Cod. Dipl. Tom. III. p. 205.

^{l)} WACHTERVS in Glossar. Germ. p. 946.

^{m)} Vid. HALTAVS Glossar. med. æui p. 1445. et 1446. et 1447.

ⁿ⁾ BVDER in amoenitatibus iur. feud. obs. X. et in obs. iur. publ. et feud. obs. VI.

^{o)} Vt in formula docum. in Dni de GVDENVS Cod. Diplom. Tom. III. p. 121.

miles dominus de Wunnemberch notum facio vniuersis quod factus sum homo domini Dytberi Dei gratia Archiepiscopi et ecclesie Treuirensis, et feci homagium dicto domino Dytbero pro me et heredibus meis, mihi in dicto castro succedentibus, et resignaui dictum castrum meum de Wunnemberch dicto domino Dytbero pro ipso et successoribus Treuirensibus Archiepiscopis futuris tanquam ligium castrum Archiepiscopatus Treuirensis. Verba, quibus castrum suum in feudum offert tanquam ligium castrum Archiepiscopatus Treuirensis, significant tantum castrum apertum et vacans ad defensionem domini, qualitatem feudi vero haud determinant. Ad dit videlicet: sic quod Archiepiscopus Treuirensis, quicumque fuerit pro tempore, se de dicto castro contra quoscunque iuuare poterit, quantumcunque voluerit, preterquam contra regem Romanorum et Archiepiscopum Coloniensem, qui duo etiam de dicto castro se nunquam iuuare debent contra Archiepiscopum Treuirensis vel homines eiusdem. Exprimitur his verbis feudum aperturæ, cum rō se iuuare, non seruitia militaria vasalli, sed defensionem domino directo in dicto castro competentem, indicet; idque postea eo determinetur, vt nulla defensio, seu ius aperturæ contra Regem Romanorum et Archiepiscopum coloniensem competere debeat. Aperturæ ratio euidentius adhuc cognoscitur ex his verbis: et debet et poterit dictus dominus Dytberus et sui successores in dictum castrum meum intrare et exire cum multis vel paucis, in armis, vel sine armis, quantumcunque voluerint, et stare in dicto castro pro libitu sue voluntatis, sicut in alio castro Archiepiscopatus Treuirensis. Quæ formula idem significat quod alias per egressum et accessum apertum offerentes exprimere solent. Hac conuentione præmissa offerens dominus de Wunnemberch, ratione seruitiorum personas supra dictas, Romanorum Regem scilicet, et Archiepiscopum Coloniensem excipit his verbis: Item promisi et teneor dictum dominum Dytberum et suos successores iuuare contra quoscunque, preterquam contra personas superius exceptas. Vi huius pacti

F

igi-

igitur, *oblationi* adiecti, dictum feudum fuit *non ligium*, etiam si huius *obiectum* esset *castrum ligium seu apertum*: quo discrimine non obseruato *Celeberrimus HONTHEIMVS* id retulit ad *feuda ligia* ^p).

§. XXVII.

FEVDA OBLATA OBNOXIA SVNT CONSOLIDATIONI.

Si vero *infeudationi*, vi *oblationis* factae, *eadem*, quae *infeudationi in genere*, insunt: consequens est, extincto iure eorum, quibus feudum *constitutum est*, finiri *feudum oblatum*, idque, *perinde vt datum, domino fieri apertum*. Si enim *dominium directum* ipsa *oblatione* translatum est in *dominum*: quo iure in dubium vocari potest vis eius in *consolidandis feudis oblati*, nisi vbi *rationes speciales*, vel *consuetudines curiae consolidationi* obsistunt. Magis disputari coepit, *vtum extincto stemmate domini ad vasallum reuertatur dominium directum*: quod quidem *HANACCIVS* ^q) ideo procedere existimauit, *quod illud ante oblationem penes vasallum fuerit, ideoque ad suam originem reuertatur*. Verum enim vero ius in alterum translatum nunquam reuerti constat, nisi ex *natura concessionis*, vel *reseruationis*: cuiusmodi causa cessat in bonorum *in feudum oblatione*. Hanc adeo absolute olim factam legimus, *vt infeudatio, vi oblationis facta, ex formula concessionis videretur beneficii rationem habere*. Est omnino *dominium directum etiam in feudis oblati independens* a vasallo; nec ideo post extinctam *profapiam domini ad vasallum reuertitur* ^r).

§. XXVIII.

^p) Vid. *Dom. de HONTHEIM c. l. Tom. II. p. 25.*

^q) De eo quod refert. *feudum esse datum vel oblatum. Cap. II. p. 16.*

^r) Hanc causam docte instruxit *GE. AD. KOPP in deutschen Lehn-Proben. P. II. p. 112, et IAC. HENR. BOCRISIVS in obs. iur. feud. obs. 28.*

§. XXVIII.

FEVDA OBLATA OBNOXIA SVNT POENAE
FELONIAE.

Nihil iam addo de poena feloniae iure feudali Longobardico II. F. 23. II. F. 24. §. 9. non minus quam Germanico probata; cui ex natura negotii, in oblatione honorum in feudum agnita, etiam in feudis oblatis locus esse potest, modo ea interueniant, quae in eadem applicanda iure desiderantur¹⁾. Inter ea, quae in oblatione in feudum acta sunt, poenam feloniae nonnunquam expresse esse comprobata vnicò exemplo ostendam, in quo in ipsa conventionione, qua castrum Sporckenberg a. 1309 in feudum obtulit Henricus de Helffenstein, huic poenae se subiicit. — Ego vero Henricus predictus, recognoscens omnia et singula esse vera, dictum castrum, villam cum appendiciis et bonis sepedictis, ab ipso domino Treuirensi meo successorumque meorum nomine recepi in feudum, et eidem domino Archiepiscopo fidelitatem prestiti sub modis et conditionibus antedictis, arbitrans et consentiens, quod si ego vel successores mei in dicto castro in obseruatione premissorum vel alterius eorundem negligentis fuerimus aut rebelles, extunc dicto castro et omnibus aliis bonis feodalibus, que teneo aut tenebunt dicti successores mei in dicto castro, ab ecclesia Treuirensi cadamus et priuati simus absque spe recuperationis, ipso facto. Et rogavi et rogo nobiles viros dominos et amicos meos, videlicet Wernerum dictum Brendere, Wilhelmum de Eltze, Conradum longum, Arnoldum eius fratrem de Schoenecken, Henricum de Waldecken, Fridericum de Eremberg, Henricum de Eremberg, et Ioannem de Helffenstein armigeros, vt si me vel meos successores in obseruatione premissorum negligentis, quod absit, esse

F 2

con-

¹⁾ Haec erudite proposita, et ad feuda oblata applicata, et a dubiis vindicata sunt in *Viri illustris* ERNEST. CHRISTIAN. WESTPHAL. sub

praesidio Praesidis illustris defensa disert. de effectu feloniae quoad successores feudales. C. I. §. 33.

contigerit, vel rebelles aliquatenus contra Dominum Archiepiscopum Treuirensis pro tempore, non assistant, nec consilium, auxiliumve prestent seu iuuent, sed potius nos monitis et hortationibus condècentibus inducant ad satisfactionem condignam, et emendam competentem, ipsi domino Archiepiscopo faciendam seu prestandam. Nos vero *Wernerus, Wilhelmus, Conradus, Arnoldus, Henricus, Fridericus* milites, *Henricus et Ioannes* armigeri predicti, ad preces dicti *Henrici de Helffensein*, apud dictum dominum Archiepiscopum Treuirensis et eius successores nos, et quemlibet nostrum, obligamus et promittimus, quod ipsi *Henrico* sue suis successoribus in dicto castro ad veniendum contra premissa, vel alterum premissorum non assistemus, nec ipsum iuuebimus consilio, auxilio seu favore, sed ipsam, eiusve successores monitis et exhortationibus, quibus poterimus, ad satisfaciendum eidem domino Archiepiscopo inducimus, prout superius est expressum²⁾.

2) Vid. de HONTHEIM *hisor. Treuir. diplom. T. II. p. 37.*

TANTVM.

CORRIGENDA.

P. 8. not. u. lin. 8. loco *Machtildis* lege *Mechtildis*. lin. 26. l. *ecclesiae* l. *ecclesie*. lin. 30. l. *promittimus* l. *permittimus*. lin. 31. l. *praestare* l. *prestare*. P. 10. §. IV. lin. 11. l. *iura* l. *vera*. P. 15. lin. 12. lege *schleust*. P. 20. not. p. lin. 8. l. §. CXI. l. §. LXXI. P. 23. not. b. lin. 6. l. *hereditarum* l. *hereditarium*. P. 27. lin. 2. l. et *unum et dimidium mansum* in *Hauerlo* sitos, lege *unum et dimidium mansum* in *Bokenem* et *tres* in *Hauerlo* sitos. P. 28. lin. 13. l. *excedari* l. *exheredari*. P. 31. §. XX. lin. 14. l. *quatuor in villa* l. *quatuor mansorum in villa*. P. 33. lin. 9. l. *apographa* l. *apographo* et lin. 27. l. *hic rationabilis* l. *hec rationabilis*. P. 38. lin. 9. l. *primogenis* l. *primogenitis*. P. 40. lin. 24. et sequenti l. *Wurnemberch* l. *Wunnenberch*.



Rechts.



Rechtsgutachten
in Sachen
der Erbgenahmen von Arnds zu Bonn,
und
Lehnfiscalischen Anwald der Chureöllnischen Hofcammer,
das Lehn-guth Kazdorff betreffend.



§. 1.

Die zwischen den Erbgenahmen von Arnds und der Chureöllnischen Hof-Cammer verhandelte *Acta*, deren Auszug nebst einer Frage zu Erhellung eines rechtlichen Gutachtens mir zu gefertigt worden, betreffen das Lehn-guth Kazdorff, welches nach Ausgang des Manns Stammes des Geschlechts von Arnds von der Chureöllnischen Hof-Cammer für erbsnet und heimgefallen geachtet, hergegen von den Erbgenahmen von Arnds die Lehnfolge daran behauptet worden.

Aus der zum Grund liegenden Geschichte kommen dabei folgende Umstände vornehmlich in Betrachtung.

§. 2.

Die im Herzogthum Jülich gelegene Burg Kazdorff hat das Geschlecht derer von Arnds vom Erbstift Cölln seit ertlichen Jahrhunderten zu Mannlehn getragen. Die vortheilhafte Lage dieser Burg, aus welcher das Erbstift an seinen Grenzen in den miltlern Zeiten bedeckt werden konnte, hat veranlasset, daß die hohe Lehnsherrn das Defnungs-Recht daran zu erlangen gesucht, und der Erzbischof zu Eölln, *Walramus II.*, hat im Jahr 1339. zu

2 Rechtsgutachten in Sachen der Erbgenahmen von Arnds zu Bonn,

dessen Erlangung eine damalen nicht geringe Summe von tausend Gulden verwendet, und an Werner von Arnds auszahlen lassen. In dem von *Wahramo II. an. 1339.* erhaltenen Lehnbriefe, ist die Burg zu Ragsdorff nebst den Zubehörungen *Wernern von Arnds* unter dem Ausdruck zu Lehn gereicht worden:

solches alles von Uns und Unsern Stifft zu rechten Mann-Lehen zu haben und zu tragen,

und in Ansehung des bedingenen Besetzung-Rechtes ist dabei hinzugefüget:

Wir haben aber Uns, Unsern Nachkommen, und Stifft vorbehalten, die Besetzung an und auf genannter Burg, also, daß Wir derselben Burg als Unseres offenen Hauses gebrauchen und Uns darin und daraus zu Unsern Noten behelfen mogen wider alle männiglich, niemand ausgeschieden, wann wie oft wir der bedorffen, doch mit diesen Vorwarden, daß Wir, Unsere Nachkommen noch Stifft, den genannten Arnds, und sein Rechte Erben, die seyen Manns- oder Weibskunnen, von dem vorgemelten Lehn nicht enterben wollen noch sollen, von Ersterbntis wegen, und hat auch genannter von Arnds für sich und seine Erben zugesagt und gelobet, Uns auf derselben Burg zu Ragsdorff sonder alle Wiederrede auf und abzulassen, Uns davon zu behelfen, als von Unsern offenen Haus, so viel Uns des Noth geschieht.

In dem in eben dem Jahr 1339. ausgestellten revers-Briefe bekennet *Werner von Arnds*:

Daß er die Burg zu Ragsdorff med Vor-Burge, und Turnen, med Vorcken, med Muren und Graven, med dem Berge und med der Hoffstat, also, als sie gelegen ist ganz und gar und auch den Wild-Bahn, die zu der Burg gehdret — dem vorgenannten Unsem Herrn von Colne und sin Gestichte bekant, und han auch — dieselbe Burg zu Ragsdorff und allid, dat vorgeant ist, von demselben Unsen Herrn umfangen zu rechten Mannlehen und machen ver unsi und ver Unsi Erben dieselbe Burch zu Ragsdorff, wie sie vorgeant ist, offen Hayß des Gestichts von Colne ewiglich und numme, also, dat der vorgeannt Uns Herre van Colne sine Nachkomelinge und dat Gestichte van Colne van derselben Burch sich mogen behelfen zu ihren Noyden wider alrementslich, niemand Unsen genohmen, wann und dicke sie das bederfen med verwerden doch, dat Uns vorgeannt Herre von Colne sin Nachkomelinge, und sin Gestichte Uns gerechten Erben, sie syn Mans Seburt off Wives Seburt van den vbrgezprochen

prochen Keyne, wie sie genant synd, numme enterben mügen, noch in selen van Ersterfnüsse wegen, und wir han gelovet und geloven für Uns und vor Uns vergenannten Erben ewiglich und numme, dat wir den vorgeannten Unsen Heren von Colne, sin Nachkomelinge und dat Gesichte van Colne und auch Grunde van irwegen uff die selbe Burg zu Ragdorff wie sie vergenannt ist, sunder alle Widerrede uslassen sullen, und wieder dairave, sich dairave zu beheffen, als von irme offen Hüsse, wann und als dick, als van irwegen dat geheisset wird.

S. 3.

Seit dem 14ten Jahrhundert bis zum Anfang dieses Jahrhunderts sind die lehnbriefe über das Haus Ragdorff unter gleichem Inhalt ausgefertigt, auch seit solcher Zeit nur allein die vom Manns-Stamm des Geschlechtes von Arnds zur lehns-Folge in Ragdorff zugelassen worden.

Als im Jahr, nach Absterben Bernhard Wilhelm von Arnds dessen halbbrüderlicher von einer Mutter abstammender Bruder, Freyherr von Oppenhoff, daran ein Recht zu behaupten gesucht, hat des erstern leiblicher Bruder, Diederich von Arnds unterm 23. Sept. 1701. bei der lehns-Curte, dagesen Vorstellung gethan, und auf die Eigenschaft dieses lehns, als eines Mannslehns, sich bezogen und um die alleinige Belehnung mit dem Haus Ragdorff und Zubehör nachgesuchet: gedachter Diederich von Arnds ist auch darauf an. 1701. nach den formalien der ältern lehnbriefe belehnet worden. Auf erfolgtes Absterben gedachten Diederichs ist bei der von dessen Sohn Bernhard Wilhelm von Arnds, Sede impedita, gesuchten Belehnung im Jahr 1714. eine Veränderung erfolgt, und es ergiebet der Namens der Prälaten und Capitularen eines administrirenden hohen Erz- und Thumb-Stifts Eblln unterm 23. Jan. 1714. ausgefertigte lehnbrief, daß Bernhard Wilhelm mit Ragdorff und aller seiner Zubehör

solches alles vom Erzstift zu rechten Mannlehn zu haben und tragen, belehnet worden, inmassen seine Voreltern und lechtin sein Vater solches vom Erzstift zum rechten Mannlehn gehabt, empfangen und getragen, und das hergegen das vorangezogene Stück der alten lehnbriefe, welches die vorbehaltene Besetzung an der Burg nebst der dabei angeführten Vorwart oder Bedingung, und die dagegen von den lehnmannen geleistete Zusage betrifft, aus diesem lehnbrief gänzlich weggelassen worden.

Auf gleiche Weise, wie an. 1714. geschehen, ist gedachter Bernhard Wilhelm von Arnds auf Absterben des lehnherren, weyland Churfürsten

4. Rechtsgutacht. in Sachen der Erbgenahmen von Arnds zu Bonn,

Josephi Clementis, im Jahr 1725. belehnet worden. Sein Sohn Franz Bernhard von Arnds hat theils bey dem ihn im Jahr 1735. betroffenen Lehnsfall, theils wiederum nach tödtlichen Hintritt des lehnherrn Churfürsten Clementis Augusti im Jahr 1763. die Belehnung auf gleiche Weise empfangen: und sind also in diesen vier nach einander folgenden Belehnungen innerhalb 48. Jahren die Lehnbriefe gleichförmig und unter Weglassung der die Defnung auf der Burg und deren Rechte und Verbindlichkeiten betreffende passäge ausgestellt worden.

§. 4.

Unterm 28. Jan. 1766. ist Franz Bernhard von Arnds ohne Leibeserben verstorben und mit ihm der Manns-Stamm seines Geschlechts ausgegangen. Von weiblichen Geschlechts-Verwandten hat er nach sich gelassen 1) eine Schwester, Maria Wessela von Arnds, 2) seiner verstorbenen an Freyherrn von Schulzen verheyratheten Schwester Tochter, Wilhelmine Charlotte Frederica von Schulzen, 3) die von seiner an Freyherrn von Pösch vermählet gewesenen Schwester Söhne, und 4) seines verstorbenen mit einer Freyin von Schonstein zu Villip verheyratheten Bruders Tochter, deren eine an Freyherrn Gunter zu Bruck, und die andere an Freyherrn von Palmersdorff zu Lins vermählet ist. Wie diese des lezt verstorbenen Vasallen Erben zu dessen ansehnlicher allodial-Verlassenschaft sind, so haben sie ebenfalls zur lehnsfolge auf Ratzdorff zugelassen zu werden gesucht, das lehn unterm 10. Merz 1766. gemuthet, und deshalb auf die ältere Lehnbriefe sich bezogen. Die zwischen ihnen und dem lehns fiscal ergangene acta ergeben des mehrern, was dagegen von Seiten des lezttern in Ansehung der Mann-Lehns-Eigenschaft des lehn und Burg Ratzdorff und des dieserhalb behaupteten Anheimfalls angeführet, und unter beyden Theilen verhandelt, und wie darauf nach genommenen Schluß der Sache in der lehns Curie erkannt worden:

Daß das lehn Ratzdorff samt aller seiner Zubehör als dem Erzstift heimgefallen und erbsetzt zu erklären, mithin Klägere solches samt allen seit Absterben des lezttern männlichen Vasallen davon erhobenen Ausgehungen an die Churfürstliche Hof-Cammer abzutreten schuldig. Nachdem nun die Erbgenahmen von Arnds gegen dieses Erkenntniß eine Appellation an den Reichs-Hofrath eingewendet, so beruhet die Hauptsache vornehmlich auf der Frage:

Ob das Lehnguth und die Burg Ratzdorff nach gänzlichem Ausgang des Manns-Stammes derer von Arnds dem Erz-Stift Cöln für erbsetzt

II. Lehnſſiſche Anw. der Churcoll. Hofeam das Lehn. Raßdorff betreff. 5

Eröffnet und heimgefallen zu achten, oder ob den Erbgenahmen von Arnds daran die Lehnſfolge nach den gemeinen und Chur-Cöllniſchen Lehn-Rechten zuſtehe?

S. 5.

Nach denen über dieſe Frage von beyden Seiten in actis angebrachten Gründen, iſt deren rechtliche Erörterung auf folgendes zu richten:

- 1) Nach was für Rechten dieſe Frage in Betracht deſſen, daß das Lehn-guth Raßdorff außerhalb dem Churcöllniſchen Territorio belegen iſt, zu beurtheilen?
- 2) Ob das Lehn-guth Raßdorff ein wahres Mannlehn ſey, und daher die Churfürſtliche Hof-Cammer nach Abgang des Mann-Stammes derer von Arnds fundatam intentionem vor ſich habe, ſolches für eröffnet und dem Erzküſt heimgefallen zu erklären?
- 3) Ob die aus den ältern Lehn-Briefen vorhin ſ. 3. angeführte Clausul ein pactum adiectum in ſich halte, kraft deſſen dieſes Lehn nach Abgang des Mannſtammes an das weibliche Geſchlecht derer von Arnds fallen ſolle? und ob
- 4) dieſe Clausul in den jüngern Lehnbrief mit Rechts Beſtand ausge-laſſen worden, und auch dieſerwegen die Lehnſfolge in Raßdorff dem weiblichen Geſchlecht nicht zuſtehe?

S. 6.

Zu Anſehung der erſten Frage, iſt von beyden Theilen mit Rechts-Be-ſtand anerkannt worden, daß die bey der Erzküſte Cöllniſchen Lehn-Curie her-gebrachte Rechte überhaupt zum Grund der Entſcheidung zu legen, indem es den Rechten gemäß iſt, daß lehn-Streitigkeiten nach den Rechten des lehn-hofes, von welchem die lehne abhängen, ſie mögen im Lande oder außerhalb Landes gelegen ſeyn, entſchieden werden müſſen;

FRIDERICVS A SANDE *de feudis Geldriae tract. 6. c. 5. n. 11.*

NIC. BVRGVNDVS *in Comm. ad Conſuet. Flandriae tract. 2. n. 7.*

Nur iſt in gegenwärtigem Fall in Widerſpruch gezogen worden, ob der in Chur-cöllniſcher Rechts-Ordnung tit. 6. enthaltene und zwiſchen Ferdinandum Erz-biſchofen zu Cölln und der Ritterschaft unterm 28. Jan. 1659. geſchloſſene Vergleich ſeine Anwendung gewinnen könne. Um ſolches zu behaupten, haben die Erbgenahmen von Arnds ſich darauf bezogen, daß die zeitigen Beſitzer von Raßdorff zu den Cöllniſchen Landtagen berufen worden, und noch der letzte Beſitzer, Franz Bernhard von Arnds von wegen ſolcher Burg auf den Landtag aufgeſchworen und jährlich dazu berufen worden, daraus aber die

6 Rechtsgutachten in Sachen der Erbgenahmen von Nrendts zu Wontt.

Folge dahin gezogen, daß dieses Lehn ein Erbstiftliches landsässiges Lehn, und deshalb nach obgedachtem Vergleich zu beurtheilen sey.

§. 7.

So gegründet es sonst an und vor sich ist, daß die Rechte der Lehns, Curie bey den davon abhängenden auch außershalb Landes gelegenen Lehnen zum Grund der Entscheidung zu legen, wie ich auch in der Abhandlung

de decisione causarum feudaliū secundum ius curiae §. 12. 13.
ausgeführt: so leidet doch dieses in Ansehung solcher Verordnungen einen Abfall, die nur in Ansehung gewisser Lehnen in Art und Gestalt eines Vergleiches getroffen worden, dergleichen der angezogene Vergleich vom Jahr 1659. ist. da in §. 6. dieses Vergleichs ausdrücklich bedungen worden:

Daß diese Transaction alleinig auf die Landsässige Lehnen, nicht aber diejenige, welche unmittelbar unter dem Reich, oder in anderer Fürsten und Herren territorio und Gebiete gelegen, zu verstehen, sondern Ihro Churfürstliche Durchlaucht und Derselben successores dieselben in ihren vorigen Rechten stehen und verbleiben, solches auch hingegen selbigen Lehn-Leuten, so ferne sie einiges haben, unbenommen seyn sollen:

so ergiebet sich daraus offenbar, daß, da das Lehnguth Ragdorff im Jülichischen gelegen ist, gedachter Vergleich bey solchem keine Anwendung leide. Die Berufung des Lehn-Besizers zu Landtagen, ist an und vor sich kein Kennzeichen eines landsässigen Lehns, wenn sie nicht von denen im Lande belegenen Gütern geschehen: indem ein Lehn nur dadurch, daß es unter der Landeshoheit des Lehnherrn, mithin im territorio gelegen ist, die Eigenschaft eines landsässigen Lehns erlanget

WERNHER de probatione Landsässitatus ex seu terrarum. In Obs. for. P. I. pag. 722.

und in solcher Absicht ein landsässiges Lehn im gedachten Vergleich denen in fremder Fürsten und Herren territorio belegenen Lehnen entgegen gesetzt wird. Wie hergegen bey denen vom Erzstift lehnrübrigen auswärtigen Lehngütern sowohl die gemeinen Lehnrechte, als auch die besondere dem Erzstift Coblen von den vormaligen Kaysern erteilte und zu wiederholtenmalen und besonders von Kayser Leopoldo bestätigte Rechte und Privilegia, als welche durch ein Schreiben eben dieses Kaysern an das Cammergericht vom 26. Aug. 1682. mit dem Befehl in fürkommenden Processen sich darnach zu richten, eingesendet worden, zur Vorscheift und Entscheidung dienen: So ist hieoraus mit Gewißheit zu behaupten,

Daß

II. Lehnssiff. Antw. der Churcoll. Hofcam. das Lehn. Ragdorff betreff. 7

Das der gegenwärtige Fall in Ansehung dessen, daß das Lehn guth Ragdorff außerhalb des Erzstifts Cöln territorio gelegen ist, nach gedachten Churcollnischen Rechten zu beurtheilen, hergegen vorgemeldeteter Vergleich vom Jahr 1659., in so ferne er von jenen abweicht, keine Anwendung leide.

§. 8.

Was die zweyte Frage anbetrifft:

Ob das Lehn guth Ragdorff ein wahres Mannlehn sey, und die Churfürstliche Hofcammer nach Abgang des Manns-Stammes derer von Arnds *fundatam intentionem* vor sich habe, solches für eröffnet und dem Erz-Eist für heimgefallen zu erklären?

so ist weder die Benennung des Lehn guths Ragdorff als eines Mannlehns, noch auch die unter den noch blühenden Manns Stamm des Geschlechts von Arnds eintretende Eigenschaft eines feudi masculini von den Erbgenahmen von Arnds in Zweifel gezogen, wohl aber die Folge, daß deshalb auch nach Abgang des Mann-Stammes das weibliche Geschlecht ausgeschlossen sey, bestritten worden. Diese vermeinte Folge konnte deshalb einen Anschein gewinnen, weil der bloße Ausdruck eines Mannlehns in den Lehnbriefen nicht sowohl die Eigenschaft des Geschlechts, als vielmehr die Eigenschaft eines unter Lehn-Diensten stehenden Guts andeute, und damit selbst der Ursprung des von Mannen und Mannschafft herrührenden Ausdrucks eines Mannlehns übereinstimme, wie von vielen Rechtslehrern, als

HVL D. ab EYBEN. in elect. iur. feud. c. 9. §. 5.

HERTIO de feud. obl. P. 2. §. 40.

GOEDDEO in Consil. Marburg. vol. IV. Conf. 37. n. 1021.

bemerket worden. Und da es auch an Lehnen nicht fehle, welche blos unter stehenden Manns-Stamm auf männliche Lehens-Erben gehen, hergegen auf dessen Abgang die Lehnsfolge, kraft eines besondern Vertrages, auf das weibliche Geschlecht bringen; so will daraus die vorher angeführte Folge als unsicher und ungewis angegeben werden.

§. 9.

Um aber diese den Grund der Lehnherrlichen Befugnis betreffende Frage, sowohl quoad factum, als quoad ius vollständig zu beurtheilen, so ist hierbey zuvörderst auf den ältesten Lehnbrief vom Jahr 1339., mit welchem alle nachfolgende übereinstimmen, das Augenmerk zu richten, und aus solchem erhellet, daß die Burg Ragdorff nebst Zubehör von *Hermann II.*, Erzbischofen zu Cöln,

um

8 Rechtsgutachten in Sachen der Erbgenahmen von Arnds zu Bonn,

um solches alles von Uns und Unserm Stift zu rechtem Mannlehen zu haben und zu tragen, dem Werner von Arnds gereicht worden. Und dieser bekennet nicht minder in dem in eben gedachtem Jahre ausgestellten *Revers* Brief, die Burg Rasdorf nebst Zubehör zu rechtem Mannlehen empfangen zu haben. Die lehnbriefe der mittlern Zeiten ergeben, daß das Wort Mannlehn in einem gedoppelten Verstand gebraucht wird, und solches in einer allgemeynen Bedeutung ein jedwedes durch Kriegesdienste zu verdienendes Lehn, und in strengerm Verstande ein blos auf männliche Leibes Erben gehendes Lehn anderer. Wie die allgemeyne Bedeutung nicht die eigentliche und gewöhnliche ist, und besondere Umstände zu erkennen geben müssen, daß dieser Ausdruck in lehnbriefen darin gebraucht worden:

Freyherr von Cramer in den Wezlarischen Nebenstunden P. 65. obs. 1. p. 70.

so ist hergegen die strengere Bedeutung der Natur der deutschen Lehen, und der Eigenschaft der davon zu leistenden Krieges- und anderer Lehen Dienste angemessen, und sie ist daher die eigentliche, in den mittlern Zeiten hergebracht, Bedeutung. Daß dieser strengere und eigentliche Begriff des Wortes Mannlehen in eben dem Jahrhundert, aus welchem der vorangezogene lehnbrief des Erzbischofes Walrami herrühret, der eigentliche hergebrachte Begriff sey, solches erhärtet eine nur wenige Jahre nachhero im Jahr 1342. vom Erzbischof zu Mainz Henrico gegebene Urkunde,

apud Du. de GUDENVS in Codice diplom. Tom. III. p. 321.

in welcher *feodum vasallatur, quod ein Manlehen vulgariter dicitur, ad nostram dispositionem per mortem quondam Gisleberti devolutum* nach den hergebrachten Sprachgebrauch und unter der obangeführten Bedeutung beschrieben wird. Und in solchem Verstand hat Friederich, Churfürst zu Sachsen, in einer Urkunde vom Jahr 1448.

Henrichen Herrn zu Vera und sinen rechten Libes Mann-Lehens Erben zu rechtem Mann-Lehn gereicht und geliehen

PETR. BECKLER. Gräflich Reuß Plauische Stammtafel p. 503.

Zu Bestimmung dieses eigentlichen Verstandes ist das Beywort zu rechtem Mannlehen gebräuchlich worden, als ein Beywort, so man Handlungen beyzulegen gewohnt ist, welche man eigentlich und wahrhaftig für diejenigen gehalten haben wollen, welche sie nach Vorschrift der Geseze seyn sollen. *Feuda propria videlicet recta dicuntur, quae propriam et rectam per omnia obtinent*

u. Lehnſſiſſe. Unt. der Churcoll. Hofcam. das Lehn Rzsdorff betreff. 9

nent feudorum naturam et in nullo ab ordinariis feudorum proprietatibus deficiunt

VOETIVS in digress. de feudis n. 18.

Die Verleihung des Lehn Guts Rzsdorff zu wahren Mann-Leben ist auch nach dieser Auslegung in einen Zeitlauf von vierhundert Jahren für ein bloß auf männliche Lehens-Erben gehendes Lehn geachtet, und bloß allein dem Mann-Stamm die Lehnsfolge darinn zugestanden, hergegen die Töchter davon gänzlich ausgeschlossen worden. Wie nun solche Bedeutung eines *feudi masculini* selbst durch die beständige Observanz in dem Geschlecht derer von Runds auf eine rechtsbeständige Weise erhärtet worden, *cum consuetudo sit optima verborum interpret.*

c. 8. X. de consuetud.

so hat auch solche von den Erbgenahmen von Runds selbst in Actis nicht in Urede gestellet werden können.

§. 10.

Wie nun hieraus die wahre Eigenschaft des Lehnguts Rzsdorff, als eines wahren *feudi masculini* auf Gewissheit beruhet: so ist hinwiederum die daraus sich ergebende Folge, daß solches, als ein *feudum masculinum* nach gänzlichem Ausgang des Mann-Stammes, dem Erstlitz erbsetzt worden, auf die Lehnrechte gegründet. Diese Folge beruhet 1) theils auf der Natur der auf Manns-Erben allein gerichteten Verleihung, und Lehns-Contractes, als welcher mit dem Abgang solcher Erben seine Endschafft erreicher, theils auf denen darauf sich gründenden gemeinen Longobardischen, und auf denen diesen hierunter völlig gleichen Deutschen Rechten, nach welchen das weibliche Geschlecht wegen der Unfähigkeit zu Krieges- und andern Lehns-Diensten, durch welche ein Lehn verdient und vermannet werden müssen, der Lehen für unfähig erklärt worden, wohlfolglich eben so wenig bey noch stehenden Mann-Stamm, als bey dessen Ausgang zur Lehnsfolge in ein wahres Mann-Leben gelangen können. Das Longobardische Lehnrecht giebet hierunter die bekannten Lehns-Verordnungen, *quod proles feminini sexus, vel ex feminino sexu descendens, ad successionem feudi aspirare non possit, nisi eius sit conditionis feudum, vel eo pacto acquisitum.*

II. F. 11. pr.

et quod Vasallo sine mascula prole decedente feudum domino aperiatur.

I. F. 13.

II. F. 35. 46.

welche bey einem *feudo recto*, oder rechten Mann-Leben, so lange eintreten, als

b

als

10 Rechtsgutachten in Sachen der Erbgenahmen von Arnolds zu Bonn,
als nicht ein *pactum speciale* vorhanden, durch welches das weibliche Ge-
schlecht gegen die Natur und Eigenschaft der Lehne zur Lehnsfolge zugelaf-
sen worden,

II. F. 2. in f.

II. F. 11.

*feudi recti enim successio ita procedit, deficientibus virilis sexus heredibus,
feudum caduci titulo committatur, nisi diserte filiarum successio in tabulis in-
vestiturae fuerit expressa,*

NEOSTADIVS de feudi Holland. origine et successione cap. 3. n. 6. 7.

VOETIVS in digress. de feudis. n. 5.

Diesem stimmen die alten Deutschen Rechte in Ansehung der Ausschließung der
weiblichen Geschlechts-Personen von der Lehnsfolge bey; und wie die im 13ten
Jahrhundert gemachte Sammlungen der Sächsischen und Fränkischen Lehns-
Gewohnheiten

in iure feud. Sax. art. 2. in iure feud. Alemann. art. I. § 4.

davon zeugen, und, daß die Weiber des Lehnsrechts barben müssen, nachmentlich
anführen: so bestätigen auch die Urkunden des 14ten Jahrhunderts, in welches
der vorangeführte älteste Lehnbrief fällt, hierunter ein gleiches. In den Ur-
kunden wird die Zulassung der Töchter zur Lehnsfolge als eine von besonde-
rer landesherrlicher Bewilligung abhängende Sache angesehen, und davon
kommt das besondere Exempel vor, daß, als Kaiser Ludouicus Bau-
rus die Töchter eines Herrn von Breunberg ins Lehn aufgenommen, er sie
erst in der ausgestellten Urkunde vom Jahr 1317. Dehuf der Lehnsfolge für
lehnsfähig erkläret,

*Nos etiam prefatas puellas ad tenendum et possidendum in feodum bona
predicta, postquam ad eas deuoluta fuerint, habiles, idoneas, et
capaces fecimus et facimus.*

GE. CHRIST. IOANNIS in spicilegio tabular. p. 412.

Als Zentrich, Abt zu Fulda, an. 1324. dem Grafen von Wertheim Ri-
dolph und seiner Gemahlin Elisabeth Lehngüter verlehnen; so sind, ohn-
erachtet der an beyde gerichteten Belehnung, dennoch nur deren männliche
descendenten als lehnsfähig angesehen worden;

*quod si ipse cum eadem conthorali sua heredes feodorum capaces sci-
licet masculum aut masculos generauerit, ipsa bona descendere debeant
ad eorundem: sin vero iidem coniuges heredes huiusmodi non procrea-
uerint tunc nihil quippiam iuris, ipsa Elisabeth de huius vitae medio
sublata, de iisdem feodis sibi competentibus habere volumus seu reco-
gnosci-*

gnosimus, nisi nos aut successores, qui pro tempore fuerint, de noua gracia sibi duxerimus eadem conferenda.

IOANNIS in cit. spicilegio p. 420.

Wenn also nach den übereinstimmenden Longobardischen und Deutschen Rechten die Weibes-Personen von den Lehnen überhaupt ausgeschlossen, und die Lehnen nach Abgang des Manns Stammes dem lehn. Herrn für eröffnet gehalten worden; so ist solchem die rechtliche Folge vollkommen gemäß, daß das weibliche Geschlecht in denen zu rechten Mann-Lehnen verliehenen Gütern auch nach Abgang des Manns Stammes von der lehnsfolge für ausgeschlossen zu halten. Daher erklärt FRIDERICVS VON SANDE die lehnsformul; *To rechten Mann-Lehen, pro pseudo masculino, in quo filiarum atque a filibus descendentium nulla est successio*

SANDE de feudis Geldriae tract. II. cap. 1. §. 2. n. 2.
feudi enim, seu regis Mann-Leen, ea est natura certissima, ut soli heredes masculi censcantur idonei.

NEOSTADIVS l. c. obs. 7. n. 13.

§. II.

Noch stärker ist

2) die aus der Natur und Eigenschaft eines Mannlebens auf die gänzliche Ausschließung des weiblichen Geschlechtes gezogene rechtliche Folge durch die dem Erz-Stift Edln erteilte Kaiserliche Rechte begründet. Bereits 50. Jahr vor der von *Walramo* erteilten Belehnung ist von dem Römischen König *Alberto* im Jahr 1299. vor versammelten Reichs-Fürsten und Reichs-Ständen auf Antrag des Erzbischofes zu Edln *Wicholdi* gerichtlich erkannt worden, *quod nulla filia vel mulier possit in feudatibus succedere nisi de plenaria voluntate domini feudi et consensu,*

THYMMERMVT in tr. Krummstab schleuße niemand aus, in annexis p. 33.

Kaiser *Carolus IV.* hat auf gleiche Weise im Jahr 1372. *ibid.* p. 34. darü über die ausführliche Bestätigung und Erklärung erteilet, *quod decedentibus vasallis, nobilibus castrensibus et subditis quibuscunque, legitimis heredibus masculis de suis procreatis corporibus non relictis, quorum bona ab Archiepiscopo et ecclesia coloniensis in feudum dependerunt, vniuersa et singula bona huiusmodi, etiamsi ciuitates oppida fortalitia vel castra sint, vel alias in quibuscunque possessionibus redditibus iuribus et bonis existant, ad dictum Archiepiscopum, qui est, vel pro tempore fuit, ac ad Coloniensem ecclesiam ipso facto deuoluta esse debeant;* Wie nun solche auf die gemeinen Rechte gegründete
b 2
Kaiser

12 Rechtegutachten in Sachen der Erbgenahmen von Arnds zu Bomm,

Kaiserliche Verleihungen durch die nachfolgende Kayser, *Rudolphum II, Maximilianum I, und Leopoldum* bestätigt worden: so ist selbst in dem zwischen Churfürsten *Ferdinand* und der Ritterschaft im Jahr 1659. getroffenen Vergleich darunter auch in Ansehung der inländischen Lehn nichts abgeändert, und zufolge derer bishero ausgeführten Gründe festgestellt worden:

Daß diejenigen Lehen, deren *tenor inuestiturae* mit klaren Worten auf Mannlehen gerichtet, auch hinführo an für rechte Mann-Lehen gehalten, und die Tochter von deren *Sucession* allerdings ausgeschlossen seyn und bleiben, sondern wenn der *a primo acquirente* herkommende Mann-Stamm ausstirbt, alsdann Ihro Churfürstliche Durchlaucht und deren *Succeffores* gute Macht und Zug haben sollen, alle solche Lehen wieder einzuziehen.

§. 12.

Wenn gleich der Ausdruck eines Mannlehens bisweilen in einem allgemeinen Verstande in verschiedenen Lehn-Briefen gebraucht wird, so muß denn noch solche Bedeutung jedesmal durch besondere in Lehn-Briefen vorkommende Gründe unterstüzet werden, vergleichen in gegenwärtigem Fall ermangelt.

Da die Erbgenahmen von Arnds in *actis* eingeräumet, daß, so lange der Mann-Stamm von Arnds gestanden, das Lehnguth *Katzdorff* nicht auf das weibliche Geschlecht fallen können: so ist dadurch die strenge und eigentliche Bedeutung eines rechten Mannlehens begründet; und wie die Erörterung dessen, ob dem weiblichen Geschlecht auf den Ausgang des Mann-Stammes *per speciale pactum* prospiciet worden sey, bey der folgenden Frage vorkommt; so erhellet aus diesem allen:

Daß das Lehnguth *Katzdorff* für ein wahres Mann-Lehen zu halten, und daher Churfürstliche Hofcammer nach gänzlichen Ausgang des Mann-Stammes von Arnds *fundatam intentionem* vor sich habe, solches für erbset und dem Erz-Stift heimgefallen zu erklären.

§. 13.

Die Erörterung der dritten Frage:

Ob nemlich die den ältern Lehnbriefen einverleibte und oben §. 3. angezogene *Clauful* ein *pactum adiectum* in sich halte, daß das Lehn *Katzdorff* nach Abgang des Mann-Stammes an das weibliche Geschlecht derer von Arnds fallen solle?

beruhet vornemlich auf der Auslegung gedachter in dunkeln Ausdrücken abgefaßten *Clauful* der ältern Lehn Briefe. Wie nun die Erbgenahmen von Arnds solche von einer lehnherrlichen Zusage die rechten Erben des *Vasalli* ohne

ohne Unterscheid, ob sie von männlichen oder weiblichen Geschlecht seyn, von der Lehnsfolge in dem Lehn nie auszuschließen, auszulegen gesucht: so dürfte ihnen hierunter zu statten kommen, daß

1) der in dem Lehnbrief enthaltene Ausdruck mit diesen Verwarten ohnstreitig ein Geding oder Abrede andeute, daß

2) der rechten Erben beyderley Geschlechts Erwähnung geschehen, gleichwohl in dem mit der Edlnischen Ritterschaft geschlossenen Vergleich de an 1659. die Regul festgesetzt ist, daß, wenn die Inuestitur von beyderley Geschlecht, Manns, und Weibspersonen, Werbung thut, die Töchter, oder Weibspersonen, zur Succession der Lehen ohne Weigerung zugelassen werden sollen; daß ferner

3) das Wort enterben eben soviel andeute, als von dem Lehn auszuschließen, und der Ausdruck: der Ersternuß wegen, auf einen Sterbefall abzugesehn, nichtin darunter soviel angedeutet zu seyn scheine, daß bey entstehenden Sterbe-Fällen keiner von den männlichen und weiblichen Erben des Vafalli von dem Lehn und Lehnsfolge ausgeschlossen werden solle; und wenn gleich sonst

4) eine Zusage, die Erben des Vafalli auf den Lehn-Anfall nicht auszuschließen, ungewöhnlich zu seyn pflege, so dürfte doch solche dem Lehnbrief aus der Ursache einverleibet seyn, daß der Lehnsherr unter der Zusage, die Vafallos der Ersternuß wegen nicht zu enterben, sich blos *causam feloniam* vorbehalten wollen. Nach dieser Auslegung behaupten die Erbgenahmen von Arnds, daß das Lehnguth Ragdorff unter diesem *pacto speciali* verlichen sey, daß nach Abgang des Mann-Stammes das weibliche Geschlecht die Lehnsfolge daran erlangen solle.

S. 14.

Je doch, da die Rechte anweisen, bey der Auslegung der Verträge auf dasjenige zu sehn, *quod imprimis actum est inter paciscentes*,

L. 34 D. de reg. iur.

und sich solches aus dem Zusammenhange der Verträge, und aus der daraus sich ergebenden Absicht der *paciscentium* am richtigsten beurtheilen lässet, *siquidem omnis promissio iuxta finem ad quem destinata est regi et accipi debet*:

MEVIUS P. 8. dec. 33. n. 8.

so ist auch bey der in Frage stehenden Abrede deren Zusammenhang mit dem übrigen Inhalt des Lehnbriefes zum Grund zu legen, und nicht minder aus ähnlichen Verträgen der Lehnbriefe der alten Zeiten eine Hälfte der Auslegung

14 Nechtsgutachten in Sachen der Erbgenahmen von Arnds zu Bonn,
legung bey einer dunkeln und ungewöhlichen Stelle eines lehnbriefes zu nehmen.
Der Inhalt des ganzen lehnbriefes de an. 1339., mit welchem der von dem
belehuten Werner von Arnds in eben dem Jahr ausgestellte reuers-Brief
übereinstimmet, beruhet in folgenden Hauptpuncten:

1) in der erteilten Verleihung des lehn-gutts Razdorff zu wahren
Mann-Lehen,

2) in dem dem Erzstift vorbehaltenen Oefnungs-Recht an der
verliehenen Burg in den Worten:

Wir haben uns aber unsern Nachkommen und Stifft fürbehalten
die Oeffnung an und uff der gedachten Burgh, also daß wir der
selben Burgh als unsers offenen Huiß gebruchen und Uns darinne
und daraus zu unsern Nöden behelffen mögen wider allemännig-
lich niemands ufgeschieden, wann und wie dick wir der bedürffen,
und wie

3) dieser Vorbehalt unter der Bedingung geschehen,
doch mit diesem Vorwarden, daß wir, unser Nachkommen, noch
Stifft, den genannten Werner von Arnds und seine rechte Er-
ben, die seynd Manns oder Weibes kunne, von denen burgenandien
Lehen nit enterben wullen noch sellen von Ersterbnuß wegen,
so wird dagegen

4) die in Absicht der vorbehaltenen Oefnungs-Gerechtigkeit er-
wachsende Verbindlichkeit des Vasalli dahin ausgebrücht,
und hat auch genanter von Arnds für sich und seine Erben zugesag-
get und gelobet, uff derselben Burgh zu Razdorff sunder alle Wie-
derrede uff und abe zu lassen, und davon zu behelffen, als von unsern
offenen Huiße so dick uns des Noit geschicht wider allemänniglich.

Aus diesem Zusammenhang des lehnbriefes kan daher anders nicht geurttheilt
werden, als daß die n. 3. bemerkte Bedingung, oder Fürwarten, blos
allein eine bey dem vorbehaltenen Oefnungs-Recht bedingene Abrede
ausmacht, hergegen lässet sich weder in den Worten noch in dem Zusam-
menhang des lehnbriefes ein Grund finden, aus welchem die vorher n. 1. zu
wahren Mann-Lehen geschehene Verleihung des lehn-gutts Razdorff
durch solche Abrede geändert und eingeschränket werden sollen.

S. 15.

Wie nun auf kunftbaren Geschichten des vierzehnten Jahrhunderts
gegründet ist, daß in damaligen Zeiten ein grosser Theil der Sicherheit in
dem

u. Lehnsfise. Anw. der Churcoll. Hofcam. das Lehng. Raßdorff betreff. 15

dem Besinnungsrecht an Schlössern und Burgen, um daraus sich zu behelfen oder zu vertheidigen, gesetzet worden,

AAASV. FRITSCH. *de iure aperturæ cap. 1.*

PHIL. DATT. *de Pace Publ. lib. 1. c. 21. n. 23.*

auch davon die Lebens-Geschichte des Erzbischofes *Balduini* zu Trier

apud STEPH. BALVZIVM *in tomo I. Miscellancorum p. 129. 139. 143. seq.*

schon allein ein gutes Zeugnis abgiebet: so haben hinwiederum Vasalli, denen ein *feudum aperibile* verliehen worden, bey der auf ihren Schlössern dem lehns-herren zugestandenem Vertheidigung sich durch die Abrede zu bedecken gesucht, daß der Gebrauch des Besinnungs-Rechts zum Nachtheil und Schaden des lehns nicht gereichen solle, dergleichen sie sonst aus der Besetzung des Schloß-fes, aus der daraus vom lehns-herren zu nehmenden Vertheidigung und andern nach Art und Eigenschaft der Kriegesläufte erwachsenden Vorfällen besorgen konten, wie die in

BVDRI *amoenitat. iur. feud. art. n. p. 71. et eiusdem obseruat. iuris feud. p. 80.*

beständige Exempel zeugen. Und daher heißt es in der Urkunde des Erzbischofes zu Trier *Ditthberi* de an. 1303.

in NIC. DE HONTHHEIM *historia diplomat. Treuirensi tom. II. p. 20.*

castrum - pro defensione ecclesie nostrae, si necesse fuerit, nobis aperitur, salvo tamen castro praedicto et sine periculo eiusdem castri.

Zusbesondere haben Vasalli sich zu versichern gesucht, daß, indem sie ihr lehns-Schloß dem lehns-Herrn, um sich daraus zu behelfen und zu vertheidigen, eingeräumet, und daran die Besatzung zugestanden, sie unter solchen Vorfällen nicht selbst des Besizes ihres lehns entsetzet werden möchten. Nach dem Sprach-Gebrauch der alten Zeiten wird eine solche Entsetzung des lehns-Besizes *exhereditatio* genennet, wie davon unter andern der in einer von Conrad Erzbischofen zu Cölln im Jahr 1242. ausgestellten Schiedes-richterlichen Urkunde vorkommende Ausdruck zeuget,

Castra supra dicta in feodo recipientes, ut ipsi et eorum heredes propinquiores exheredari non valeant de iisdem,

de GVDENVUS *in Codice diplom. tom. I. p. 571.*

nicht minder solcher Ausdruck in der Urkunde *Engelberti* Archiepiscopi Coloniensis de an. 1366.

in der an. 1738. edirten Sammlung des Tractates *Reunumstab* schleust niemand aus: *inter documenta nr. 99. p. 79.*

von

von dem Fall gebraucht wird, da *Hermannus de Gudenaw*, weil er seine Lehen in fauorem *Philippi* refutiret, aus dem Besitz des Lehen gesetzt, und *Philippus* in die Lehen eingewiesen werden solte, woben es heisset: *quod ipsum Hermannum exheredare, et Philippum hereditare et inuestire possemus de iurid. feudis*. In solchem Verstande wird das Wort *exheredare* oder *enterben* in einigen bey dem Oefnungs-Recht bedungenen *pactis* gebraucht, worin ein Vasall gegen eine Lehn-Entsetzung, als eine Folge der Fehde und Kriegesläufte, sich zu versichern gesucht. Und davon giebet eine Urkunde vom Jahr 1152, ein deutsches Exempel, worin Erzbischof zu Trier *Hilinus* dem Grafen von *Sayn* das Schloß *Sayn* als ein offenes Schloß verliether, mit diesen Beding: *quodsi nos guerram cum aliquo habere contingeret, contra quem nobis adiutorium praestare non possent, de castro exire et eius potestatem absque eorum exheredatione nobis dare debent, ita quod finita guerra ad castrum, tamquam ad suum feodum redeant*.

NIC. DE HONTHEIM in hist. dipl. Trev. tom. I. p. 569.

In einer ähnlichen Urkunde des Erzbischofes *Hilini* vom Jahr 1158. wird das *Castrum Nassowe* unter gleichlautenden allgemeinen Ausdrücken verliether, *ut omni tempore, omnibus in necessitatibus nostris contra omnes homines nobis et successoribus nostris idem castrum libere et absque alicuius contradictione, ita tamen quod de feodo suo nihil amitterent, pateret,*

DE HONTHEIM l. c. p. 587.

Da nun im gegenwärtigen Fall der Erzbischof *Walramus* in dem Lehnbriefe vom Jahr 1339. das Oefnungs-Recht an dem Schloß *Ratzdorff* unter diesem Fürwarten vorbehalten zu haben sich erkläret

daß wir, unser Nachkommen, noch Stifft, den genannten *Werner von Arnds* und seine rechte Erben, die seynd Manns- oder Weibsz-Kunne, von vorgenannten Lehn nit enterben wollen von Ersterfüß wegen:

So bleibet keinem Zweifel unterworfen, daß

1) der Ausdruck, von dem Lehn enterben, in einer völlig gleichen Bedeutung, wie das Wort *exheredare de feodo* in vorangeführten Urkunden gebraucht worden sey, und daß folglich

2) der Verstand dieser Abrede dahin gegangen sey, daß das Oefnungs-Recht dem Vasallo ohnschädlich bleibet, und derselbe so wenig, als seine rechte Erben beyderley Geschlechts bey Gelegenheit,

da

Da der Lehnherr sich des Schlosses als eines offenen Hauses gebrauchet, und daraus zu seinen Nöthen sich wieder allemänniglich behelfen würde, des Besizes dieses Schlosses entsetzt werden sollten; so wie dagegen 3) der belehnte Vasall hinwiederum dem Lehnherrn zugesaget und gelobet

auf derselben Burgh Rathdorff sunder alle Wiederrede uff und abe zu lassen und davon zu behelffen als von desselben offenen Hause, so ofte des Noth geschiehet wieder allemänniglich.

Um auch ferner den Verstand der beigefügten Worte:
von Ersterfnuß wegen

zu erörtern, so kommt hiebei ebenfalls in Betracht, daß solche in Verbindung dessen, so in dem lehnbrief von der bedungenen Vefnung und Besetzung des Schlosses und der daraus zu nehmenden Vertheidigung angeführt ist, angebracht worden, mithin sich auf die Krieger-Nöthen und Vorfälle beziehen. Wie nun das Wort Ersterfnuß nicht sowol von sterben, *mori*, sondern von sterben, *neare*, herzuleiten, und daher auch *necem*, *cladem*, eine Niederlage, andeutet,

sterben enim denotat ac interficere, facere ut moriatur, caedere, occidere, et Stoerffa idem est ac caedes, clades. NOTKERVS Psalm. 39. 15. die mina sela suchent, das sie sie irsterben, qui animam meam quærunt, ut eam interficiant.

IO. GE. WACHTER in *Glossario German.* p. 160.

So ergibt sich daraus eine dem Zusammenhang des lehnbriefes gemäße Bedeutung, daß solche Worte eben soviel als
einer Niederlage wegen

ausdrücken, und der Verstand der angeführten Worte darin bestehet, daß der belehnte Vasall des zum Behelf des lehnherrn eingeräumten Schlosses nicht entsetzt werden solle, einer vorgefallenen Niederlage wegen. Wie unglückliche Krieger-Vorfälle den Verlust des gedöfneten Schlosses veranlassen konnten; so haben die Vasallen dagegen sich öfters mit der Abrede geschüget, daß der lehnherr keine Rührung oder Sühne anders eingehen solle, es wäre dann das lehn ihnen wieder eingegeben

LÜNIG im Reichs-Archiv *spicileg.* secul. P. 2. p. 1032.

DATT *de Pace Publ. lib.* 2. c. 34. n. 59. p. 491

Und in einer vom landgrafen von Hessen Philippo an den Grafen von Diepholz ertheilten Urkunde vom Jahr 1521.

18 Rechtsgutachten in Sachen der Erbgenahmen von Arnds zu Bomm,

in *BVDERİ amoenitatib. iur. feudal. p. 78.*

ist vorbebinget worden,

wenn wir — — obgemeldtes Schloß mit der Doffnung gebräutchen, und denn solches Schloß unser Behde und Kriegeshalben verlohren und uns abgenommen würde, so sollen wir mit demjenigen, die solches genommen hatten, nicht sühnen noch Frieden, derselbe unser Nebe von Diepholz oder seine Erben wären dann wiederum dazu kommen, mit das auch zu ihren Händen bracht.

§. 16.

Wie nun diese Auslegung auf dem Zusammenhang des Lehnbriefes, auf dem darinn vorbehaltenen *iure aperturac*, und auf den Umständen der Zeit, da dieses Lehn zuerst gereicht worden, gegründet ist: so kommt es hergegen bey Beurtheilung der nach der Erbgenahmen von Arnds in §. 13. angeführten Erklärung darauf insonderheit an, ob daraus ein hinlänglicher Beweis eines *pacti specialis*, kraft dessen das weibliche Geschlecht dorer von Arnds nach Abgang des Mannstammes von der Lehnfolge nicht ausgeschlossen werden sollen, geführt werden könne. Denn da dem weiblichen Geschlecht sowohl nach gemeinen Lehnrechten, als nach Art und Eigenschaft eines wahren MannLehns keine Lehnfolge zustehet: so erfordern die Rechte zu deren Erlangung ein *pactum speciale* um so mehr, als durch dieses den Rechten und der Natur eines MannLehns derogiret werden soll, und legen deshalb dem weiblichen Geschlecht den Beweis auf, daß es kraft eines *pacti specialis* zur Lehnfolge zugelassen werden sollen. *Hoc videlicet notandum est, quod licet filiae ut masculi, patribus (in alodio scilicet,) succedant. Legibus tamen a successione feudi remouentur: similiter et earum filii: nisi specialiter dictum fuerit, ut ad eas pertineat.*

I. F. 1. §. 2.

Item si vassallus per pactum speciale contra feudi consuetudinem seu naturam allegat, veluti de filiarum successione: liceat ei tenorem, si potest, sicut inuestituram probare

II. F. 2. §. 3.

§. 17.

Wie nun die Erbgenahmen von Arnds die streitige Worte des Lehnbriefes:

den genannten von Arnds und seine rechte Erben die seyn Manns, oder Weibs = Kunnen von dem vorgenannten Lehn nit enterben wollen noch sollen von Ersterfuß wegen,

mit

mitteltst dieser Erklärung zu vergleichen *pacto speciali* zu qualificiren gesucht, daß weder männliche noch weibliche Leben von der lehnsfolge bey einem Sterbefall ausgeschlossen werden sollen: so lieget hergegen

1) in gedachten Worten ein deutliches argumentum, daß sie weder von einer Lehnsfolge, noch von einem Sterbe- oder Lehns-Anfall zu verstehen. Die vorangeführten Worte des ersten und aller übrigen lehnbriefe sind auf den belehnten Vasallen, und neben ihn auf seine rechte Erben gestellet. So wenig aber von einer Lehnsfolge, oder von einem Sterbefall mittelst dessen dem Vasallo das lehn anfallen konnte, in der Person des durch den lehnbrief belehnten Vasallen nur eine Frage erwachsen kann: so wenig kann die so genannte Enterbung vom lehn von Erstkrantz wegen von einer Ausschließung des belehnten Vasallen von der lehnsfolge in einem lehns- oder Successions-Anfall verstanden, wohlfolglich diese in seiner Person unstatthafte Erklärung auch bey dessen Erben nicht angenommen werden. Dieses bestätiget die gemeine Regul der Auslegung, daß ein *praedicatum*, so zwey *subiectis* beygeleget wird, keinen Verstand leidet, welcher dem einen *subiecto* und sonderlich dem *subiecto principali* nicht gemäs und gänzlich unschicklich ist. Da vielmehr die lehnbriefe des Vasalli selbst unter dessen mit vollen Namen geschenehen Benennung und seiner Erben Meldung thun: so kan unter gedachter Zufage keine andere Nicht-Enterbung vom lehn, als welche den Vasallen selbst treffen können, gemeinet seyn, und diese daher von keiner andern Art der Entsetzung des Besißes vom lehn verstanden werden, als welche vorangeführtermasen aus den Folgen des Befestigungs-Rechts, und aus der zum Beheiß oder Vertheidigung erfolgten Befestigung der Burg, nach den Kriegsläufen vor ihn und alle seine Erben besorget werden mögen. Diesemnach kann durch die gedachte lehns-Clausul kein Beweis einer darin dem weiblichen Geschlecht derer von Munds zugesagten Lehnsfolge geführt werden.

§. 18.

Indem ferner

2) diese Clausul unter Art und Eigenschaft eines Fürwärtens oder abgeredeten modi in den Worten:

Doch mit diesem Vorwarten, abgefaßt worden, und dabey aus dem lehnbrief offenbar ist, daß die Erbschaft, so unter diesem Vorwarten eingeschränket werden sollen, lediglich das von dem lehnherrn vorbehaltene Befestigungs-Recht an dem lehn betrifft: so kann, wenn anders eine Auslegung *ex materia substrata*

20 Rechtsgutachten in Sachen der Erbgenahmen von Arnbs zu Bonn,

zu nehmen ist, dieses zur Bestimmung des Oefnungs-Rechts angeführte Vorwarten auf eine der Sache gemäßen Weise nicht von der Lehnsfolge am lehn erklärt werden, so wenig diese mit dem Oefnungs-Recht in einer Verbindung stehet, oder bey diesem eine Einschränkung abgeben kann. Dagegen ist eine auf die Folgen des Oefnungs-Rechts gestellte Auslegung dieses Vorwartens für eine der dadurch einzuschränkenden Berechtigte angemessene Erklärung zu halten.

§. 19.

Wenn ferner

3) dunkle Stellen eines lehnbriefes nach denen darin enthaltenen deutlichen Grundsätzen und nach der in diesen ausgedruckten Absicht des Verleiher's auszulegen sind: so ergiebet in gegenwärtigen Fall *pars dispositiva* des lehnbriefes, und *tenor investiturae*, daß das lehn Kaydoff zu wahren Mann-Lehen verliehen, und dadurch eine das weibliche Geschlecht von dem lehn ausschließende Eigenschaft des lehns bestimmt worden, hingegen betrifft der Absas des lehnbriefes, worin die im Streit gezogene Clausul enthalten ist, bloß allein das vorbehaltene lehnherrliche Oefnungs-Recht. Diesem zu folge leidet diese dunkle Clausul keine mit denen in *parte dispositionis* des lehnbriefes bestimmten Grundsätzen streitende Auslegung, und kann dasjenige, so in dem Absas des lehnbriefes *in re alia* angeführt worden, zur Einschränkung der vorhero ertheilten uneingeschränkten Verleihung des lehns zu wahren Mann-Lehen nicht ausgedehnet werden: *cum ante omnia animaduertendum sit, ne conuentio in alia re facta, in alia re noceat.*

L. 27. §. 4. in. f. D. de pactis.

Tenent enim interpretes vnanimiter, quod clausula in fine posita, non trahatur ad aliud capitulum in quo facta est specialis prouisio.

IO. FICHARDVS *Consil. vol. I. cons. 27. n. 4.*

maxime si praecedentia essent contraria clausulae finali.

FICHARDVS *l. c. n. 5.*

Diesem tritt hinzu, daß wenn gedachte Clausul von einer zu unterlassenden Ausschließung des weiblichen Geschlechts von der Lehnsfolge sollte ausgesetzt werden, dabey nach der lehre, *quod priuatio habitum supponat*, aus dem lehnbriefe zum voraus gesetzt werden müste, daß dem weiblichen Geschlecht die Lehnsfolge in diesem Mann-Lehen *pacto speciali* verliehen worden sey, und diese Clausul bloß als eine Bestätigung dessen, und daß es dessen nicht entsetzt werden sollte, anzusehen sey: gleichwol der ganze Inhalt

Inhalt des Lehnbriefes erhärtet, daß das quaestionirte Lehn zu wahren Mann-Lehen auf eine uneingeschränkte Weise verliehen worden, und der gleichen *pactum speciale* darin ermangelt, was als eine *hypothesis* zum Voraus gesetzt werden müste.

§. 20.

Aus diesem Grundsatz, daß die Eigenschaft eines Lehns bloß aus dem *tenore investiturae* zu beurtheilen sey, ist

4) in dem Churböhlischen Vergleich de an. 1659. sehr deutlich bestimmet worden:

Daß diejenigen Lehen, worin *tenor investiturae* mit klaren Worten auf Mannlehen gerichtet, auch hinführo an für rechte Mann-Lehen gehalten, und die Töchter von deren *Succession* allerdings ausgeschlossen seyn und bleiben, und daß hergegen diejenigen Lehen, wo die *Investitur* von beyderley Geschlecht, Mann- und Weibspersonen ausdrücklich Meldung thut, die Töchter oder Weibspersonen zur *Succession* der Lehen ohne einige Weigerung zugelassen und verstatet werden sollen.

Wie nun in gegenwärtigem Fall *tenor investiturae* mit klaren Worten eine Vergleichung zu wahren Mann-Lehen enthält: so ist hergegen dabey mit keinem Wort des weiblichen Geschlechts einige Meldung geschehen. Wenn folglich auch der Churböhlische Vergleich de an. 1659. nach der Meinung der Erbgenahmen von Arnds zum Grund der Entscheidung liegen könnte, da er hierunter nur ein auf gemeinen Rechten beruhendes *Principium* anführet; so ist das weibliche Geschlecht zur *Succession* in diesem zu wahren Mann-Lehen verliehenen Lehnguth nicht berechtiget, daß aber in dem Absatz des Lehnbriefes, welcher das *Offnungs- und Recht* betrifft, der rechten oder der ehelichen Erben männlichen oder weiblichen Geschlechts Meldung geschehen, und daß diese bey Gelegenheit des *juris aperturae* so wenig als der belehnte Vasall selbst aus dem Besiz des Lehns gesetzt werden sollen, solches kann dem weiblichen Geschlecht ein Recht zur Lehnsfolge eben so wenig geben, als in dem Fall, da solche Formul zugleich auf die Lehnsverweser, und daß der Vasall eben so wenig, wie seine *Officianten* aus dem Besiz des Lehns gesetzt werden sollen, diesem ein Recht an der Lehnsfolge zustehen würde. Ob nun zwar diejenige Benennung des weiblichen Geschlechts, welche bey der *Investitur* und Lehnsverleihung geschieht, die Bestimmung des Lehnsheern ausdrückt, diesem die Lehnsfolge an dem Lehn zu geben

22 Rechtsgutachten in Sachen der Erbgenahmen von Arnbs zu Bonn,

geben: so enthält dennoch eine jede aufferhalb den Worten der *Inuestitur* in Lehnbriefen vorkommende Meldung desselben keinen rechtlichen Grund, um daraus eine verliehene Lehnfolge zu schliessen, und ist vielmehr fürnemlich darauf zu sehen, in welcher Absicht der Erben weiblichen Geschlechts Meldung geschehe, als welchem außer dem mit dem Lehn verknüpftem *allodio* noch andere Gerechtigkeiten an dem Lehn zustehen können, derenhalben es interessirent ist, aus dem Befiz des Lehns nicht entsetzt und in vermalen enterbet zu werden. Diesem allen zufolge ist mit Grund zu behaupten:

Daß die den ältern Lehnbriefen einverleibte und oben S. 3. angezogene Clausul ein solches *pactum adiectum* nicht in sich halte, kraft dessen das Lehn Ragdorff nach Abgang des Manns Stammes an das weibliche Geschlecht derer von Arnbs fallen solle.

§. 21.

Weil nun überdem in Ansehung dieser Clausul in den neuern Lehnbriefen die Veränderung erfolgt, daß in denen seit An. 1714. ausgefertigten Lehnbriefen der ganze Absatz, welcher das *Ordnungerecht* anbetrifft, ausgelassen, und Bernhard Wilhelm in besagtem Jahr und nach ihm seine descendenten mit der Burg Ragdorff zu wahrem Manns-Lehen schlechterdings beliehen, und bey denen im Jahr 1725. 1735. und 1763. erneuerten Belehnungen ein gleiches beobachtet worden: So ist IV) annoch zu erörtern übrig:

Ob diese unter Weglassung gedachter Clausul in den Lehnbriefen geschehene Veränderung für rechtsbeständig zu achten, und auch deswegen und ohne Betrachtung dessen, was für eine Auslegung vorgedachte Clausul leiden könne, die Lehnfolge in Ragdorff dem weiblichen Geschlecht derer von Arnbs nach Abgang des Manns Stammes nicht zustehet?

§. 22.

Nun haben zwar die Erbgenahmen von Arnbs zu behaupten gesucht, daß wie

1) der erste Lehnbrief den Grund aller Belehnung enthalte, so auch bey einer in jüngern Lehnbriefen erfolgten Veränderung, so ferne eine deshalb genommene Abrede nicht erweislich zu machen, die Vermuthung, daß sie aus Irrthum geschehen, angenommen werden müsse, und daß deshalb die ältern Lehnbriefe den jüngern vorzuziehen, wie solcher Vorzug von

SIEGEL. in tr. do litteris inuestitur. c. 4.

verteidiget worden, daß ferner

2) bey der im gegenwärtigen Fall vorkommenden Veränderung in Betracht

zu

zu ziehen, daß da dieselbe wenigstens ohne Einwilligung des weiblichen Geschlechts derer von Arnds geschähen, diesem auch ein Recht zur Lehnfolge ehe nicht, als nach Abgang des Mann Stammes, erwachsen, und sowohl deshalb, als weil Bernhard Wilhelm von Arnds ein ihnen *ex providentia maiorum* erlangtes Recht auch mit lehnherrlicher Einwilligung nicht entziehen können, solche Veränderung ihnen zum Nachtheil nicht angezogen werden könne; und daß überdem

3) in dem an. 1659. eingegangenen Chur. Collnischen Vergleich versehen worden, daß niemand sein Lehn zu Manns oder neuen Lehen zum Nachtheil derer *a stipite acquirente* herrührenden *agnatorum* & *cognatorum* und ihres davon habenden *iuris quæsiti* zu machen und aufzutragen befugt seyn solle.

§. 23.

Allein wenn zuvörderst

I) diese Veränderung genau und nach dem wahren Sinn der Lehnbelehe betrachtet wird, so ist in demjenigen, so *tenorem inuestiturae* und die in den ältern und neuern Lehnbriefen befindliche Verleihung des Lehngutts Ragdorff zu wahren Manns Lehen anbetrifft, keine Veränderung, sondern diese nur in demjenigen Absas des Lehnbriefes erfolgt, darin theils der Lehnherr die Befehung an und auf der Burg, um solcher als eines offenen Hauses sich zu gebrauchen und in allen Nöthen daraus sich zu behelfen, Sich und dem Erstfise vorbehalten, theils dabei dem Vasallo und dessen Erben die Versicherung gegen die Tücke/Enterbung oder Entsetzung aus dem Besiz des Lehen erteilet, und der Vasall dagegen die Pflicht übernommen, den Lehnherrn aus der Burg auf- und abzulassen, und solche zu dessen Behelf als ein offen Haus gegen jedermann zu verstaten. Wie dieses alles vorzüglich die lehnherrliche Gerechtfame und die damit verknüpften Pflichten des Vasallen betroffen: so haben durch Auslassung dieser Punkte aus dem Lehnbriefe die Vasallen um so minder etwas verlohren, als auch dadurch zugleich die lehnherrliche Versicherung, sie bey Gelegenheit der in Ausübung gezogenen Befehnungs/ Gerechtfame des Besizes am Lehn nicht zu entsezen, überflüssig worden: wohlfolglich ist die Weglassung alles dessen aus den Lehnbriefen, wenn dessen wahrer Verstand dabei zum Grund geleyet wird, als eine in allen Betracht den Vasallen ohnschädliche Veränderung anzusehen.

§. 24.

Wie ferner

II) eine Veränderung in Lehnbriefen unter Einwilligung des Lehnherrn und der Vasallen auf rechtsbeständige Weise geschähen kann, und ein *pactum expressum* und *tacitum* dabei gleiche Kraft hat:

Freys

24 Rechtsgutachten in Sachen der Erbgenahmen von Arnds zu Bonn,

Freyherr von CRAMER in den Wezlarischen Neben-Stunden P. 4.

obs. 8. S. 2. sq.

HENRICVS BROCKES *de fide recentiorum litterarum investiturae antiquis maiore* §. 30. 31. 32. in *observationibus forensibus* obs. VII. p. 42.

So ist auch daraus in gegenwärtigem Fall von dem Rechts-Verstand der Abänderung der Lehnbriefe zu urtheilen, da folgende *ex facto* sich ergebende Gründe sowohl die anerkannte Bewilligung des Lehnhofes, als auch die in Zweifel gestellte Einwilligung der Vasallen klar zu Tage legen, daß

1) diese Veränderung vornemlich lehnherrliche Gerechtsame betroffen, und deshalb und nicht minder in Betracht dessen, daß sie im Jahr 1714. *ante sedem impedita* unter der Regierung des Dom-Capituls geschehen, den Rechten nach zu vermuthen ist, daß dazu erhebliche Gründe, welche die Umstände der fast gänzlich demolirten Burg Ratzdorf und selbst die Umstände der Zeitläufte veranlassen, eingetreten, die Vasalli darüber gebietet, und unter erfolgter *causae cognitione* diese Abänderung unternommen worden, weilen theils eine *innovatio* lehnherrlicher Rechte eines Erzhofes dergleichen Erörterung erfordert, theils auch diese Abänderung in einer Zeit von 40. Jahren ohne einigen Widerspruch verblieben, *ex longissimi vero temporis lapsu omnia solemnita in negotio cum ecclesia habito intervenisse praesumuntur.*

MENOCIVS lib. I. Conf. 90. n. 30. sq.

GAIL. lib. 2. obs. 71. n. 7.

daß 2) diese Veränderung einen ausführlichen Punct des Lehnbriefes betroffen, und aus der ersten Einsicht des Lehnbriefes so merklich und so offenbar gewesen, daß auf Seiten des Vasalli Bernhardi Wilhelmi von Arnds, bey dessen Belehnung die Veränderung erfolget, eine Unwissenheit oder ein Irrthum eben so wenig, als dieses sich vermuthen läßt, daß derselbe die Befreyung vom Vefnungs-Recht, so bishero auf dem Lehn gelegen, nicht solle willigst angenommen haben; daß insonderheit

3) gedachter Bernhard Wilhelm auf Absterben des Churfürsten Josephi Clementis die Belehnung im Jahr 1725. erneuert, und gleichwohl bey Erneuerung einer Belehnung nach dasiger hergebrachten Lehns-Obervanz die ältern und neuern Lehnbriefe vorgelegt werden müssen, folglich derselbe unter der ihm obgelegenen production, sowohl des ältern Lehnbriefes, als des von ihm erhaltenen jüngern Lehnbriefes de an. 1714. die darin geschehene Veränderung von neuem anerkannt, darneben den in gedachtem Jahr 1725. unter einer gleichmäßigen Veränderung ausgestellten Lehnbrief ohne einige Wiederrede empfangen und angenommen, und solche Ver-

Veränderung hinwiederum hierdurch auf eine thätige Weise genehmiget, der gleichen Genehmigung auch an und vor sich einer bewilligten Veränderung der Lehnbriefe gleich ist: *si enim vassallus postea ratam habuerit mutationem vel innovationem inuestiturae, haec rata est,*

SCHRADER *tract. feud. P. V. c. 2. n. 41.*

ratihabitio enim retrahitur et consensui acquiparatur

ROSENTHAL *de feud. cap. 6. concl. 69. n. 22. in not.*

daß hiernächst

4) der Sohn des gedachten Bernhards Wilhelmi, Franz Bernhard von Arnolds sowohl bey dem ihn im Jahr 1735. betroffenen Lehns-Anfall, als auch hinwiederum auf tödlichen Hintritt des Lehnherrn, Churfürsten *Clementis Augusti*, im Jahr 1763. die Belehnung unter gleicher Veränderung empfangen, mithin diese unter vier unterschiedenen Belehnungen, in einer Zeit von 40. Jahren, beständig genehmiget worden, wie nun

5) niemand in Zweifel ziehet, daß eine Veränderung der Lehnbriefe unter Genehmigung des Lehnherrn und der Vasallen geschehen könne: so liegt nicht minder der Beweis der geschehenen Einwilligung in einer wirklich unternommenen Handlung, unter welcher ein veränderter Lehnbrief zumahl bey einer so merklichen Veränderung von dem Vasallo schlechterdings angenommen, und solches bey verschiedenen Belehnungen wiederholt worden; wenn auch gleich nach Ablauf so vieler Jahre unbekannt bleibet, was dazu Anlaß gegeben; *namque clari iuris est, quod vassallus eo ipso, quod recipit litteras inuestiturae, intelligitur consentire omnibus illis, et approbare omnia illa, quae in litteris inuestiturae continentur*

LVDOLPH SCHRADER *Vol. I. consil. 3. n. 494.*

et voluntas contrahentium, deliberato animo declarata, magis apparet si per aliquot inuestiturae actus immutatio, a primis inuestiturae tabulis recedens, sit repetita: cum ex actu iterato certa scientia et serua voluntas colligatur. Inde maiores fidei gradus capiunt recentiores litterae inuestiturae, si plures feudi recognitiones praeter modum in primis inuestiturae tabulis expressum, fuerint factae.

HENR. BROCKES. *l. c. §. 31.*

So geskämäßig auch sonst

6) jedesmal vermuthet wird, daß alle Handlungen mit gutem Vorbedacht geschehen, und daher derjenige, welcher durch einen Irrthum verleitet zu seyn vorgiebet, solchen erweisen muß:

L. 4. C. de iur. et facti ignor.

MENOCHIVS *de Praesumpt. lib. 6. praef. 22.*

b

für

für so gegründet ist das Urtheil des Jcti

GE. DAV. STRUBEN in rechtlichen Bedencken tom. I. Conf. 137.

p. 525.

zu halten, daß nicht abzusehen sey, wie allein bey der Belehnung und denen darüber ausgestellten Lehnbriefen ein anderes behauptet werden könne: zumahlen wenn, wie im gegenwärtigen Falle, bey einer so merklichen Veränderung, und bey der Lehnspflicht eines Vasallen, unter jeder Belehnung den ältesten und jüngsten Lehnbrief zu produciren, und bey so verschiedenen auf gleiche Weise wiederholten Handlungen, eine auf eine thätige Weise bewilligte Veränderung der Lehnbriefe sich veroffenbare. Wenn auch bey geringen und nicht merklichen Veränderungen eines Lehnbriefes eine *praesumptio pro errore scribentis* obwalten mag: so wird dennoch dergleichen Vermuthung aus Gründen; welche einen *tacitum contentum domini et vasalli* erhärten entkräftet und erlediget.

de CRAMER in Mezlarischen Neben-Stunden P. 4. obf. 8. §. 2.

§. 25.

Wenn nun nach diesen Gründen die im Jahr 1714. erfolgte Veränderung der Lehnbriefe Bernhard Wilhelms und dessen Sohns, Franz Bernhard von Arnds, als der einzigen und letzten zu dem Manns-Stamm dieses Geschlechts gehörigen Vasallen für rechtsbeständig zu halten: So beschehet auch

III) solche Veränderung in Ansehung der Erbgenahmen von Arnds aus einem doppelten Rechts-Grund, weil eines theils dem weiblichen Geschlecht derer von Arnds durch die freitige und in den neuern Lehnbriefen ausgelassene Clausul eine Lehnfolge auf Kaydorff nach denen bey der dritten Frage ausgeführten Gründen nicht beigeleget worden, mithin es demselben an einem gegründeten Interesse bey dieser Veränderung der Lehn-Briefe mangelt, andern Theils auch in dem geklärten Fall, da die Erbgenahmen von Arnds gedachte Clausul zu ihrem Vortheil auszulegen vermöchten, sie dennoch in Betracht dessen, daß sie des letzten Vasalli Franz Bernhard von Arnds ungezweifelte Erben in *alodio* sind, die von diesem und dessen Erblasser bewilligte Veränderung der Lehnbriefe anzuerkennen und zu genehmigen verbunden sind. Diese Verbindlichkeit ist auf die gemeinen Rechte gegründet, nach welchen die Erben die Person ihres Erblassers vorstellen

Nov. 48. in pr.

und durch Antretung der Erbschaft sich verbindlich machen, dessen *facta* zu erfüllen und zu genehmigen. *Heres enim factum defuncti omnino ratum habere et approbare tenetur, nec contra id venire potest.*

L. 10.

L. 10. C. de Solut.

L. 3. C. de reb. alien. et non alienand.

HARTM. PISTOR. *quaest. iur. lib. 2. qu. 9. n. 1. seq.*

Und diese Verbindlichkeit trifft auch die Erben in Ansehung solcher Befugnisse, die sonst, und wenn deren Erblasser sich solcher nicht begeben, ihnen *ex providentia maiorum* hätten anfallen können, allermaßen Erben, nach der in

L. 14. C. de Rei vind.

enthaltenen Entscheidung die facta ihres Erblassers auch in *rebus propriis* zu genehmigen und zu practiren verbunden sind. *Hinc etiam in rebus familiae relictis heres non potest venire contra factum defuncti, quamvis sibi successio debeat ex dispositione primi instituentis, adeo ut heres, nec iure hereditario, nec ex propria persona alienationem rei suae vel ab antecessoribus sibi relictis revocare possit*

HARTM. PISTOR. P. 2. qu. 9. n. 8. qu. 10.

STRYK *de caut. testam. c. 21. membr. 2. §. 12.*

WERNER *obs. for. P. 6. obs. 384.*

ideoque nec agnatus feudum a defuncto cum domini consensu alienatum, si illius factus est heres, revocare potest.

ROSENTHAL *de feud. c. 9. concl. 69. n. 1.*

ZASIVS *de feud. P. 9. n. 28.*

VULTEIUS *de feud. cap. 11. n. 93.*

HARTM. PISTOR. *lib. 2. qu. 9. n. 11. 12.*

Da nun den Erbgenahmen von Arnds, als Erben des letztern Vasalli, die von diesem bewilligte Veränderung des lehnbriefes anzusehen nicht berechtiget sind: so können sie auf die das Gut Ratzdorff betreffende lehnbriefe anders nicht, als unter solcher Veränderung, sich beziehen, noch daher aus der ausgesessenen lehn. Clausul der ältern lehnbriefe, so wenig sie auch ihrem Inhalt nach ihnen zu statten kommt, einen Anschein zu der lehnfolge in obgedachtem lehn vor sich weiter anführen.

§. 26.

Wenn gleich dasjenige, so gegen die zum Nachtheil der *agnatorum* und *cognatorum* unternommene Veränderung des lehn in ein Mannlehen aus dem Churcollnischen Vergleich de aa. 1659. angeführet worden, an und vor sich auch auf gemeinen Rechten beruhet, und daher darauf, daß solcher Vergleich auf die außerhalb dem Erstfisc Edln belegene lehen nicht gezogen werden kann, hierbey auch keine Absicht genommen wird: so leidet dennoch solches in gegenwärtigem Falle keine Anwendung, indem

1) in demjenigen, so *renorem investiturae* anbetrißt, keine Veränderung im lehnbriefe geschehen, und das lehn Gut Ratzdorff in dem ersten lehnbrief

zu einem wahren Mannlehen verliehen, und unter dieser Eigenschaft einige Jahrhunderte gleichförmig getragen worden. Dahergegen betrifft die Veränderung eine auf das Oefnungs-Recht abzielende Versicherung, welche mit erlassnem Oefnungs-Recht auch ihre Erledigung erhalten. Hiernächst leidet

2) der angeführte Satz alsdann einen gegründeten Abfall, wenn *agnati* oder *cognati*, welchen eine vom Vasallo unter lehnsherrlicher Einwilligung unternommenen Veränderung oder Veräußerung des Lehns zum Nachtheil gereichen könnte, des *alienantis* oder *renunciantis* Erben in *alodio* worden, und deshalb solche Handlungen zu genehmigen und zu praectiren schuldig sind, in welchem Fall die im vorigen §. angeführten Rechte eintreten, und diese daher auch im gegenwärtigen Fall, wenn die Erbgenahmen von Arnds auf ein Recht aus den ältern Lehnbriefen sich zu beziehen vermöchten, bey ihnen, als Erben des letztern Vasalli, Platz finden würden.

§. 27.

Wie nun nach den angezogenen Gründen

Die unter Weglassung gedachter Clausul in den neuern Lehnbriefen geschehene Veränderung für rechtsbeständig zu halten, und daher ohne Absicht dessen, was auch die ausgelassene Lehns-Clausul für einen Verstand leiden können, die Erbgenahmen von Arnds auf diese sich zu beziehen nicht für befugt anzusehen:

so erwächst aus denen in Erörterung gezogenen besondern Fragen die richtige Folge, daß, da das Lehnguth Razdorff zu wahren Mannlehen verliehen worden, ferner, da die angezogene den ältern Lehnbriefen einverleibte Clausul kein *pactum adiectum* enthält, wodurch dessen Natur und Eigenschaft abgeändert, und das Lehn nach Abgang des Mannstammes an das weibliche Geschlecht gebracht werden sollen, da auch überdem solche Clausul in den jüngern Lehnbriefen auf rechtsbeständige Weise ausgelassen worden, und solche Veränderung der jüngern Lehnbriefe die Erbgenahmen von Arnds als Erben des letztern Vasalli verbindet,

das Lehn und die Burg Razdorff nach gänzlichem Abgang des Mannstammes derer von Arnds dem Erz-Stift Cölln für erbsnet und heimgefallen zu halten, hergegen den Erbgenahmen von Arnds die Lehnsfolge daran nach den gemeinen Lehnrechten und den Chur-Cöllnischen Rechten und Privilegiis nicht zusiehet. D. R. W.

Zu Urkund dessen habe ich dieses Rechtsgutachten abgefasset, unterschrieben und unterseiget. So geschehen Söttingen den 18. April. 1769.

(L.S.)

Georg Ludwig Böhmer.

CORRIGENDA

P. 9. §. 10. lin. 16. loc. *descendens* leg. descendens. p. 13. lin. 1. loc. männlichen leg. männlichen.

VIRO
ILLVSTRI
EXCELLENTISSIMO, EXPERIENTISSIMO
DOMINO
D. PHILIPPO ADOLPHO
BOEHMERO

MEDICINAE ANATOMIAE ET CHIRVrgIAE PROFES-
SORI PVBLICO ORDINARIO

GRATIOSAE FACVLTATIS MEDICAE SENIORI
ET H. T. DECANO

REGIORVM ALVMNORVM EPHORO

ORPHANOTROPHAEI HALENSIS ET PAEDAGOGII

REGII MEDICO CONSTITVTO

ACADEMIAE CAESAREAE NATVRALIVM CVRIOSORVM

ITEMQVE

IMPERIALIS PETROPOLITANAE

NEC NON

REGIARVM BEROLINENSIS SCIENT. ET PARISIENSIS

CHIRVrgOR. SODALI.

S. P. D.

IOANNES TOBIAS CARRACH J. C.

POTENTISS. BORVSSORVM REGI A CONSIL. INTIM.

REGIAE FRIDERICIANAE ACADEMIAE DIRECTOR

ET SENIOR

FACVLTATIS IVRID. PRAESES ORDINARIVS etc.



Reprehendus essem, VIR ILLVSTRIS EX-
CELLENTISSIME si, plaudentibus TIBI hodie
omnibus bonis, ἀσάβηλος existerem. Vix enim quisquam, nisi
turpissima malevolentia atque invidia actus, TIBI non gratu-
latur

latur binos FILIOS in cathedra Juridica inaugurales dissertationes strenue propugnando conspicuos. Sane HI, quorum natu major acroasibus etiam meis summa contentione animi operam navavit, et solertia et morum probitate atque elegantia id effecerunt, ut, postquam major natu jam aliquot ab hinc annis specimen de quaestione, an actiones ex delicto in heredes transeant, scite elaboratum mihi exhibuit, uterque ab Ordine Juridico hujus Academiae ad Candidatorum examina admittus sit. Inventus in eodem VTERQUE DOMINORVM NOSTRORVM CANDIDATORVM, qualis inveniri debuit. Indeque adplaudentibus et congratulantibus omnibus singulisque Ordinis Juridici Assessoribus, quorum ne unicus examiniibus defuit, admissi sunt ad disputationem inauguralem, simulque ILLIS Dignitatem et Privilegia Doctoralia in utroque Jure, quandocumque id e re sua IPSIS visum fuerit, capeffendi potestas data est. Non possum ergo non, VIR ILLUSTRIS pro antiqua, quae inter nos est, amicitia, et TIBI et FILIIS TVIS PRAENOBILISSIMIS CONSULTISSIMIS DOMINIS DOCTORANDIS et Toti BOEHMERIANAE GENTI, ex animo solennia haec gratulari, simulque DEVM O. M. invocare, ut felicia faustaque esse jubeat haec auspicia et CONSULTISSIMIS DOMINIS DOCTORANDIS, et PARENTI ILLUSTRIS, et toti PERILLVSTRI ATQVE ILLUSTRIS BOEHMERIANAE GENTI, ipsique reipublicae. Caeterum TVO, VIR ILLUSTRIS, TVORVMQVE favori me de meliori commendo. Dab. Halae Magdeburgicae die XXIX Augusti Anni O. R.

c16CCLXX.

DOCTISSIMO DN. CANDIDATO

S. P. D.

PRAESES.

Quid opus est verbis, ubi adsunt rerum testimonia; praesertim tam luculenta, ac ea, per quae TV, DOCTISSIME DN. CANDIDATE, comprobas, quantos feceris in iurisprudencia progressus. Fui olim testis oculatus, quanto in discendo ardore iurisprudenciae studium sis aggressus. Ex eruditis, publicis tam, quam privatis, TEcum habitis colloquiis, postea animadverti TIBI non deesse animi dotes, quibus instructus esse debet, qui in ipsa iurisprudenciae adyta penetrare vult. Convictus itaque nihil eorum in TE desiderari, quae requiruntur ad acquirendam solidam iuris cognitionem, dudum praevide, TE talem, qualem TE nunc exhibes, futurum. Promptae TVAE responsiones ad quaestiones in utroque examine TIBI propositas, et solidae textuum utriusque iuris resolutiones, sunt rerum testimonia, quae neminem dubitare sinunt, TE esse dignissimum honorum doctoralium candidatum. His nunc accedit doctum specimen inaugurale, quod publico eruditorum examini submittis, feudorum oblationem concernens, mibi oblatum, ut in eius defensione praesidis officio fungar. Reddidi TIBI illud, prout mibi a TE oblatum est, sicque non datum, sed oblatum, specimen TVAE eruditionis est, et ne quidem ex dato et oblato mixtum dici potest. Licet vero per hanc oblationem intendas, ut TE in eius defensione contra doctissimorum adversariorum tela protegam: non possum tamen non quin TIBI declarem, hanc oblationis causam esse frivolam, et TE, quod pace TVA dixerim, mibi similem videri iis, qui et olim nonnunquam bona sua in feudum offerre

sole-

solebant, sufficiente causa oblationis destituti, dum, absque aliorum protectione satis tuti, tamen per oblationem feudorum in aliorum se dabant clientelam. Non indiges mea protectione, cum propriis viribus confidere possis. Licet itaque mihi, quae est TVA humanitas et modestia, facta sit speciminis TVI inauguralis oblatio in praesidium, egoque illud, ut voluntati TVAE morem geram, susceperim: ero tamen praeses, praesens quidem corpore, ast animo non nisi eatenus, ut admirer virium TVARVM ad defensionem oblatis speciminis inauguralis absque meo auxilio, sufficientiam. Non metuo obiectionem, sic me fidelem praesidem non esse. Ex principiis in TVO specimine obviis fluit, feudi, licet sit feudum oblatum, appropriationem fieri posse a domino directo absque vasalli consensu, sicque nexum feudalem sola domini voluntate tolli. Licebit itaque et mihi, vel TE dissentiente, subsidiariam defensionem, quam, tanquam partem defensionis, ut praeses in me suscepi, quasi per appropriationem iterum TVAM facere, ut sic tota defensio TVA sit. Interim tamen sancte promitto, me in nulla re alia unquam TIBI denegaturum esse quae ad fidelitatem referri possunt. Salvus est, et manebit semper, nexus amicitiae et benevolentiae inter nos, meque habebis caeteroquin ad omnia officiorum genera promptum semper paratissimumque. Res TVAS, et in posterum, prout hucusque, age feliciter. Ita futurum est, ut ILLUSTRIS PARENTIS, CVI ex animo gratulor de filio paternarum virtutum herede, CVIVSque amicitiae et favori me commendo, expectationi, abunde satisfiat, quod et votorum meorum summa est. Dabam Halae d. III. Sept.

MDCCLXX.



Halle, Dän., 1770

VD
18

ULB Halle

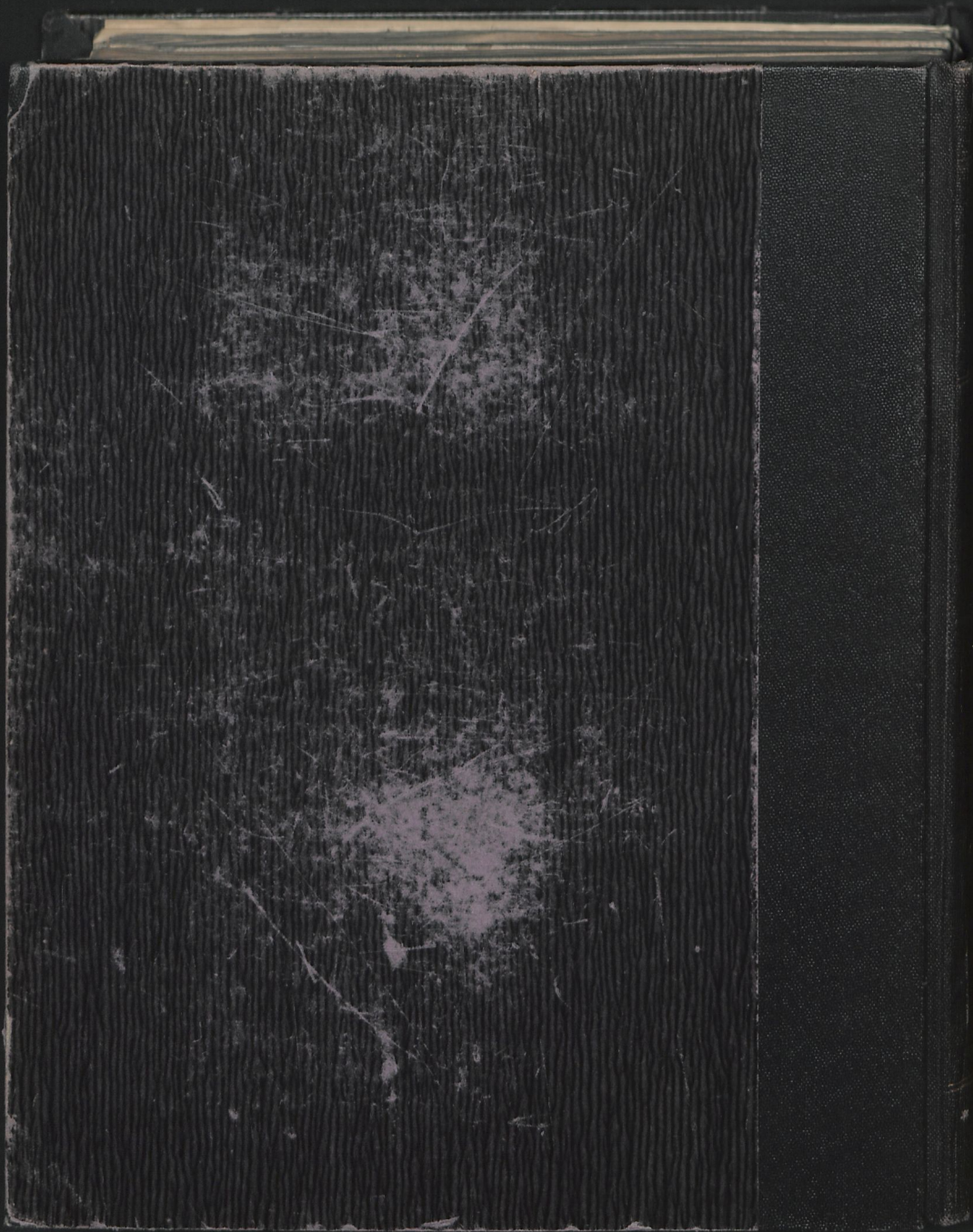
3

002 169 55X



sb





A. 4. num. 4.

22
DISSERTATIO INAUGURALIS
DE
IVRIBVS ET OBLIGATIONIBVS
EX
FEVDORVM OBLATIONE
DESCENDENTIBVS.

1770 7

P. 328

QVAM
PRAESIDE
DANIELE NETTELBLADT
POTENTISSIMI BORVSSORVM REGIS CONSILIARIO INTIMO,
ET IVRIVM IN FRIDERICIANA PROE. PVBLICO
ORDINARIO.

PRO SVMMIS IN VTROQVE IVRE HONORIBVS
ET
PRIVILEGIIS DOCTORALIBVS
IMPETRANDIS.

D. X. SEPTEMBRIS MDCCLXX.

PVBLICAE ERVDITORVM DISQVISIONI SVBMITTIT
AVCTOR ET RESPONDENS

IVSTVS CHRISTOPHORVS BOEHMER
HALENSIS.

HALAE MAGDEBVRGICAE
EX OFFICINA GEBAYERIAN



Inches
Centimetres
1
2
3
4
5
6
7
8
9
10
11
12
13
14
15
16
17
18
19
20

eece
s et
eria
am
as
ndan
t qu
co
co
at
uli
um

inc
um

RI
rec
sei
n

us
um
er
em

ori
n a
est
a
ale

2

