





8
Pri. 49. num. 41 ~~P. 49. num. 41~~
1772 6 13

OBSERVATIONES SELECTAE
DE
IVRE REVOLVTIONIS
S. RECADENTIAE

9 272
QVAS
ILLVSTRIS IVRISCONSVLTORVM ORDINIS
AVCTORITATE

IN ALMA LVDOVICIANA
PRAESIDE

D. IO. CHRISTOPH. KOCH

ACADEMIAE PROCANCELLARIO PROF. IVR. PRIM.
COM. PAL. CAES. ET ORD. IVR. H. A.
DECANO

PRO

GRADV DOCTORIS

RITE ET MORE MAIORVM OBTINENDO
IN AVDITORIO SOLLEMNI

AD D. XVII. IANVAR. CIDIOCCLXXII.

PVBLICAE PROCERVVM ACADEMIAE DISQVISITIONI
SVBICIT

AVCTOR

CAROLVS FRIDERICVS LVTHERVS

SERENISS. HASSIAE LANDGR. A CONSILIIIS AVLICIS

GIESSAE,

Apud IO. IAC. BRAVN, Acad. Typogr.



LIBERAE S. R. I. REIPUBLICAE
MOENO - FRANCOFVRTENSIS
SENATVI AMPLISSIMO

VIRIS

PERILLVSTRIBVS MAGNIFICIS GENEROSISSIMIS
PRAENOBILISSIMIS CONSVLTISSIMIS
PRVDENTISSIMIS

ANTIQA GENERIS NOBILITATE
ET
MERITORVM GLORIA CELEBERRIMIS
DOMINIS

PRAETORI
CONSVLIBVS
SCABINIS
SYNDICIS
SENATORIBVS

ET
EX EORVM NVMERO NOVEM
QVI

AVGVSTISSIMI IMPERATORIS
CONSILIARII ACTVALES
SVNT

DOMINIS PATRONIS ET FAVORIBVS MEIS
COLENDISSIMIS

D. D. D.

LIBRARI S. R. I. REIPUBLICAE
MUNICIPII FRANCOFURTENSIS
SENATUI AMPLISSIMO

VIRIS

PERHILARIBUS MAGNIFICIS GENITORIBUS
TRANSCURRIBUS CONSULENTIBUS
PRUDENTISSIMIS

ANTIOVA GENSIS NOBILITATE
ET
MENTORVM GLORIA COLLEBERRIMIS

DOMINIS

PRÆTORI
CONSULIBUS
SCABINIS

SYNDICIS
SENATORIBUS

EX FORVM NUMER NOVEN

QUI

AVGVSTISSIMI IMPERATORIS
CONSILIIARII ACTVALES

SUNT

DOMINIS PATRONIS ET PATRONIS VRS
COELESTISSIMIS

D. D. D.



VIRI
PERILLVSTRES MAGNIFICI
GENEROSISSIMI PRAENOBILISSIMI
CONSVLTISSIMI ET PRVDENTISSIMI

DOMINI
PATRONI AC FAVTORES
COLENDISSIMI



Tot in me existant & tam eximia benevolentiae
VESTRAE testimonia, vt ea si inuoluere si-
lento vellem, ingratus non immerito vide-
rer. Atque haec me impulit caussa, cur, pietatem erga
VOS & gratum animum publice professurus, hancce Disserta-
tionem *Splendidis Nominibus* VESTRIS consecrare sim au-
sus. Accipite igitur eam, non vt donum, sed vt signum
meae obseruantiae debitaeque erga VOS pietatis, meque
VESTRO patrocinio, VESTRO, quem suspicio, fauore in
poste-

posterum quoque dignum reputate. Quod si a VOBIS,
VIRI PERILLVSTRES MAGNIFICI GENEROSISSIMI
PRAENOBILISSIMI AC PRVDENTISSIMI pro ea, qua
estis, incredibili humanitate, ero liberalissime, vt spero,
consecutus: nihil gratius, nihil iucundius, nihil vquam,
quod maiorem mihi honorem & laetitiam adferre queat,
accidere mihi potuisse iudicabo. Interim Deum T. O. M.
supplex precor, VESTROS grauissimos labores vt beni-
gnissime secundet VOSQVE tam diu mortalium rebus in-
teresse velit, donec & naturae & gloriae VESTRAE &
communi bonorum omnium desiderio satis diu vixeritis.
Ita valete & fauete

*PERILLVSTRIVM MAGNIFICORVM
GENEROSISSIMORVM PRAENOBILISSIMORVM
CONSVLTISSIMORVM AC PRVDENTISSIMORVM
NOMINVM VESTRORVM*

CULTORI OBSERVANTISSIMO

CAROLO FRIDERICO LVTHERO
MOENO - FRANCOFVRTENSI,



OBSERVATIONES SELECTAE
DE
IVRE REVOLVTIONIS S. RECADENTIAE

I.

IVS REVOLVTIONIS S. RECADENTIAE EST
VEL PROPRIE, VEL IMPROPRIE, VEL
MAGIS IMPROPRIE DICTVM.

II.

DIFFERT A IVRE DEVOLVTIONIS ET

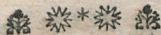
III.

A IVRE REGREDIENTIAE.

Ius *recadentiae* a Ictis nostris, in materia *successionis*, in *triplici* praecipue significato *vsurp*ari deprehendimus: quos significatus eum probe discernere oportet, qui distinctas huius iurimente concipere cupit ideas. Ius *recadentiae* s. *reuo-*
A *lutio.*

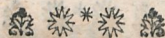
lutionis s. reuersionis, das Revolutions- oder Rückfalls-Recht, secundum *primarium* & *proprium* significatum, in eo consistit, vt in *successione proximi illius lateris lineaeue heredes, vnde bona prouenerunt, excludant in his bonis defuncti coniugem aut cognatos alterius lineae, licet gradu proximiores aut aequales.* Finis illius est, vt bona in familia conseruentur, nec ea ex *iure connubii*, alicubi recepto, deficientibus liberis, in alterum coniugem, aut liberis relictis, iisque postea sine prole morientibus, in patrem matremue superstitem aut cognatos alterius lineae gradu proximiores aut aequales deuoluantur, sed in ea linea, vnde prouenerunt, maneat. Conuenit hoc *ius reuolutionis* in *Hollandia* cum *successione iuris scabinici* a qua differt *successio iuris asingici* s. *asdomici* 1). Vbi illud *ius reuolutionis* obtinet, ibi paroemia: *Je naeher dem Sipp, je naeher dem Erbe,* & alia: *Het naeste bloedt, erst het goedt*, officium suum perdit, obtinetque illa: *het goedt moet gaan van daar het gekomen is:* aut *paterna paternis, materna maternis:* aut, *bona redeunt ad id latus, vnde deuenere.* Bona huic iuri *reuolutionis* obnoxia, plerumque *immobilia* tantum, dicuntur *bona reuolutaria, stipalia*, s. *Reuolutar-Rückfalls-Stock-Stamm-Güther*, heredesque ex iure *reuolutionis* succedentes, *reuolutares*, s. *Reuolutar-Rückfalls-Erben* appellatur.

Ius



Ius recadentiae in sensu *improprio* voco illam recadentiam, *Osnabrugae* inter personas ciuici ordinis, & forte quibusdam aliis locis 2) occurrentem, quae est *ius succedendi competens proximis consanguineis in tertiam partem eorum bonorum, quae persona consanguinea coniugata, absque prole legitima decedens, superstiti coniugi ex bonis parentum intulit.* *Osnabrugenses* appellant die *Wiederkehr*, den *Rückfall*. Et admonendi sumus, *Osnabrugae* inter coniuges ciuici ordinis obtinere *communione bonorum omnimodam* & *uniuersalem*.

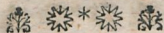
Denique ad *ius recadentiae* in significato *magis improprio*, *recadentiam iuris communis* quis dicere posset, refero illam *recadentiam*, quae secundum quorundam *Doctorum* sententiam ex *iure romano* eatenus obtinere statuitur, vt in *successione legitima ascendentium*, gradu aequalium, praesertim inter ascendentes vterioris gradus, & inter fratres *unilaterales* consanguineos ac vterinos, origo bonorum spectanda sit, ita vt defuncti bona *paterna ascendentibus lineae paternae* fratribusue *consanguineis*, bona vero *materna ascendentibus lineae maternae* fratribusue *vterinis* priuatiue cedant, reliqua vero defuncti bona inter omnes heredes, ad *successionem a lege vocatos*, secundum regulas *iuris communiter* diuidantur. Intactam iam relinquimus eam quaestionem,



trum haec recadentia ex iure romano defendi possit, de qua postea differendi locus erit. Interim haec recadentia, quam *magis impropriam* vocavi, differt a *priori*, cui distinctionis gratia *recadentiae proprie sic dictae* nomen indidi.

*Ill*a enim non tollit regulam: *Je naeher dem Sipp, je naeher dem Erbe*, nec excludit cognatum alterius lineae proximio-rem, sed obtinet tantum inter heredes diuersae lineae gradu aequales & simul ad successio-nem vocatos. Vt ecce: Pater, matre praemortua, succedit filio & in bonis eius *maternis*, exclusis *auo materno* & fratribus defuncti *uterinis*: idemque iuris est in matre, patre praemortuo. Auus *paternus*, praemortuo patre & matre, succedit nepoti in bonis etiam *maternis*, exclusis *proauo materno* & fratribus defuncti *uterinis*; idemque iuris est in *auo materno*. Frater *germannus* succedit fratri *germano* in bonis tam *paternis*, quam *maternis*, excluso fratre *consanguineo* & *uterino* &c.

E contrario *haec*, recadentia nempe *proprie sic dicta*, ordinem successionis *legitimae* eatenus euer-tit, vt cognati in alia linea, licet gradu proximio-res aut aequales, a successione in bona iuri reuolu-tionis obnoxia, plane arceantur, & cedere debeant proximis cognatis in illa linea, vnde bona prouene-re, licet gradu remotioribus aut aequalibus. Vt ecce:

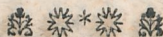


ecce: *Auus maternus* vi iuris reuolutionis excludit *patrem* in successione *nepotis* in bonis huius *maternis*. *Frater consanguineus* excludit *matrem* in successione *fratris consanguinei* in bonis huius *paternis* &c.

Deinde ab hoc *iure reuolutionis* sollicite distinguere debemus *ius deuolutionis*, das Anfalls-Zuwaelzungs-Versandenschafts-Recht, quod est successio, qua altero coniugum defuncto, non tantum huius, sed etiam superstitis hereditas, vel integra, vel illius pars, ad liberos quoad proprietatem transmittitur 3).

Differt etiam a iure, quod *Nostrates* nuncupare solent *regredientiae* s. *regredientis* hereditatis.

- 1) Vriusque successione rationem & modum exposuerunt *CORNEL. NEOSTADIUS* in *tr. de pactis antenuptialibus*, obs. 2. & *SIMON VAN LEEUWEN* in *Censura forensi* P. I. lib. 3. cap. 16.
- 2) Refero huc verba, siue *ESTORIS*, siue *HOFFMANNI* in P. III. der teutschen Rechtsgelahrheit §. 3227. Dieses Rückfalls-Recht findet auch bey Eheleuten statt, wie ich einen solchen Fall nach *Rhedu* gehabt habe. Vbique tamen vniformiter non obtinet. Sic in der Schwarzburg - Rudolstaedtschen Successions - Ordnung art. 15. disponitur: wo Mann oder Weib keine Kinder gewinnen würden, sollen alsdann einer das andere befehlen, und nach des letztern Absterben die liegende Gründe



de wieder an desjenigen Freundschaft fallen, wovon sie gekommen sind.

- 3) Hoc *ius deuolutionis* in quibusdam Germaniae prouinciis obtinet, idque post STOCKMANNVM docte enucleauit IO. GEORG. ESTOR in *Spec. iur. germ. de iure deuolutionis*, lenae 1738. in eo tamen lapsus; quod *Ordinationi Solmensi* vsum iuris deuolutionis, & quidem *durioris* quam alibi viget, affinxerit, deceptus partim per vitiosam illius *Ordinationis* editionem de anno 1716. in qua P. II. tit. 28 §. 6. pro: Die liegende vaeterliche oder mütterliche und mütterliche Güter; partim non perpendens, quod sub *dimidia bonorum mobilium parte* Legislator non intelligat, *dimidiam partem hereditatis mobilis defuncti & patrimonii mobilis superstitis coniugis, sed solam partem dimidiam hereditatis mobilis defuncti coniugis.* vid. IO. GEORG. ADOLPHI diss. de *successione coniugum mutua iuxta Ord. Solmensem*. Gieslæ 1770. pag. 45. seq. Interim hunc errorem manifestum sibi ab ESTORE imponi passi sunt IO. FRID. EISENHARTVS in *Inst. iur. germ.* lib. II. tit. XI. §. 9. & IO. HENR. CHRIST. de SELCHOW in *Elem. iur. germ.* §. 486. n. 4.

IV.

NOTITIA SCRIPTORVM DE IVRE.
RECADENTIAE.

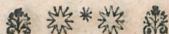
Quum non minima eruditionis pars in eo recte consistere dicatur, bonum librum nosse, illosque



que qui de materia, quam tractandam nobis sumere apud animum constituimus, ante nos scripserunt, cognitos habere, age, antequam ad alia progrediamur, quibus subsidiis instructi hanc materiam aggressi simus, ostendamus.

I. Quod ad *ius recadentiae* in sensu proprio attinet, plerumque quidem & a Viris quidem litteratissimis, ENGAVIO, ESTORE, EISENHARTO & SELCHOVIO, titulo *dissertationis* deceptis, primus inter Scriptores locus GEORGIO HENRICO BRÜCKNERO I), assignatur. Nihil vero minus, quam *ius recadentiae in proprio significato* tractauit, sed, pro more sui temporis, vniuersum iuris romani campum percurrrens ima summis & quadrata rotundis miscuit. Paucis in §. 16. c. 5. illam recadentiam, quam ego *magis impropriam s. iuris communis* appellauit, tetigit. Sed de *iure deuolutionis proprie sic dicto* nec vola, nec vestigium, in tota exstat dissertatione. Definant ergo *iuris germanici Doctores BRÜCKNERIANVM* nomen inter scriptores de *iure reuolutionis proprie sic dicto* porro referre.

Consuluimus autem partim felici, partim infelici successu, MELCHIOREM VOETS 2), PETR. STÖCKMANN 3), CAROL. de MEAN 4), CHRISTIAN. RODENBURG 5), IO. GRIVELLVM 6), PAUL. CHRISTINAEVM 7), IO. NICOL. HERTIVM 8),



TIVM 8), SIM. van LEEVWEN 9), ABRAH. a WESEL 10), FERD. CHRIST. HARPPRECHTVM II), IO. MELCH. de LVDOLF 12), IO. GEORG. ESTOR 13), IO. GOTTL. HEINECIVM 14), IO. RVD. ENGAVIVM 15), IVST. HENNING. BOEHMERVM 16), IO. FRID. EISENHARTVM 17), IO. VLRIC. L. B. de CRAMER 18), FRANC. IVST. KORTHOLTVM 19), IO. IAC. SORBERVM 20), & IO. HENR. CHRIST. de SELCHOW 21).

II. De recadentia *Osnabrugensi*, s. *improprie tali ad manus nobis fuerunt* GOTTFR. MASCOVIVS 22), CAR. GERARD. GVIL. LODTMANNVS 23), & IO. EBERH. STÜVE 24).

III. De recadentia *iuris communis* s. *magis impropria omnes agunt Scriptores de successione ab intestato & Commentatores in Institutiones & Digesta.*

- 1) sub cuius praesidio ventilata est *dissert. de iure recadentiae* Erford. 1689.
- 2) *tr. de iure reuolutionis* Dusseld 1594. & *hisor. iur. ciuil. Iuliac. & Montens.* Dusseld. 1693.
- 3) *Opera omnia.* Col. 1701.
- 4) *Obseru. ad ius ciuile Leodiensium*, P. I - V. & *Tom. posth.* Leod. 1670. seqq. multis locis.
- 5) *tr. de iure coniugum.* Col. 1699.

6) De-



- 6) *Decif. Dolanis* Colon. 1631. decif. 109.
- 7) *Decifiones*. Erford. 1734. pluribus locis.
- 8) *diff. de collif. legum* S. 4. §. 26. & in *Paroem. Lib. I.* par. 83. §. 4. & in *diff. de fratr. germ. querela inoff. contra quosc.* S. 2. §. 12.
- 9) *Cenf. for. c. l.*
- 10) *tr. de connub. bonor. soc.* II. §. n. 3.
- 11) *Respons.* Vol. V. resp. 85. n. 123. feqq.
- 12) *obferu. for.* Vol. III. obf. 297. §. 3.
- 13) *cit. Spec. de iure deuolutionis c. 9.* & in der teutfchen Rechtsgelahrheit P. I. §. 836. feq. P. II. §. 3226. feqq. P. III. §. 3226. feq.
- 14) *Elem. iur. germ.* II. 22. 397.
- 16) *Consult. & Decif.* T. II. P. II. dec. 884. n. 25. feqq.
- 17) *Grundfaetze der teutfchen Rechte in Sprüchwörtertern.* p. 257. feq.
- 18) *Obferu. iur. vniu.* T. I. obf. 274. & Wezlar. Nebenft. P. 104. n. 8. 9. & P. 107. n. 5. 6.
- 19) *Deductio*, quae inferta est denen Cramerifchen Nebenft. P. 104. pag. 553. feqq. & P. 106. pag. 161. feqq.
- 20) *diff. de iure reuolutionis f. recadentiae.* Marb. 1755.
- 21) *Elem. iur. germ. priu.* §. 642.
- 22) *Notit. iur. Osnabr.* pag. 374.
- 23) *Monum. Osnabrug.* append. p. 143.
- 24) *diff. de recadentia.* Harderouici, 1742.



V.

IVS REVOLVTIONIS PROPRIE SIC DICTVM
EST VEL LEGITIMVM VEL
PACTITIVM.

Ius *reuolutionis* s. *recadentiae propriae dictum*, de quo primo loco quaedam notatu digna proponemus, postea ad reliquas species *recadentiae* transgressuri, vel nititur *lege prouinciali statutoue*, vel *pactis coniugum dotalibus*. Illud *legitimum*, hoc *pactitium* vocabimus. Prius in Ducatu Iuliacensi & Montensi, in Comitatu Marcano & Frisia Orientali obtinet 1). Posterius extra has prouincias in aliis locis ad similitudinem quandam *legitimae reuolutionis* occurrere solet. Et inde fit, vt accurata iuris reuolutionis noticia egregium in casibus haud adeo raro obuientibus vsum *ubique* praestet.

1) VOETS in *act. tr. c. I. HERTIVS c. I. & SORBÈR*
in *cit. diff. c. 2. §. 9. seqq.*

§. VI.

NON IN OMNIBVS EADEM SEMPER RATIO
EST IVRIS REVOLVTIONIS LEGITIMI ET
PACTITII; SED DIFFERRE SOLENT
a) IN BONIS REVOLVTIONI
OBNOXIIS.

Quemadmodum in iure reuolutionis *legitimo*
dispositionem *legis statutivae*; ita in *pactitio* reno-
rem



rem *pacti dotalis* curate perspicere debemus. Et quamvis, *pactitium ius reuolutionis* ad similitudinem quamdam *legitimi* adiuuentum esse, dixerimus, plures tamen inter vtrumque intercedere differentias vsu & experientia edocemur.

Etenim a) iuri reuolutionis *legitimo* obnoxia tantum censentur bona *immobilia*, quae defunctus a *patre matreue* iure hereditario adquisiuit, quaeque ideo dicuntur *stipalia, hereditaria, reuolutaria*, Erb-Stock - Stamm - Güter; nec requiritur, vt sint *auita*: sed sufficit origo *paterna* aut *materna* i).

E contra iuri reuolutionis *pactitio* mox *quaedam*, mox *omnia*, mox *mobilia & immobilia simul*, mox *vna* earum *species*, mox *hereditaria* solum, mox & *adquisita* coniugum bona subiici solent; quod ex tenore *pactorum dotalium* in obuiio casu cognoscendum est. *Pacta* enim *dotalia* in definiendis bonis reuolutariis aliquando *imitantur* legem statutumue, aliquando *ampliunt* aut *restringunt*.

1) VOETS c. tr. c. 4. de CRAMER T. I. obs. 274.

VII.

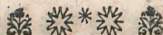
b) IN EXPLICATIONE CLAVSVLAE: BONA REDEANT AD LATVS, VNDE DEVENERE.

VIII.

A QVANAM PERSONA LATVS AESTI-MANDVM SIT?

B 2

IX.



IX.

c) IN ORDINE SVCCESIONIS. DVPLICITAS
VINCVLII IN IVRE REVOLVTIONIS LEGITI-
MO NON ATTENDENDA, IN PACTITIO
AVTEM ADMITTENDA EST.

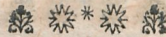
Porro b) vtrumque ius reuolutionis discrepat
quoad interpretationem clausulae: *bona redeant ad
latus, vnde deuenere*, s. daß die Güter fallen und erben
sollen, hinter sich an die naechste Erben, daher sie kom-
men.

Nam in *reuolutione legitima* illa clausula hunc
habet sensum, vt, possessore bonorum reuoluta-
rium sine prole legitima defuncto, bona illa eius
fiant, qui defuncto proximus gradu est in *illo latere*,
quod a *primo* horum bonorum acquirente in fami-
lia originem ducit.

Ab ea ergo persona, quae in familia bona, de
quibus quaestio est, *primum* adquisiuit, *latus* aesti-
mandum est. Igitur non progrediendum est sur-
sum versus & in infinitum, nec tamen subsisten-
dum in immediata & proxima patris matrisue per-
sona, sed ascendendum est vsque ad communem
stipitem siue truncum, a quo bona illa in familia
primum adquisita sunt. Ita vero eorum sententia
verior quoque esse videtur, qui illos tantum in re-
uolutione legitima admittunt cognatos, quibus
cum defuncto *primus* acquirens *communis* est ascen-
dens,

dens, s. qui cum defuncto in *linea recta* descendunt a *primo acquirente*; quamvis haud sim nescius, MELCHIOREM VOETSI) ab hac sententia paululum recedere, sufficere ratum, si praetendens successionem *ex iure reuolutionis* sit *propinquus collateralis primi acquirentis*, etiamsi non directe descendat ab eo, nec bona, de quorum successione agitur, a communi stipite vel trunco profecta sint.

E contrario in reuolutione *pactitia*, nisi coniugibus diserte aliud placuerit, *latus*, ad quod redire debent bona, aestimandum est ab alterutro coniugum, ita ut vltiorem bonorum originem non perferremur. Reuoluuntur ergo, coniuge sine prole defuncto, aut prole quidem relicta sed ea postea sine liberis legitimis decedente, bona ad *latus* eius coniugis, de cuius bonis quaestio est, ita, ut, non inuestigata vltiori bonorum origine, qui ex cognatione defuncti coniugis proximus heres secundum successionem *ciuilem & communem* est, succedat. Dixi: *ex cognatione defuncti coniugis*. Nam neque coniux alter, neque cognati ex illius latere, utpote per pactum a successione exclusi, successionis ius sibi arrogare possunt, licet vel maxime proximiores gradu sint illis, qui ex latere defuncti coniugis hereditatem petunt. Haec, quae de reuolutione *pactitia* praecepi, communis Doctorum schola



docet, afferens, clausula pactorum dotalium: *bona redeant ad latus, unde deuenere, in latere illius coniugis, de cuius bonis quaestio est, rationem & ordinem successionis ab intestato vulgaris & communis neutiquam mutari, aut tolli 2).*

Hoc adiciendum quoque est, quod c) reuolutio *legitima* a *pactitia* separanda sit, in quaestione: *utrum duplicitas vinculi in fratrum germanorum eorumque filiorum personis attendenda sit, ut unilaterali- bus fratribus praesferantur?* Nego cum SORBERO 3), in reuolutione *legitima* duplicitati vinculi locum concedendum esse, quamuis VOETS 4) pro ea pugnet. Nisi enim quoque adessent clara legis verba 5), tamen id puto constare ex principis ipsis. Nam ego quidem non video, quomodo duplicitas vinculi in tali successionis ratione applicari possit, in qua *omnes cognati*, qua tales ex *uno solum latere*, ad successionem vocantur, & *cognatio alterius lateris* in census non venit. Hoc autem in reuolutione *legitima* fieri, plus quam manifestum est.

Duplicitati vero vinculi suam praerogatiuam (e. g. si coniuge sine prole mortua, eius pater cum fratre *germano*, aut frater *germanus* cum *unilaterali* concurrat,) non denego in reuolutione *pactitia*, quia in hac, uti antea dictum est, regulae *successionis ab intestato civilis & communis* valent, si ab eo solo dis-
ces-



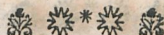
cefferis, quod *proximitas* aestimanda sit ex *latere eius coniugis*, de cuius bonis quaeritur.

- 1) *cit. tr. c. 5.* vbi argumenta cuiusque sententiae recenset, illustrans omnia exemplis in cap. 12. Adde GRIVEL-LVM c. l. quem legisse neminem poenitebit. Interim non dissiteor, opinionem VOETS, elogio PAPINIANI *Iuliacensis* exornati, tulisse punctum *Camerae imperialis* apud de CRAMER in *Nebenst.* P. 107. p 421.
- 2) a WESEL c. l. RODENBURG c. l. STOCKMANN'S in *Decis. Brabant.* dec. 43. n. 22. de MEAN c. l. P. I. dec. 74. n. 3. PETR. PECKIVS in *tr. de testam. coni.* lib. I. c. 6. n. 2.
- 3) *cit. diss. c. 2. §. 24.*
- 4) *cit. tr. c. 8. §. 1.* seq. vide tamen c. I. n. 3.
- 5) *Ord. Iuliac. & Montenf.* c. 88.

X.

ILLVSTRANTVR DICTA CASV MEMORABI-
LI REVOLVTIONIS PACTITIAE, SIMVLQVE
NOVA ET INAVDITA EXPLICATIO CLAV-
SVLAE: AD LATVS, VNDE DEVENERE,
CONFVTATVR.

Non alienum est ab instituto meo, ea, quae de reuolutione *pactitia* haecenus docui, casu speciali illustrare. Recruduit nostris diebus inter plures familias, claritudine generis & perinsigni nobilitate praecellentes, lis annis & pretio grauissima, pendet
enim



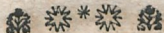
enim iam ab anno 1615. in supremo Camerae imperialis iudicio. Perfpicuitatis maioris cauffa Schema praemitto.

Hartmuth v. Cr. Magdalena Br. v. H. † 1595.
† 1608.

Geo. Wil. v. St. Margaretha † mense Febr. 1602. Barbara. Jo. Georg v. D.
† 1607.

Margaretha Magdalena † mense April. 1602. Horum stirps ge-
De huius hereditate, scil. bonis maternis ab nerosa adhuc
ania Magdalena descendentibus quaestio est. floret.

Facti Species, quam patrio sermone, vti accepi, refero, haec est: Hat Hartmuth von Cr. die Magdalena Br. v. H. zur Gemahlin gehabt, und mit derselben zwey Fräulein Töchter Margaretha und Barbara erzeugt. Ist Magdalena Br. v. H. im Jahr 1595. verstorben, und deren ansehnliche Verlassenschaft auf ihre vorgenannte hinterlassene zwey Töchter quoad proprietatem, auf ihren Gemahl aber quoad usufructum ad dies vitae verfallen. Heirathete die älteste Tochter Margaretha im Jahr 1600. den Freyherrn Georg Wilhelm v. St. und wurden zu Franckfurt im Jahr 1600. pacta dotalia errichtet. Ist in diesen Ehepacten unter andern verabredet und bethätiget: S. Ob der gemelte Georg Wilhelm vor verührter seiner Gemahlin, da sie ehelich beygeschlafen hätten, mit Tod abgienge, und nicht lebendige Leibs Erben von ihrer beyder Leib geböhren, hinter ihm verliesse, so soll dieselbige sein Gemahl ihr Lebenlang ganz aus einem Weisheit haben, bey allem deme, was sie zu einander brachte, ererbe



ererbte und bey einander erworben hätten, solches nutzen und nießen, wie hinterfälliger Güter Recht und Gewohnheit ist --.

§. Und so alsdann mehrbemeelte Jungfrau Margaretha ohne Leibes Erben, auch Todes verfahren, solle das angeregte Heiraths Gut und was sie ererbt, zu ihrem Leib gehörig, von ihr darkommen, oder ihr sonsten zuständig -- auf ihr Jungfrau Margaretha Erben, das übrige aber auf Georg Wilhelms nächste Freund erblich kommen und fallen.

§. Da entgegen, wo in solchem Fall da nicht Kinder vorhanden, Jungfrau Margaretha eher denn Georg Wilhelm Todes verfahren, solle er dasjenige, was sie ihm zugebracht, bey einander erwunden und ererbt hätten, auch haben, nutzen, nießen und gebrauchen sein Leben lang ganz aus. Und so er, Georg Wilhelm auch Todes verfahren, solle angeregt Heiraths Gut, und was sie ererbt und mit ihr darkommen, oder ihr sonsten zuständig gewesen, auch wieder an ihre nächste Erben fallen und bleiben, wohin sich das von Rechtswegen gebührt und herkommen wäre.

§. Sonderlich auch ist abgeredet und beschädiget, da nach Absterben ihrer eins obgemelter ehelicher Gemächte, Kinder von und aus ihnen gebohren, vorhanden wären, und derselben Kinder eins oder mehr ohne eheliche Leibes Erben Todes abgingen, solle je ein Kind das andere erben, und nicht Vater, Mutter, Anherr, Anfrau, so lang solcher Kinder eins oder mehr Geschwister im Leben seyn. Wo aber berührte Kinder alle ohne Leibes Erben abgingen, so solle alsdann, jegliches Gut fallen an die Ende, da es herkommen ist; ohne Widerrede männiglichs. Doch auf diesen Fall
C
jetzt



jetzt gemelt, dem lebenden Ehegemächt den vsumfructum sein Lebenlang vorbehalten.

Hat es sich hierauf begeben, daß vorgedachte Margaretha von Cr. vermählte von St. im ersten Kindbett am 11. Febr. 1603. verstorben, und das hinterlassene Töchterlein Margaretha Magdalena ihr bald nachher am 26. April 1602. in die Ewigkeit gefolget ist. Entstehet dahero die Frage: Ob des verstorbenen Töchterleins Margaretha Magdalena v. St. von ihrer Mutter und Großmutter herkommende Güter auf den Vater Georg Wilhelm v. St. oder den mütterlichen Großvater Hartmuth v. Cr. oder allensals die mütterliche Tante Barbara vermählte v. D. durch Erbrecht gefallen?

Illustris Ictorum Tubingenium Ordo de hac re consultus, anno 1770. pro patre Georgio Wilhelmo de St. cuius ex fratre pronepos litem resuscitat, respondit, sequentibus ex rationibus:

Dieweil bey richtiger Erklärung der Ehepacten, als ein in Rechten bekannter Satz anzunehmen ist, daß die interpretatio eines jeden pacts, darin man von der gewöhnlichen und in den gemeinen Rechten vorgeschriebenen, Successions-Ordnung abgegangen, also zu machen: daß dennoch das pactum so viel möglich dem iuri communi nicht contrair ausfalle.

Nun aber die dispositio der gemeinen Erb-Rechte diese ist, daß ein jedes Kind seinen Vater und Mutter, und ein jeder Vater oder Mutter seine vor ihm verstorbene Kinder, wenn sie schon ein eigen heimgefallenes Gut gehabt, erben sollen; Wann man nun den Fall setzt, wie er in dem

§. Sonderlich auch 11. und, Wo aber 11.

suppo-

supponirt wird, daß würllich Kinder vorhanden, und zur Succession gekommen gewesen, so ist der natürlichste und denen gemeinen Rechten gemässeste Verstand des Rückfalls an die Ende, da es hergekommen, dieser: Daß nach Abgang der Kinder alles, was sie solchergestalt von der Eltern gemeinschaftlich zusammen gebrachten Vermögen empfangen, wieder an sie, die Eltern, woher es gekommen, zurückfallen solle, indem man doch nicht widersprechen kann, daß das Gut, welches beyde Ehegatten zusammen gebracht, ihnen anfällig oder würllich eigen gewesen, samt allem, so sie in stehender Ehe ererbt und erworben, in ein gemeinschaftlich Gut zusammen geflossen und eine Massam ausgemacht habe, in welcher Confusion auch solches nach der Intention des Ehe-Pacti bey der Verfallung desselben auf die Kinder bestehen geblieben, ohne einen Unterschied unter den Väterlichen und Mütterlichen zu machen, weil in diesem Fall, so lang noch ein Kind vorhanden, der Vater wie die Mutter, und die Mutter wie der Vater, ausser der Nutzniessung nichts davon haben sollen: Solchemnach man bey dem Supposito, daß Kinder einander reciproce geerbet hätten, nicht sagen kann, daß etwas in specie von Seiten der Mutter, und wieder etwas anders von Seiten des Vatters an sie, die Kinder, gekommen wäre, sondern das Ende, woher sodann einem jeden seine Erbs-Portion herkommen und zugetheilt worden, ist das gemeinschaftliche Vermögen ihrer Eltern, welches so fort von dem letztlebenden Kinde zurück auf den letztlebenden Ehegatten, es sey Vater oder Mutter, und endlich nach dessen tödlichen Hintritt, denen gemeinen Erbs-Rechten gemäß, an desselben nächste Erben falle; welche Interpretatio der Clausul:

an die Ende, da es herkommen,

C 2

nich



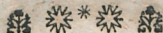
nicht erst eine neue Erfindung, sondern schon ehedem der bekannte Utrechtsche ICtus ABRAHAM A WESEL die fast gleiche Formul:

ad latus, unde deuenere,

also expliciret hat, daß dadurch die ratio successionis legitimæ nicht aufgehoben, sondern die ganze Erbschaft an den oder diejenige rückfällig worden ist, welche dem lebenden zur Zeit seines Todes die nächste Erben gewesen, so mithin die Erben des vorabgestorbenen keine Anspruch mehr daran zu machen haben, wenn er schreibt.

Hanc clausulam solum sanguinis & propinquitatis rationem continere, vimque habere successionis legitimæ, vt ex ea ad hereditatem vocetur is, qui tempore mortis proximus defuncto reperietur. in *Tract. de conubiali bon. soc. & pactis dotal. tr. II. c. 5. n. 3.*

Nun aber die Application ad casum substratum leicht, und keine andere seyn kann, dann diese: daß, da der Herr v. St. anno 1602. seines Kinds, welchem das Mütterliche und Großmütterliche vorhin schon quoad proprietatem heimgefallen gewesen, völliger Erb geworden, und nun nach dessen sine liberis erfolgtem Tode seine mit des Kinds Erbschaft schon confandirte Verlassenschaft, der legitimen Successions Ordnung gemäß, auf seine Herren Gebrüdere, als nächste Erben, und so fort an die v. St. Familie gefallen ist; Gleichwie im Gegentheil, wann die Frau v. St. die letztabgestorbene gewesen wäre, das sämliche, mit ihrem Eheherrn besessene Vermögen an ihre Frau Schwester v. D. als ihre nächste Erbin, und von da an die D. Familie gefallen seyn würde; Und da diese Interpretatio der gemeinen Successions-Ordnung die nächste, selbige



ge die vorzüglichste ist, und um so mehr zu glauben, daß die Pacifcenten die bona der Eheleute auf sie selber wieder rückfällig machen wollen.

LEYSER spec. 404. m. 7.

Welches alles sich dadurch noch mehr bestätigt, daß bey dem gleichen pactis successoriis, und dem darin supponirten dubio euentu der Todesfälle von beyden Seiten der voluntas aequalitatis seruandae; daß nemlich eben das, was einem Ehegatten auf jeden Fall zugeschrieben worden, auch dem andern Ehegatten Rechte seyn solle, zu vermuthen sehet; Inzwischen wenn man die formalia des Rückfalls auf die Art, wie der Freyherr v. D. gethan, erklären wolte, eine große Ungleichheit heraus komt, indem jederzeit, es möchte der sponsus oder die sponsa zuerst sterben, dennoch in beyden Fällen nach dem Tod des lebtlebenden die materna an die D. zu restituiren seyn würden.

Und eben deswegen die

apud FERD. CHRISTOPH. HARPPRECHT in Responf. Vol. 5. resp. 85. n. 123. seqq.

vorkommende ähnliche Explication und Application, wegen der großen Ungleichheit so wohl des casus, als der Formul, ad praesentem casum keine statt findet, da dort von einem in der Familie bereits schon eingeführten fideicommissio conuentionali, von Agnatis, und dawider von den Eheleuten selbst errichteten pacto dotali unter dem expressiven Ausdruck des Rückfalls an die nächste Erben, da sie herkommen, worunter sonst niemand, als beyder Ehegatten collaterales verstanden werden können; Hier aber von einem erst einzuführenden



den fideicommissio oder Rückfall in bonis alienis & tertii, sub ambigua expressione: an die Ende, da es herkommen ist, gehandelt wird, worunter natürlicher weise das elterliche Vermögen, wovon die Kinder einander substituirt werden sollen, verstanden werden muß, als wozu nach der Kinder Tode der überlebende Vater oder Mutter der nächste Erbe geworden ist.

Sed quum anno proxime elapso, 1771. illustris ICtorum Giessensum Ordo, communicato simul Responso Tubingensi, de eadem quaestione consultaretur, contra patrem Georg. Wilhelm. de St. & pro avo materno Hartmuth. de Cr. responsum est, ex rationibus, quae sequuntur, solidissimis:

Ferner nunmehr auf die Erklärung der Clausul:

so solle alsdann jegliches Gut fallen an die Ende, da es herkommen ist,

zukommen, a) der wörtliche Inhalt aller hieher gehörigen Paragraphen der Eheacten in allen enumerirten Sterbfällen dahin gehet, daß die sämtlichen Güter eines jeden Ehegemahls nicht auf den andern Ehegemahl oder dessen Linie, sondern auf eines jeden Ehegemahls eigene Linie, mit beständigem Ausschluß des andern Ehegemahls und dessen Linie, fallen sollen,

1) §. Ob der 2c. in casu, si maritus moritur ante vxorem, liberis non existentibus, disponitur: so soll dieselbige sein Gemahl ihr lebenslang ganz aus einen Beyßitz haben bey allem -- solches nutzen und niessen, wie hinterfälliger Güter, Recht und Gewohnheit ist. Und so alsdann mehr
ber

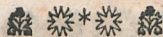
bestimte Jungfrau Margaretha ohne Leibes- Erben auch Todes-
verfahren, solle das angeregte Heiraths- Gut und was sie
ererbet, von ihr darkommen, oder ihr sonst zuständig, auf
ihr Jungfrau Margaretha Erben, das übrige aber auf Georg
Wilhelms nächste Freund erblich kommen und fallen.

2) §. Da entgegen ic. in casu, si vxor moritur ante mari-
tum, liberis non existentibus, disponitur: solle er dasjenige,
was sie ihm zugebracht -- nutzen, niessen und gebrauchen
sein lebenslang ganz aus. Und so er, Georg Wilhelm, auch
Todes verfahren, solle angeregte Heiraths- Gut und was sie
ererbet und mit ihr darkommen, oder ihr sonst zuständig ge-
wesen, auch wieder an ihre nächste Erben fallen und blei-
ben, wohin sich das von Rechts wegen gebühret und herkom-
men wäre.

3) §. Sonderlich auch ic. in casu, si, alterutro coniu-
ge mortuo, ex relictis pluribus liberis vnus sine descenden-
tibus moritur, altero parente adhuc superstite, disponitur:
solle je ein Kind das andere erben, und nicht Vater, Mut-
ter, Anherr, Anfrau, so lang solcher Kinder eins oder mehr
Geschwister im Leben seyn.

4) §. Wo aber ic. in casu, si, mortuo alterutro con-
iuge, relictis liberi omnes sine descendentibus moriantur, su-
perstite adhuc altero parente, disponitur: so solle alsdann
jegliches Gut fallen an die Ende, da es herkommen ist, ohne
Widerrede männiglichs. Doch auf diesen Fall zeitgemelt,
dem leztlebenden Ehegemächt den usufructum sein lebens-
lang vorbehalten.

Diese Dispositionen aber allesamt b) den so genannten
legem



legem reuerſionis ſ. reuolutionis ſ. recadentiae ſ. paterna paternis, & materna maternis, oder Rückfall, welcher ad conſervationem familiarum, wohin bey denen Teutſchen das vornehmſte Augenmerk gerichtet geweſen, abzwecket, und dahin gehet, vt bona paterna paterno, & bona materna materno lateri cedant, cum excluſione parentis ſuperſtitis & huius lateris conſanguineorum, bezeichnen, wie hierunter alle Schrifften ſteller von dieſer Materie einſtimmiger Meinung ſind,

MELCHIOR VOETS in *tr. de iure reuolutionis* c. 1. & c. 5. n. 1. 2. 12. PETRVS PECKIVS in *tr. de reſtam. coniug.* lib. I. c. 6. n. 2. RODENBURG in *tr. de iure coniug. tit.* 3. c. 2. n. 1. NEOSTADIVS de *paſſis antenupt.* obf. 2. STOCKMANN in *decif. brabant.* decif. 43. de MEAN cit. loc. obf. 73. 74. & 75. CHRISTINEVS Vol. I. Decif. 381. n. 14. 384. n. 6. HERTIVS in *diff. de collif. legum* S. 4. §. 6. IDEM in *Paroem.* lib. I. par. 83. §. 4. LVDOLF in *obf. forenſ.* P. III. obf. 297. §. 3. not. ESTOR de *iure reuolutionis* c. 9. SORBER in *diff. de iure reuolutionis* c. 2.

Zusbeſondere auch c) dieſer lex reuerſionis ſ. reuolutionis die Regel: Je näher dem Sipp, je näher dem Erbe, bey dem überlebenden Vater oder Mutter intuitu maternorum aut paternorum bonorum liberorum defunctorum aufhebet,

Auctores citati, praecipue de MEAN c. 1. obf. 75. n. 1. ſeqq. VOETS c. 1. c. 10. n. 1. HERTIVS c. 1. SORBER c. 1. §. 16. 19.

anbey d) in denen Ehepacten, worin der lex reuerſionis beſungen wird, das *latus paternum* von dem Ehemanne und deſſen Anverwandten, das *latus maternum* aber von der Ehefrau und

und deren Anverwandten nach aller Geständniß erkläret werden muß;

Vide, praeter Auctores citatos, ABRAH. a WESEL in *tr. de connubiali bonorum soc.* c. 5. n. 5. pag. 187.

ingleichen e) über die Clausul:

ad latus, unde bona deuenere,

unter denen Rechtslehrern zwar in so fern Zweifel entstanden ist, ob in dem latere, wohin iuxta legem reuersionis die bona fallen, wiederum auf den entferntern originem bonorum und die Descendenz a primo acquirente zu sehen, oder die proximitas a coniuge illo, qui latus constituit, zu regardiren sey? Worunter die letztere Meinung den Beyfall der meisten Rechtsgelehrten erlangt hat, übrigens dieses dem coniugi superstiti, welcher das latus alterum constituiret, nichts fürträger, sintemahl derselbe per legem reuersionis schlechterdings ausgeschlossen ist und bleibet;

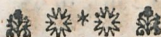
Vid. VOETS c. 1. c. 5. n. 12. seqq. c. II. n. 2. 3. MEAN, c. 1. obs. 73. n. 2. & 74. n. 3. STOCKMANN, PECKIUS & RODENBURG c. 1.

Wenn man nun diese unfeugbaren Sätze mit der ganz deutlichen Verordnung der Ehepacten in dem eingetretenen Fall, welcher in dem

§. Wo aber

enthalten ist, zusammen hält, dessen Inhalt nach den klaren Worten dahin gehet:

dafi e). wenn Georg Wilhelm v. St. zuerst sterben und alle
D seine



seine hinterlassene Kinder ebenfalls ohne Hinterlassung Leibes-
 Erben mit Tod abgehen würden, die sämtlichen väterlichen
 Güter des Kindes an das Ende, da sie herkommen, das ist,
 an die v. St. Anverwandte, mit Ausschluß der Mutter, Mar-
 garetha und deren Anverwandten, erblich fallen, die Frau v.
 St. aber, als das lebende Ehegemächt den lebenslänglichen
 usufructum haben solle; gleichermassen auch B) wenn die v.
 St. Gemahlin zuerst sterben und alle ihre hinterlassene Kinder
 ebenfalls ohne Hinterlassung Leibes- Erben mit Tod abgehen
 würden; die sämtlichen mütterlichen Güter des Kindes an
 das Ende, da sie herkommen, das ist, an die v. St. Anver-
 wandte, mit Ausschluß des Vaters Georg Wilhelm v. St.
 und dessen Anverwandten, erblich fallen, der Vater Georg
 Wilhelm v. St. aber den lebenslänglichen usufructum haben
 solle, Solchemnach da diese Erklärung denen klaren Worten,
 der Absicht der Paciscenten, welche auf conservationem bono-
 rum in familia gegangen, und der substratae materiae, nehme
 Folge sich von selbst ergibt, daß diese Erklärung die wahre
 sey; Dahingegen die von denen ICtis Tübingensibus neuer-
 lich erfundene Erklärung einmahl denen ganz klaren Worten
 widerspricht, zweitens dadurch gegen die Absicht der Paciscenten
 die bona materna geraden Wegs in eine fremde Familie
 gebracht werden, drittens der lex reversionis dadurch ganz ver-
 eitelt und aufgehoben wird, viertens das absurdum daraus
 folgt, daß der Herr von St. als das lebende Ehegemächt,
 in bonis maternis filiae suae so wohl proprietatem, als usufructum,
 und zwar als iura diuersa, bekommen hätte, sinte-
 mah! der



§. Wo aber ic.

dem leztlebenden Ehegemächte nur den *usufructum* zuschreiben, welches *per prima iuris principia* nicht auf die Art verstanden werden kan, daß das leztlebende Ehegemächte auch zugleich die *proprietatem illorum bonorum* bekommen solle,

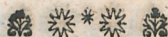
eiusdem enim rei proprietatis & usufructus, ut iura diuersa in eadem persona subsistere non possunt.

§. 3. & 4. I. de *usufructu.*

mithin nochwendig angenommen werden muß, daß die *proprietatis illorum bonorum*, worauf dem leztlebenden Ehegemächte nur der *usufructus* beygelegt wird, auf eine andere Person fallen soll; endlich sünffstens zum Grunde jener Erklärung offenbahr ungegründete Sätze z. E. daß die Ehepacten keinen Unterschied inter *bona paterna & materna* machten, und *latus paternum & maternum* nicht zu respiciren sey, gesetzet sind;

Diesemnach dann die ganz ungegründete und unplatzgreifliche Erklärung der Tübingischen Herren Rechtsgelehrten, woran die Gebrüdere von St. in ihrem *libello articulado* bey weitem nicht gedacht haben, durch den *adhibirten locum communem: quod omnis interpretatio pacti ita sit facienda, ne nimium recedat a iure communi*, keine Unterstützung empfangen kan, da auch eben so bekant ist, daß die *interpretatio* gegen die klaren Worte, die deutliche Absicht der Paciscenten, und das Wesen der *substratae materiae* nicht anstossen, auch auf kein absurdum hinaus laufen dürfe;

Sodann dasjenige, was von dem ICto ABRAH. a WESEL, daß solcher dieser unstatthaften Erklärung beystimme, gesagt wird, augenschein-



scheinlich falsch ist, sintermahl Domini Tubingenes dessen Worte nicht vollständig angeführt; und den casum nicht recht penetrirt haben; In näherem Betracht gedachter a Wesel an dem angeführten Orte der vorhin sub lit. e. von uns erwähnten inter ICos streitigen Frage, was eigentlich die Clausul:

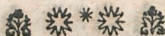
ad latus, vnde bona prouenere,

bedeuten wolle, und ob dieselbe dahin auszulegen, daß in dem latere, ad quod bona per legem reuersionis cadunt, wiederum auf den weitem originem bonorum und die proximitatem ad primum acquirentem zu sehen, oder ob lediglich die proximitas ad eum, qui latus, ad quod bona cadunt, constituit, zu respiciren sey? Meldung thut, und zu deren Erläuterung folgenden Fall figurirt: Caius und Caia setzen in die Eheparten, quod bona vtriusque redire debeant, post mortem alterius, ad latus, vnde prouenerunt. Caius ist von seinem Vater beerbt, und bringe die bona Paterna in die Ehe. Caius stirbt zuerst und ohne Kinder, hinterläßt aber, außer seiner Frau, seine Mutter und einen Vaters Bruder. Jetzt entsteht die Frage: Ob die Mutter oder der Vaters Bruder die bona paterna bekomt? denn die Frau des Caii, als welche per legem reuersionis ganz ausgeschlossen, kann ex iure connubii, in multis prouinciis vsitati, keinen Anspruch darauf machen.

Abrah. a Wesel thut hierauf die Entscheidung vor die Mutter, als die nächste Auverwandtin in latere sponsi, und nimt solchergestalt die gemeine Meinung der oben angeführten Rechtslehrer an, daß in einem latere der weitem origo bonorum nicht zu respiciren sey, inmassen, wenn man die gegenseitige Meinung annehmen und auf den originem bonorum weiter regardiren wolte, in dicto casu der Vaters Bruder zu denen bonis

bonis paternis des Cäi vor der Mutter desselben ein ius potius gehabt haben würde; wie denn dieses die folgende unversümmelte Stelle aus dem Weselischen obangezogenem tractatu 2. c. 5. n. 2. seqq. des mehreren erprobet:

Frequentior cautio est, vt, soluto sine liberis matrimonio, bona reuertantur ad latus vnde processerunt. Inde ilico oritur ea dubitatio. Sponsus patre orbus, consulta matre, nuptias contrahit, in dotem affert paterna bona vsufructu libera: stipulatio interponitur, *siquidem matrimonium soluaturs absque prole, bona sponsi reuersum iri ad latus; vnde deuenere.* Contingit casus. In medio sunt sponsi mater, patruusque. Vterque hereditatem sibi vindicat. Pro patruo stat pactorum tenor, cum ab eius latere defuncti auo paterno, relictum deriuauerit. Verius tamen est, praefatam clausulam, solam sanguinis & propinquitatis rationem continere, vimque habere successiois legitimae, vt ex ea ad hereditatem vocetur is, qui tempore mortis proximus defuncto reperietur. Cum enim pactum illud eo potissimum tendat, ne vtrunque illata bona, occasione matrimonii, ad alterum coniugem, eiusque amicos transeant, nihil adhuc inuenitur cautum, ad quem ex sponsi latere ea sint peruentura. Igitur necesse est, vt hoc negotium componamus secundum regulas iuris municipalis, quo mater succedit filio, excluso patruo, etiam in bonis ab auo paterno profectis. Etenim iuncta per aditionem hereditas est, vt res hereditariae non amplius defuncti patris, sed proprium heredis patrimonium habeantur. Ergo latus illud, quod clausula pactis dotalibus contenta respiciebat, non aliud designabat, quam latus filii, a quo bona illata sunt, in quo latere mater pro-



xima est, quae propterea affinem suum, defuncti patrum vincet.

Aus welcher Stelle demnach mehr als zu evident ist, daß dieser ICtus a WESEL vielmehr das Gegentheil von demjenigen, was die Herrn Tubingenes angenommen haben, lehret, als ihnen bestimmet, und falls man die Weselische Lehre, welche, wie schon gedacht, die gemeine ist, auf den dormaligen Fall anwendet, Hartmuth v. E. als Großvater und proximus in latere filiae mortuae vxoris de St., das v. St. Töchterlein mit Ausschluß desselben Vaters, Georg Wilhelm v. St., und dessen Tante Barbara v. E. vermählten v. D. geerbet hat, inmassen der Vater Georg Wilhelm per legem reuerſionis von der Erbschafft der bonorum maternorum seines Töchterleins ausgeschlossen war; Die mütterliche Tante aber, nemlich Barbara v. E., obgleich die Güter des v. St. Töchterleins von ihrer Mutter originirten: ihrem Vater, dem Hartmuth v. E. um deswillen weichen mußte, weil derselbe als Großvater in hoc latere, ad quod bona redibant, näher, als sie, war; obgleich auf diesen letzten Umstand, ob nemlich in latere materno der Großvater, Hartmuth, v. E. oder dessen Tochter Barbara, das v. St. Töchterlein, vi iuris reuerſionis, geerbet hat, in praesenti casu nichts ankomet, in dem doch allemahl der Tochter Barbara, nach dem Ableben ihres Vaters, diese Erbschafft wieder zugefallen seyn würde. Gleichwie übrigens die Ehepacten in allen oberzehnten Sterbefällen intuita legis reuerſionis eine exactam reciprocam aequalitatem, Ausweis der oben excerptirten Stellen, enthalten; so kann man gar nicht absehen, wie daraus eine große Ungleichheit folgen solle, daß, es möchte der Sponsus oder die Sponsa zuerst sterben, dennoch in beyden Fällen nach dem Tode des

letz



letztlebenden die materna an die D. Familie zu restituiren gewesen wären, allermassen ja das nehmliche in iisdem calibus auch quoad paterna, nehmlich des Georg Wilhelms v. St. Güter, statt gehabt; und solche der St. Familie zu restituiren gewesen; letzlich der ähnliche casus, so sich

apud HARPPRECHT Resp. 85. n. 123. seqq.

findet, um so gewisser sich hieher ziehen läset, je weniger der Umstand eines schon vorhin etablirt gewesenen fideicommissi in die, allegato loco gemachte richtige Erklärung einen Einfluß gehabt hat; nicht zu gedenken, daß man sich gegenwärtig, bey vorhandener ganz deutlichen Verordnung der Ehepacten, um consentientes Doctores ausfindig zu machen, zu bemühen eben keine Ursach hat.

XI.

d) QVOAD FACULTATEM DISPONENDI.

Denique d) insignis differentia se exserit inter ius reuolutionis *legitimum & pactitium*, quoad facultatem disponendi de bonis reuolutioni obnoxiiis in prauiudicium *heredum reuolutarium*. *Ordinatio Iuliacensis* possessori bonorum reuolutioni obnoxiorum ius haec bona *alienandi inter viuos* suo modo quidem tribuit, sed de his bonis per *ultimam voluntatem* disponendi, & *succeffionem ex iure reuolutionis* aliis debitam adimendi facultas possessori neutiquam competit i). Ex quo per se patet, nec possessorem in eiusmodi bonis *fideicommissum* constituere posse in prauiudi-



iudicium eorum, qui ex iure *reuolutionis* heredes sunt 2).

Sed *reuolutionem* pactis dotalibus insertam cui-
bet coniugum quoad bona sua reuocare, deque
his bonis tam *inter viuos*, quam *mortis causa*, alia
ratione libere disponere licet 3); nisi, vt recte li-
mitant de MEAN, STOCKMANN'S & VOETS 4),
proximiores pactis dotalibus interfuerint, & stipu-
lantibus iis bona restitui coniuges spon-
derint, vel parentum aliquis aut tertius nuptiarum causa
donet futuris coniugibus ea lege, vt soluto sine li-
beris matrimonio res donatae reuertantur ad do-
nantem, vel eius lineam & heredes.

- 1) VOETS c. l. c. XI. n. 2. & in *append.* ad *histor. iur. ciuil. Inlic. & Montenf.* p. 47. seqq. de CRAMER in *Obf. T. I. obf. 274.* & in *Nebenft. P. 107. p. 413.*
- 2) de CRAMER cit. P. 107. p. 436. seqq.
- 3) Effectus enim praedicti pacti est, quod demonstrat ordi-
nem succedendi ab intestato, minime vero adimat con-
iugibus ipsis alienandi inter viuos vel testandi potestatem,
si alias bona alienari possint & testamentationem admit-
tant: sunt verba VOETS c. l. cum quo sentiunt PE-
CKIUS, CHRISTINEYS, GORIS, RICKIUS, de
MEAN, STOCKMANN'S c. l.
- 4) de MEAN c. l. obf. 73. STOCKMANN'S in *Decif. brabant.*
43. VOETS c. l. c. XI.



XII.

RECADENTIA IMPROPRIE SIC DICTA QVO-
QVE EST VEL LEGITIMA VEL
PACTITIA.

Hic subsistamus in *revolutione proprie sic dicta*, paucis nunc *recadentiam improprie dictam s. Osnabrugensem* (obf. 1.) lustraturi. Diuiditur illa in *legitimam & pactitiam*, prouti ex *statuto* aut *pacto* venit. Pars enim ex bonis recadens *pacto augeri*, aut *minui* potest. Imo *amplissimus urbis Osnabrugensis senatus* die 13. April. 1676. decreuit, coniugi ius esse, cognatis suis debitam ex *statuto* recadentiam per *testamentum* plane adimendi 1). Et ita praxis *Osnabrugae* seruat. Num id alibi quoque, vbi eiusmodi recadentia obtinet, coniugi liceat, ex tenore *statuti & obseruantia* diiudicandum est.

1) STUVE in *cir. diff.* §. 21. qui tamen §. 22. monet, id accipiendum esse *salua parentibus*, si hi supersunt, *legitima*.

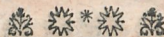
XIII.

RECADENTIA MAGIS IMPROPRIE DICTA
IVRE IVSTINIANO NOVISSIMO
INCOGNITA EST.

Tandem ordo tangit recadentiam, quam *magis impropriam* vocauit, quaeque a quibusdam Doctoribus ex *iure Iustiniano* defendi solet. Locum illi

E

con-



concedunt, a) in successione ascendentium diuersarum linearum 1); b) in successione fratrum vnilateralium *consanguineorum* cum *uterinis* 2). Sed quod ad *priorem* attinet, nullo idoneo argumento eam superstructam esse, hodie facile concedunt omnes, nec praxis eam agnoscit 3). Ast *posteriorem* plurimi adhuc acriter tueri solent ex l. 13. §. 2. C. de *legit. hered.*, nec inficiari possumus, in plerisque foris hanc opinionem esse receptam 4). Interim in puncto iuris veriolem censemus eorum sententiam, qui secundum *Nouell.* 118. nec in hoc casu originem bonorum respiciunt 5). Licet autem hanc recadentiam ex iure *Iustiniano* affirmemus, id tamen expeditum est, quod in *successione ab intestato* vnice obtineat, ideoque in *testamentaria* successione, nisi testator illam expresse confirmauerit, cesset.

- 1) CARPZOV. P. 3. C. 14. def. 2.
- 2) FORSTERVS de *success. ab int.* lib. 8. c. 8. RANCHINVS de *success. ab int.* §. 13. n. 8. HUGO DONELLVS lib. 9. *Comment.* c. 4. STRYK de *success. ab int.* diff. 3. c. 1. §. 22. seq. LEYSER sp. 423. n. 1.
- 3) STRYK c. l. diff. 2. c. 1. §. 21. seqq. VINNIUS l. 2. *sel. quaest.* cap. 31. PAUL. WILHELM. SCHMIDII *diff. de diuersitate bonorum in successione ab intestato ascendentium & iure romano & germanico non attendenda.* Ienae 1755.
- 4) vid. allegatos sub n. 2. & SANDE in *Decif. Frif.* lib. 4. tit. 8. def. 1. Dn. PRAESIDEM in tr. de *success. ab int.* §. 76.

5) FA-



- §) FACHINEVS in *Controu. iur.* lib. 6. c. 5. VINNIVS c. l.
HVNNIUS in *Resol. iur.* tr. 3. tit. 1. qu. 37. HVBERVS
in *Prael. ad Inst. tit. de success. ab intest.* §. 13. VOETIVS
in *Comment. ad D. tit. de success. ab int.* §. 18.

XIV.

HABITVS IVRIS RECADENTIAE AD REFOR-
MATIONEM FRANCOFVRTANAM.

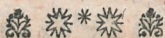
Iam nihil restat, quam vt habitum *iuris reca-*
dentiae ad Reformationem Francofurtanam breuiter
addamus. Tam ius *reuelutionis legitimum proprie*
quam improprie sic dictum (obf. I.) iure *Francofur-*
tano est incognitum. *Recadentia magis impropria*
(obf. I.) neque inter *ascendentes* neque inter *fratres*
vnilaterales consanguineos & uterinos obtinet; inter
illos enim argumentum 1); inter *hos clara legis*
sanctio 2) obstat, quo minus *originem bonorum*
respiciamus.

1) *Reform. Francof. P. V. tit. 2. §. 3. ibique D. ORTHIVS.*

2) *ibid. P. V. tit. 3. §. 5. Und wiewol die Rechtsgelehrten*
wollen, und halten, daß im Fall, da ein halb geschwisterig
vom Vater, an cinem, und ein halb geschwisterig von
der Mutter, am andern theil, vorhanden, daß alsdann ein
Unterscheid soll gemacht werden zwischen den Gütern,
welche dem Verstorbenen vom Vater und dessen Bluts-
freunden, oder aber von der Mutter, und derselben
Blutsverwandten, zukommen und aufererbt seynd, Jedoch,
dieweil solches groß Gezaenck und Unrichtigkeit gebieh-

E 2

ret,



ret, auch hierin die Beweifungen etwan schwer fallen;
So laffen wir es dabey bleiben, daß des Verstorbenen Ver-
lassenschaft, die komme woher sie wolle, für die seine
geachtet, und also ohne Unterschied geerbt werde.

Errata.

- p. 7. lin. 17. pro *devolutionis lege revolutioms.*
p. 8. lin. 20. pro 1594. lege 1694.
p. 11. lin. 14. pro *earum lege eorum.*
p. 13. lin. 5. pro 1603. lege 1602.



THESES.



THESES.

I.

Suspensa in art. V. §. 48. I. P. O. Episcoporum
 catholicorum iurisdictio ecclesiastica aduersus
 Catholicorum A. C. addictos status prouinciales &
 subditos tribui plane non potest Dominis territo-
 riorum Catholicis,

II.

Episcopi in Germania in *concordia electis* ex
 priuilegio in corpore iuris clauso statim permessa
 est administratio beneficii tam in spiritualibus, quam in
 temporalibus, ante confirmationem electionis papa-
 lem; nec opus est *speciali licentia*, c. 44. X. de *elect.*
 Non obstant c. 5. X. de *elect.* in 6, & c. 1. *extrau.*
comm. de *elect.*

III.

Idem vero vix applicandum esse videtur ad
 concordem *postulationem*.

IV.



IV.

Verba *Cap. caes.* art. II. §. 5. quibus interpretationem legum imperii neque *soli* iudicio imperiali aulico, neque camerae imperiali permittendam, sed in Comitibus suscipiendam esse, statuitur, de interpretatione *authentica* vnice accipienda sunt; & falluntur omnino, qui ex hoc loco supremis imperii tribunalibus *doctrinalem* quoque interpretationem abiudicare volunt,

V.

Vt autem ad interpretationem *authentica*m protrahi possit, non sufficiunt quaeuis dubia, sed in legibus imperii exinde res diiudicanda, si ipsa imperii iudicia, aut Imperator & Ordines de vero legis sensu inter se conuenire nequeunt.

VI.

Concil. Trid. Sess. 24. c. I. de reform. matrim. ad formam matrimonii *rati* benedictionem s. copulam sacerdotalem non exigit.

VII.

In l. 30. D. *pro socio* manus & falx critica deprecanda est.



VD 18

ULB Halle 3
004 087 81X



TA → α







8
Pri. 49. num. 41
1772 + 6
13

OBSERVATIONES SELECTAE
DE
IVRE REVOLVTIONIS
S. RECADENTIAE

QVAS
ILLVSTRIS IVRISCONSVLTORVM ORDINIS
AVCTORITATE
IN ALMA LVDOVICIANA
PRAESIDE

D. IO. CHRISTOPH. KOCH

ACADEMIAE PROCANCELLARIO PROF. IVR. PRIM.
COM. PAL. CAES. ET ORD. IVR. H. A.
DECANO

PRO
GRADV DOCTORIS
RITE ET MORE MAIORVM OBTINENDO
IN AVDTORIO SOLEMNI

AD D. XVII. IANVAR. CIDIOCCLXXII.
PVBLICAE PROCERVM ACADEMIAE DISQVISITIONI
SVBICIT

AVCTOR
CAROLVS FRIDERICVS LVTHERVS
SERENISS. HASSIAE LANDGR. A CONSILII AVLICIS

GIESSAE,
Apud IO. IAC. BRAVN, Acad. Typogr.

