

Km
2191







P. 111



27. Num: 14

FRANCISCI GOEDERI KROHNII

I. V. L. ET ADVOCATI HAMBVRG.

COMMENTATIO IVRIDICA

DE

BONORVM CONIVGES

INTER HAMBVRGENSES

COMMVNIONE,

P. 401

Oder:

Von gemeinschaftlichen Gütern unter Ehe-
Leuten und deren besondern Rechte.

Hm
2191



FRANCOFVRTI ET LIPSIAE M DCC L.



FRANCISCI GOEDERI KRONII

L. V. L. ET ADVOCATI HAMBURG.

COMMENTATIO IURIDICA

DE

BONORVM CONIVGES
INTER HAMBURGENSES
COMMVNIONE

1774

Doc:

Von gemeinschaftlichen Eltern unter Ehe
zeiten und deren besonderer Rechte.



FRANC. VERTI ET. LIPSIAE M DCC L.

UNIVERSITÄT
HAMBURG



PERILLVSTRI AC MAGNIFICO
S. R. I.
LIBERAE CIVITATIS HAMBVRGENSIS

SENATVI

VIRIS MAGNIFICIS

AMPLISSIMIS CONSVLTISSIMIS
ET SPECTATISSIMIS

PATRIAE PATRIBVS OPTIMIS
RERVM GERENDARVM ET PRVDENTIA ET DEX-
TERITATE VENERANDIS

CONSVLIBVS
SYNDICIS
SENATORIBVS
ARCHIVARIO
PROTONOTARIO

ET

SECRETARIIS

HOC QVALECVNQVE EX PATRIO IVRE
SPECIMEN ACADEMICVM
EO QVO DECET ANIMI CVLTV

D. D. D.

FRANCISCVS GOEDER KROHN.



PERILLASTRI AC MAGNifico
S. R. I.
LIBERAE CIVITATIS HAMBURGENSIS

SENATVS

VIRIS MAGNIFICIS
AMPLISSIMIS CONSULTISSIMIS
ET SPECTATISSIMIS
PATRIAE PATRIBVS OPTIMIS
REVM GERENDARVM ET PRVDENTIA ET DEE
TERITATE VENERANDIS

CONSVLIVS

SYNDICIS

SENATORIBVS

ARCHIVARIO

PROTONOTARIO

ET

SECRETARIIS

HOC QVALESCQVE EX PATRIO IVRE
STATVEM ACADEMICVM
EO QVO DECT ANIMI QVETV

M. D. C. C.

FRANCISCVS COEDER KRCHN.





DISSERTATIO INAUGVRALIS
DE
BONORVM
CONIVGES INTER HAMBVRGENSES
COMMVNIONE.

§. I.



COGITANTI mihi identidem de
uariis iuribus, quae, manu
quasi nobis a maioribus tradi-
ta, in multis Germaniae locis
adhuc obtinent; bonorum
illa inter coniuges commu-
nio eo saepius occurrit, quo frequen-
torem eius usum in patria mea depre-
hendi. Operae igitur pretium me facturum esse ar-
bitratus, si, quae eius sit natura, et qui illi
hodie effectus in foro tribuantur, paullo ac-
curatius explicarem.

§. II.

Quo arctius societatis uinculum inter coniuges intercedit: eo magis salutis eius consulitur, si omnia, quaecunque possident, bona inter illos ita communicentur, ut proprietates eorum pro indiuiso ad utrumque pertineat. Nam, quamuis matrimonii foedus recte iniri possit sine ulla bonorum communione, nulli tamen societati magis, quam coniugali illa conuenit, quae multum et ad communem finem facilius obtinendum, et ad alias uitae commoditates, reique publicae emolumenta conducit. (a) Et quid a se inuicem separatim in bonis habeant, qui omnis fortunae, uitae, laborum periculorumque focii sunt ac consortes?

(a) Varias eius utilitates exponunt DAVID MEVIUS *comment. ad ius Lubecens. P. I. T. V. a. 5. n. II. sqq. 10.* SCHILTER. *Exercit. ad ff. XLI. §. 76.* IO. MAVR. WYER *de commun. bon. inter coniuges P. I. th. III. §. 1. add. b.* KEMMERICH. *diff. de communione bonor. inter coniug. Memmingenses §. V. sqq.*

§. III.

Nulli uero genti bonorum communio magis placuit, quam Germanis. Vti enim apud illos iam antiquitus ea inualuit, ita proce-

procedente tempore magis magisque usu frequentata est, ut usus eius tandem latissime per Germaniam pateret, et ubique fere coniuges bonorum inter se communionem fruerentur. (b) Quam consuetudinem si recte consideremus, merito illam Germanorum propriam esse pronunciamus, licet negari nequeat, antiquis temporibus Romanis, aliisque gentibus bonorum inter coniuges communionem haud plane fuisse incognitam.

(b) conf. IO. GOTTLIEB HEINECCII *element. iur. Germ.* P. I. L. I. T. XII. §. 274.

§. IV.

Vt enim aliarum gentium hac de re leges, quas alii multo inuestigarunt studio, (c) mittamus, satis constat, apud Romanos primis temporibus ex lege Romuli inter coniuges bonorum communionem obtinuisse. Vxor sane, quae per confarreationem in manum mariti conuenerat, *sacrorum, bonorumque consors* uocabatur, et in defuncti mariti omnia bona, liberis non relictis, instar filiae succedebat. (d) Ex quo uero laxius esse coepit matrimonii uinculum, & confarreationis ritus apud Romanos exoleuit: bonorum

norum quoque inter coniuges communio ab usu recessit, et nullum eius uestigium in recentioribus Romanorum legibus occurrit.* Quin potius in illis maritorum uxorūque bona sollicitè discernuntur. (e)

(c) Conf. LAMB. GORIS *aduersar. iur. subcis.* Tr. I. c. I. n. 13. sqq. ABRAH. A WESEL *de connub. bonor. societ.* T. I. c. I. n. 5. DAV. MEVIUS *ad ius Labec.* L. I. T. V. a. 5. n. 13.

(d) DIONYS. HALICARN. *antiqu.* L. II. p. 95. n. 10. PLV-TARCHVS T. II. *quaest. rom.* p. 265. *et in praecept. coniugal.* p. 143. CAIVS ap. auctor. collat. LL. Rom. et Mosaicar. T. XII.

* Vocatur quidem in LL. uxor *domina*. L. 19. §. 1. ff. *de annuis legatis* L. 41. D. *de legat. III.* L. ult. §. ult. D. *de auro argentoque legato.* Vnde rerum omnium sociam illam a marito adicitam fuisse colligunt. GVIL. FORNERIVS L. I. *Select. c. XI.* Sed generatim uxores hoc elogio a uiris ornari solebant, uti inscriptiones docent ap. GRVTERVM DCCCVI. n. 4. REINESIVM *Class. XIV. inscript.* 193. Vid. AEGID. MENAGIVS *amoenit. iur. Ciu.* cap. XXV. Reliquae iureconsultorum loquutiones, quae bonorum quandam inter coniuges communionem indicare videntur, de antiquo Romano iure intelligendae, et ex recentioris iuris sensu et usu explicandae sunt. SAM. STRYK *in V. M. Pandect. de Ritu nuptiar.* §. 92. 93.

(e) vid. L. 31. pr. D. *solut. matrim.*

§. V.

Antiquissimam esse apud Germanos bonorum inter coniuges communionem, satis uete-

ueterum testimonia euincunt. Huius quidem moris expresse uestigia in TACITI de *moribus Germanorum* libello non occurrunt, licet alii eius fundamentum apud auctorem illum grauisimum se reperisse uideantur. (f) Attamen eo minus dubitari potest, quin iam TACITI aetate bonorum communio inter coniuges uiguerit; quo tenuiores tunc temporis Germanorum erant facultates. Nihil enim uxor marito tum adferebat, praeter equum, scutum cum gladio frameaque, et aliquot pecora. (g) Non obscure hoc de Gallis IULIUS CAESAR confirmat, ubi de pecunia, a coniugibus collata, loquitur. (h) *Huius, inquit, omnis pecuniae coniunctim ratio habetur, fructusque seruantur. Vter eorum uita superarit, ad eum pars utriusque cum fructibus superiorum temporum peruenit.*

(f) HUGO GROTIUS in *antiqu. reip. Batau. cap. II. III. I. H.*
BOEHMER in *diff. de aeris alieni inter coniug. Hamburg. communiōe §. VI.*

(g) TACITUS de *moribus Germ. c. XVIII.*

(h) L. VI. de *Bello Gallico cap. XIX.*

§. VI.

Veterum Germanorum populorum leges si inspiciamus, plerisque incognitam fuisse
 B coniu-

coniugalem bonorum societatem facile potest
intelligi. Quanquam enim *WISIGOTHI* ad-
quaestum inter coniuges communem esse
statuant, ⁽ⁱ⁾ quibuscum *FRANCORVM* fere
mores conspirant, ^(k) et *SAXONVM* leges
semissem ex aquaestu viduae adsignent: ^(l)
tamen in legibus reliquorum populorum
Burgundionum, *Alamannorum*, *Boioariorum*,
Anglionum, *Frisiorum* et *Langobardorum*
nihil, quod ad illorum bonorum commu-
nionem pertineat, occurrit.

(i) *Lex Wisigothor.* L. IV. T. II. §. 16.

(k) *Lex Ripuar.* T. XXXVII. §. 2.

(l) *Lex Saxonum.* T. VIII.

§. VII.

Quemadmodum uero leges antiquiores
pleraeque de communiōe inter coniuges
silent, aut de aquaestu tantum coniugali
loquuntur; ita posterioris aevi monumenta
de usu communiōis bonorum in Germa-
nia luculenter testantur. Omnes sane con-
suetudines, quae medio inualuerunt aeuo,
et in Speculis postea collectae sunt, mirum
in modum inter se conspirant, ut dubitari
nequeat, quin communis omnibus Germa-
nis illa bonorum fuerit communiō. Hinc
gene-

generalis illa iuris Germanici regula, quam tradit REPCOVIVS in IVRE SAXONICO PROVINCIALI L. L. a. XXXI. *Mann und Weib haben nicht gezweiet Gut zu ibrem Leibe.* Eandem inculcat IUS PROVINC. SVEVICVM cap. XLVI. *Mann und Weib mügent nicht gebaben Gut gezwayet; et cap. XXXIV. Stirbt einer Frauen ihr Mann: sie bleibt in des Mannes Gut ungetheilet mit ibren Kindern.*

§. VIII.

Quum omnes Germani medio aeuo illis uixerint moribus, qui in duobus illis speculis collecti sunt: facile intelligi potest, bonorum communionem in tota Germania usu receptam fuisse. Vnde ad illos etiam Germaniae populos penetrauit, qui antea illam ignorarunt. ^(m) Ex quo fieri non potuit, quin ius illud in plerasque leges Germanicas prouinciales et statuta migrarit, quam primum illa in ciuitatibus condi coeperunt. Quo amantiores enim patriarum consuetudinum erant ciuitates: eo religiosius bonorum inter coniuges communionem cum reliquis iuribus retinebant.

^(m) Conf. HEINECCIUS in Elem. Iur. Germ. L. I. T. XII. §. 274.

§. IX.

Manfit ergo iuris huius custodia in uariis Germaniae regionibus, nec, recepto iure Romano, sublata est. Sic bonorum communio obtinet non solum in Belgio uniuerso (n) et Prussia, (o) sed etiam in Marchia, Silesia, Lusatia, Westphalia, Ducatu Würtembergico, in quibus terris uariae antiqui iuris reliquiae supersunt. (p) Seruant inprimis eam ciuitates Lubecensis, Coloniensis, Luneburgensis, Bremensis, Hildesiensis, Bilefeldensis, Mindensis, aliaeque complures, quarum Statutis bonorum inter coniuges communio stabilita est.

(n) CONSTIT. ANTVERP. L. XLI. art. 67. fqq. CONSTIT. BRUXELL. a. 237. CONSTIT. MECHLIN. T. XVI. a. 22. T. IX. a. II. ZYPAEVS *in not. Iur. Belgic. Tit. de iure dot.*

(o) IVS PRVTEN. L. I. T. XXV. IVS CVLM. L. I. T. I. L. III. T. X.

(p) Conf. HEINECCIUS *in elem. Iur. Germ.* L. I. T. XII. §. 275. III. BOEHMER *in diss. de aeris alieni inter coniug. Hamburg. communiōe* §. 5.

§. X.

Inter illas ciuitates, quae iuris patrii, in corrupte seruati, laudem sibi prae caeteris uindicant, non ultimum locum Hamburgum tenere, nemo est, qui nesciat. Quid igitur mirum,

mirum, iam ab antiquo tempore bonorum inter coniuges communionem in illa obtinuisse, et etiam nunc uigere? Haec enim uti uetusta maiorum instituta, quoad per temporum et Reipublicae rationem fieri potuit, summo semper studio retinuit, ita iurium Saxoniorum, quibus a primis inde incunabulis usa est, tenacissima fuit. Atque iure Saxonico coniugalem bonorum societatem comprobari, supra ostendimus.

§. XI.

Auctor est HELMOLDVS, (q) Nordalbingiam, in qua urbs patria sita est, iura Saxonica semper coluisse, quae hodiernum in Holfatia (r) et terris Lauenburgicis (s) pro lege habentur. Nullum igitur dubium est, quin e iuris Saxonici fontibus maximam partem Statuta Hamburgensia proflexerint, quod insigni reconditae doctrinae apparatu Vir celeberrimus MICHAEL RICHEY, praceptor quondam noster uenerandus, in historia Statutorum Hamburgensium luculentius demonstravit. (t) Huius rei fidem quoque faciunt uaria Hamburgensium iura, quae originis sunt Saxonicae, et leges inter se conuenien-

uenientes. (u) Quin, deficientibus statutis et prouinciali nostra lege, ius Saxonicum in subsidium ad causarum decisionem uocari, Vir quondam amplissimus MATTHAEVS SLÜTER, iurium Doctor et Reipublicae patriae Senator meritisissimus, probatum dedit. (w)

(q) *L. I. Chron. Slauro. c. 47. apud LEIBNITIVM T. II. script. rer. Brunsvic. p. 577. Tres autem, inquit, sunt Nordalbingorum populi, Sturmarii, Holsati, Thetmarzi, nec habitu, nec lingua multum discrepantes, tenentes Saxonum iura.*

(r) Hoc docet, *Vertrag König Christiern und Hertog Friederich des Ersten im Closter Bordisbolm de anno 1522. idt schall ock im Hertogthdom tho Holsen na eren olden Gewohnheiten und Statuten, oder na den SACHSEN-SPIEGELL gerichtet und geordelt werden. It. Die LANDGERICHTS-ORDNVNG de a. 1573. uerbis: In Mangel einer beständigen rechtmüssigen Gewohnheit soll vermöge der Landes-Privilegien geurteilt werden nach SAECHSISCHEN RECHTEN. In nouiss. ord. Prouinc. ita fancitum est. Soll nach dem Sachsen-Recht dergestalt, wie wir dasienige, so der Vermunfft und Billigkeit conform, auch unsern Fürstentümern am nützlichsten seyn wird, extrahiren und abfassen zu lassen im Wercke begriffen, geurteilt werden. Conf. IOACH. DE FRICCHII obs. iuris Holsat. §. II.*

(s) Vid. uir illustr. ESAIAS PVEENDORFF in *introduc. in process. ciu. Elect. Brunsv. Luncb. P. III. c. XXII. §. 17.*

(t) cap. III. §. 3.

(u) Exempla esse possunt oppignorationes et resignationes iudiciales rerum immobilium, vulgo *Verlassungen*, quae Hamburgi solenniter obtinent, et ex Iure Saxonico

nico

nico originem ducunt, quarumque antiquitates nuperime eleganter eruit Clariss. V. C. GRUBEN in den Teutschen Altertümern zu Erläuterung des Sächsischen Rechts cap. I. Conf. a. VII. T. II. P. II. Statut. Hamburg. cum artic. 60. L. II. Iur. Prou. Saxon. nec non a. IV. T. I. P. III. Stat. Hamburg. cum a. 34. et 52. Iur. Prou. Sax. quae adeo inuicem conueniunt, ut in antecedenti exemplo ipsa fere, retenta sint uerba iuris Saxonici in nostris Statutis, in hocce posteriori autem dispositio ipsa.

(w) in tr. vom Erbrecht der Eheleute in prooem. §. 115. sqq. et T. II. et III.

§. XII.

Quod, introductis in Germaniam iuribus peregrinis, Romano scilicet et Canonico, legibus moribusque Germanicis accidit, ut multum illis peregrini admisceretur, id doctrinae quoque de communione bonorum contigit. Sane uti ius ciuile effici ait VLPPIANVS, (x) si quid iuri naturae additur, uel detrahitur: ita tantum ex iure Romano uel adiectum, uel detractum est illi doctrinae, ut non sincerum ius Germanicum, sed nouum fere appareat.

(x) in l. 6. D. de Iustit. et Iure.

§. XIII.

Quantus iurium Germanicorum de communione bonorum inter coniuges sit concen-

centus, satis ex superioribus intelligi potest. Vnde hanc in Germania regulam recte poni arbitramur: *inter coniuges bonorum uigere communionem, nisi, sublato iure patrio, peregrinum in hoc argumento primas tenere constet.* Hac autem constituta, illud quoque consequitur, ut ex iuris Germanici principiis quaestiones, ad coniugalem bonorum societatem pertinentes, decidendae sint, nisi quid ad iuris ciuilis normam in hoc argumento accommodatum, aut statutum.

§. XIV.

Ante uero, quam rei caput adgrediamur, placet, lectorem in rem praesentem deducere, et generatim bonorum communionem definire, ut facilius, qualis apud Hamburgenses obtineat, possit intelligi. Est itaque illa *condominium, quo utriusque coniugis bona, constante matrimonio, ab utroque pro indiuiso possidentur.*

§. XV.

In condominio autem utriusque coniugis uel uniuersa coniugis utriusque bona, praesentia et futura, quae alienari possunt, existunt, ita, ut nihil inter eos diuiduum sit, sed

sed unicum et indiuisum patrimonium constituitur, * uel ea tantum, quae constante matrimonio sunt acquisita, communicantur. Ex quo patet, communionem bonorum in *uniuersalem* et *particularem*, quae acquaeftus coniugalis, seu *Errungenschafft* appellatur, recte dispesci. (y)

* Hinc bona coniugum uocantur *gefantes Gut*, IVS LVBEC. L. I. T. V. a. 6. uel *gemeines Gut*. L. II. T. II. a. 26. 28.

(y) Ill. IOH. RVDOLPH ENGAV elem. Iur. Germ. L. I. T. XVI. §. 372.

§. XVI.

Olim quidem mores Germanorum ita ferebant, ut omnia bona inter coniuges essent communia, id quod aperte omnium sermone tritae paroemiae (z) et textus iuris Saxonici et Sueuici, supra adducti, demonstrant. At temporis successu multis in locis bonorum communio ad coniugalem acquaeftum, aut certum bonorum genus est restricta. Hinc alibi particularis bonorum communio uiget, u. g. in terris Bauaricis, Badensibus, Würtembergicis: (aa) alibi uero uniuerfalis in usu est, quam LL. Slesuicensium, Eiderstadensium, Tonningensium et aliarum ciuitatum inculcant. (bb)

C

(z) Tales

- (z) Tales sunt *Leib an Leib, Gut an Gut, längst am Leib, längst am Gut, Mann und Weib haben nicht gezwielet Gut*; de quibus HERTIVS *Paroem. lur. L. I. §. 69.* WEHNER *abs. pract. uoce: Gut, ANTHON. MATTHAEI Paroemia II. Hut bey Schleyer und Schleyer bey Hut, de qua WERNER diss. singulari egit.*
- (aa) uid. CHRIST. GOTTFR. HOFFMANNI *diss. de communiōne bonorum coniugali §. III. p. 21.*
- (bb) uid. b. KEMMERICHII *diss. de societate bonor. coniugali secund. statuta Memmingerfia.*

Hinc bonorū coniugaliū
 §. XVII.

Quandoquidem bonorum communiō nihil aliud est, quam condominium: unusquisque intelligit, neutram partem sine alterius consensu quidquam de bonis communibus donare, aut alio quocunque modo alienare posse. Sic ius Feudale Alamannicum: (cc) *Ein Weib mag ihres Gutes nichts hingeben ohne des Mannes Willen, noch ein Mann ohne des Weibes Willen.* Hinc quoque liquet, cum in donationis, permutationis et uenditionis tabulis uxoris, uel mariti consensus nominatim sit expressus, quod ex innumeris chartis et diplomatibus probari posset, si res postularet. Ut uno alteroue exemplo hoc illustrem, in uxoris donatione mariti consensus, et in alienatione, a marito facta, uxoris consensus interponitur in charta apud Per-

Perillustrem Camerae Imperialis Assessorem
 VALENTINVM FERDINANDVM DE GV-
 DEN. (dd) Apud eundem Sophia Wildun-
 gensis alienationem castri et possessionum,
 a marito suo se inuita factam, impugnat,
 irritamque declarat. (ee) Vtri enim libero-
 rum, seu heredum consensus olim in aliena-
 tione ideo requirebatur, quod illis bono-
 rum competebat condominium: ita eandem
 ob causam uxoris consensum ad alienatio-
 nem accedere debuisse, manifestum est.

(cc) cap. 40.

(dd) in *Codice Diplomat.* p. 124. et 125.

(ee) in *Codice Diplomat.* CCXLVIII. Alia exempla uide
 ap. HAHNIVM in *collectione monument. ueterum* P. I.
 p. 92. et MENCKENIVM *script. Rer. Germ.* T. I. p. 710.
 723. n. 94.

§. XVIII.

Quumque pro indiuiso iure condominiumi
 omnia utriusque partis bona possideant con-
 iuges, fieri non potest, quin uterque eorum
 ad aes alienum, ab alterutro contractum,
 soluendum obstrictus sit. Hoc sane ipsa con-
 dominii, seu communionis bonorum indol-
 es et natura requirit, ut commune inter
 eos sit aes alienum, qui communiter lucrum

ex bonis communibus percipiunt. Et quum marito adquiratur constante matrimonio, quidquid uxori acquiritur, et uxori, quod marito, et quae mariti fuerunt, etiam uxoris sunt: aequum est, utrumque ad nomina expungenda in solidum obligari. Recte ergo IVSTVS VERACIVS: (ff) *superstes, inquit, tenetur soluere aes alienum, quod coniux alter contraxit, quocumque nomine et causa, quamuis superat alteram partem. Vnius enim dominium fuerat idem, quam alterius et cuiusque in solidum.* Quod licet prodigii simile uideatur, si rem ex iuris Romani principiis aestimes: iuri tamen Germanico optime congruit. Firmant id ipsum STATVTA COLONIENSIA, in quibus ita sancitum est: *Welche Schuld ein Mann besonder macht, oder der Mann mit dem Weibe semtlich machen, oder gemacht hatten, dieweil sie als Eheleute sitzen, gerast und gerubet, unterscheiden und ungeteilet, die Schulden sollen sie von ihren Gütern zusammen bezalen.* Soluta igitur matrimonio, tamdiu bonorum communio continuatur, donec diuisio bonorum cum liberis facta est, ideoque ante omnia aes alienum ex indiuiso patrimonio debet dissolui. Facta autem diuisione, aeris alieni
com-

communio expirat. Atque hoc iure etiam-
num in patria utimur. (gg)

(ff) in *Conspect.* Bamberg. P. II. qu. I. fqq.

(gg) *Stat. Hamburg.* P. III. T. III. a. I. uid. BOEHMER. *diff.*
de commun. aeris alieni inter coniug. Hamburg. §. 22.

§. XIX.

Oritur autem bonorum condominium
inter coniuges ex matrimonio legitime con-
tracto, quod bonorum communionis funda-
mentum est. (bb) Quare, uti moribus Ger-
maniae tunc matrimonium censetur legiti-
me contractum, si torum conscenderint con-
iuges, (ii) ita nulla constituitur bonorum
communio, nec, quod eius consequens est,
aeris alieni communicatio intelligitur, si uel
maxime solenni benedictionis sacerdotalis
ritu matrimonium fuerit celebratum, quip-
pe qui ad effectus matrimonii ciuiles con-
sequendos non sufficit. (kk) Quin ne post
tori quidem conscensionem, alicubi locorum
bona inter coniuges communia habentur,
nisi sobolem procrearint, (ll) aut per annum
et diem cohabitarint. (mm)

(bb) Hinc formula: *Der Bräutigam freiet der Braut zu
Haus und Hoff*, quae in pactis dotalibus rusticorum in
Ducatu Luneburgico admodum frequens est, et nihil

C 3

aliud,

aliud, quam bonorum communionem significat, uti Vir Perill. FRID. ESAIAS PVFENDORFF obseruat in *obs. iuris uniuersi obs. XXVIII. §. 7.*

(ii) SPEC. SAX. L. I. art. 45. et L. III. art. 45.

(kk) uid. HEINECCI *Elem. iur. germ. L. I. T. X. §. 212. sqq.*
CAROL. A MEAN *iur. Ciu. Leod. P. I. obs. 51. n. 7.* BÖHMERI *diff. cit. §. 33.*

(ll) REFORM. FRANCOFVRTANA P. II. T. III. §. 5. IVS
PROVINC. WÜRTEMB. P. IV. T. II.

(mm) uid. ABRAH. A WESEL de *connub. bon. societ. Tract. I.*
p. 10.

§. XX.

Quae bonorum communionis sit natura, et quae ex illa secundum iuris Germanici principia consequantur, satis pro instituti nostri ratione haecenus ostendimus. Iam superest, ut, quae iure Hamburgensi de illa statuta sunt, exponamus, et quaestiones quasdam, in foro maxime agitatae, persequamur. Primo uero omnium notandum est, nullam exstare sanctionem in Statutis Hamburgensibus, quae bona inter coniuges communia disertis uerbis loquatur. At, si ea, quae ex bonorum communione efficiuntur, in illis statutis probantur et inculcantur, uix potest de communione bonorum, in patria urbe recepta, dubitari. Quidni recte ab effectibus alicuius rei ad ipsam rem argumen-

mentemur? Huius igitur iuris fundamentum in Statutorum P. II. T. V. a. 10. et T. XI. a. 13. et P. III. T. III. a. 1. 4. 6. et 8. traditur, (m) quibus in locis ea tantum constituta sunt, quae non possunt non ad effecta bonorum communionis pertinere. Nam, quum omnia coniugum bona creditoribus obligantur, nec, sublata communione, coniuges illata, sed portionem statutariam recipiunt: non possumus non adfirmare, communionem bonorum in nostra ciuitate uigere. Luculenter hoc comprobatur Reccessus Windisgraecensis de a. 1674. artic. 67. cuius uerba ita se habent: *Nachdem auch in artic. 10. T. V. P. II. Hamburgischen Stadt-Rechtens ausdrücklich versehen, daß der Frauen Güter für des Mannes Schulden, in stehender Ehe gemacht, den Glaubigern gehalten seyn sollen, ist solcher Articulus der Frauen Güter halber dahin elucidiret und erkläret, daß, wie hiebevör, also auch ins künftige von allen der Frauen Gütern, sie seyn in die Ehe erweislich eingebracht, oder nicht, ohne Unterscheid, Vorbeding oder Reservat, für des Mannes Schulden, so in stehender Ehe gemacht, absolute haften, und denen Creditoribus verpfändet seyn.*

(m) Sunt

(m) Sunt autem citati statutorum articuli sequentis tenoris : P. II. tit. V. art. 10. *Wiemohl nach gemeinen beschriebenen Kayserlichen Rechten die Ehe-Frau ihres eingebrachten Braut-Schatzes wegen, und daher rübrenden stillschweigenden Verpfändung, in ihres Mannes Gütern vor allen andern Creditorn, ob die gleich ältere stillschweigende Verpfändungen hätten, vorgezogen werden : So wollen wir doch, zu Handhabung gemeines Nutzens, Trauens und Glaubens, und zu Beförderung der Handthierung, auch weil es hiebevorn in dieser Stadt üblich also gehalten worden, hiemit geordnet haben, daß die Frauen, ihres eingebrachten Braut-Schatzes halben, in ihres Mannes Schulden, so in stehender Ehe gemacht, nicht allein keinen Vorzug haben, sondern daß auch derselbe Braut-Schatz, wie dann imgleichen alle andere ihre in stehender Ehe angeerbte Gütere, vor ihres Mannes Schulden gänzlich haften und gehalten seyn sollen. Was ihr aber nach ihres Mannes Tode, oder auch, nachdem derselbe entwichen, anstirbet, dessen hat sie billig samt ihren Kindern zu genießen, und haben ihres Mannes Creditorn keine Forderung oder Anspruch daran, es sey dann, daß sie sich anders verschrieben. P. II. Tit. XI. art. 13. Werden nach des Ehe-Mannes Absterben die nachgelassene Güter mit Schulden-Laß beschweret befunden, so bleibet der nachgelassenen Wittwen eingebrachter Braut-Schatz vor die Schulde, die in stehender Ehe gemacht seyn, verbunden. P. III. Tit. III. art. 1. So zwey Persohnen in dem Ehestand zusammen treten, und mit einander Kinder zeugen, stirbet nach dem unmandelbahren Willen des Allmächtigen ihrer beiden eins, alle Erb- und Güter fallen auf den längst-lebenden, und sämmtliche Kinder. Da sich aber begebe, daß von den Kindern eins, oder mehr, es seyn Söhne oder Töchter, todts verfabren wären, davon Kinder, oder auch Kinds-Kinder vorhanden : Sollen die zu ihres respective Groß- oder Elter-Vaters und Mutter*
here-

hereditat mit gelassen werden, jedoch, daß sie nicht in
 capita, den Kindern gleich, sondern Stammen und Stelle
 ihrer Eltern und Groß-Eltern erben, und allein derselben
 Theil empfangen. So dann auch die Kinder alle in Gott
 entschlaffen, und Enckeln, oder auch neben denselben,
 Ubrnckeln, oder dieselben allein in ungleicher Zahl
 übrig, succediren die gleicher gestalt ihrem Groß- und
 Elter-Vater oder Mutter, nicht in Häupter, sondern
 Stammen. P. III. Tit. III. art. 4. Da aber der Vater
 anderweit heyrathen wolte, muß er vor- und innerhalb
 vier Wochen, nach dem ehelichen Beylager, mit Vorwissen
 und Consent zweyer seiner verstorbenen Hauß-Frauen
 nächsten Freunden, seine Kinder gebühlich abtheilen,
 dergestalt, daß er denselben entweder ihrer verstorbenen
 Mutter Braut-Schaz und geerbte Güter wieder zukehren,
 und dieselben nach seinem Todt mit den Kindern anderer
 Ehe (wann dieselben gleicher gestalt ihrer Mutter Güter
 vorausgenommen) zu seinen Gütern in die Häupter suc-
 cediren und erben lassen, oder, vermittelst eines leiblichen
 Eyds, ein beständig Inventarium aller seiner Güter über-
 geben, und seinen Kindern erster Ehe den halben Theil,
 oder da nur ein Kind vorhanden, demselben den dritten
 Theil aller Güter zu gänzlicher Abtheilung väterlicher
 und mütterlicher Güter versprechen und geben soll.
 P. III. Tit. III. art. 6. Da aber die Wittwe sich ander-
 weit verhehliget, soll sie vor dem Beylager mit ihren Kin-
 dern alle Güter theilen, dergestalt, hat sie zwey oder mehr
 Kinder im Leben, so wird das Gut in drey gleiche Theile
 gesetzt, worvon die Mutter den einen, und die Kinder
 die zwey übrige empfangen; wäre aber nur ein Kind vor-
 handen, das Gut fällt an die Mutter, und halb an das Kind.
 P. III. Tit. III. art. 8. Stirbet einem Manne seine Ehe-
 frau, und sie keine Leibes-Erben, von ihnen beyden ge-
 bobren, im Leben verlassén, sollen anfänglich alle Schul-
 den gerechnet, und von den sammenden Gute abgezogen
 werden,

werden, was dann übrig befunden, davon behält der Mann zwey Theile, und giebt den nechsten Freunden seiner gewesenen Frauen den dritten Theil: scheidet auch nach dem Willen Gottes aus diesem Leben der Mann, und keine Kinder, so sie mit einander erzeugt, verläßt; die Schülde werden gleichergestalt von dem vollen gemeinen Gute bezahlet, und was dann mehr in der Erbschafft verhanden, davon empfähet die Frau den halben, und die Freunde ihres verstorbenen Mannes den andern halben Theil, es wäre dann in der Eheveredung ein anders beliebt, auf welchen Fall soll, vermöge der auffgerichteten Ehezarter die Theilung geschehen, wie droben im andern Theil unter dem XI. Titul Art. 2. ferner verordnet ist.

§. XXI.

Inter fontes statutorum Hamburgensium ius Saxonicum primo loco ponendum esse, supra me obseruasse, memini. Quae quum ita sint, facile intelligitur, ex iure Saxonico communionem bonorum in nostrae ciuitatis statuta manasse, idque ius, mutatis licet pro reipublicae ratione statutis, et ad iuris Romani normam quodammodo inflexis, ad nostra usque tempora propagatum esse. Iam, si ex legibus nostris uim ac potestatem accipit bonorum communio, consequens est, ut coniuges, illorumque heredes ac creditores etiam inuiti illa adstringantur, prouti docent *articuli Statutorum* supra allegati; nisi
 pactis

pañtis dotalibus rite confectis, aliud fit ab utraque parte prouifum, id quod Statutis noñtris coniugibus permiffum eñt, fi neque ius publicum mutua eorum conuentione mutetur, neque ius tertii laedatur. (oo)

(oo) Statut. Hamburg. P. II. T. XI. art. II. Wann Ehezärter zwifchen Eheleuten feyn aufgerichtet, und von denen, die zur Verpflichung dazu erfordert, feyn vollenzogen, unterfchrieben und verfigelt, fo wird auch billig nach des einen oder andern Abfterben, fowol zwifchen dem nachgelaffenen Ehemanne, oder feiner Witwe, und den Kindern, die fowol aus der erften, andern und dritten Ehe gebobren, die Theilung nach den aufgerichteten Ehezärtern billig gehalten; und feyn fowol der eine als der ander darnach ſich zu richten ſchuldig, und iñt damit der Witwe die Wahl zu dem Stadt-Recht, oder zu den Ehezärtern ſich zu ziehen; hiemit benommen, ſondern muß dieſelbe die Ehezarter folgen: et P. III. T. III. art. 8. Stirbet einem Manne ſeine Ehe-Frau, und ſie keinen Leibes-Erben, von Ihnen beiden gebobren, im Leben verlañffen, ſollen anfänglich alle Schulden gerechnet, und von dem ſammenden Gute abgezogen werden, was dann übrig befunden, davon behält der Mann zwey Theile, und giebt den nächſten Freunden ſeiner gewefenen Frauen den dritten Theil; ſcheidet auch nach dem Willen Gottes aus dieſem Leben der Mann, und keine Kinder ſo ſie mit einander erzeugt, verläñßt, die Schulden werden gleichgeſtalt von dem vollen gemeinem Gute bezahlet, und was denn mehr in der Erbfchaft verhanden, davon empfähet die Frau den halben, und die Freunde ihres verborhenen Mannes den andern halben Theil. Es wäre denn in der Eheberedung ein anders beliebet, auf welchen Fall ſoll

vermöge der aufgerichteten Ebzarter die Theilung geschehen; wie drohen im andern Theil unter dem XI. Titel art. 2. ferner verordnet ist.

§. XXII.

Omnium uero bonorum, qualiacunque fuerint, hoc est *uniuersalem*, esse communionem, quae inter coniuges Hamburgenses obtinet, cum ex uerbis Statutorum perspicue patet, tum ex effectis eius, de quibus ill. BOEHMER in diff. saepe laudata de *communione aeris alieni* §. IX. agit, luculenter potest intelligi.

§. XXIII.

Quemadmodum uero omnia utriusque coniugis bona, quocunque titulo parta, tam praesentia, quam futura, tam hereditaria, quam acquisita hic communicantur, ita etiam, quae superstes, liberos ex defuncto coniuge habens, usque ad diuisionem acquirit, ad communia bona referuntur. (*pp*) Excipiuntur autem 1) ea, quae superstiti improli obueniunt, quia tunc bonorum communio non continuatur, sed diuisio solummodo differtur; (*qq*) 2) bona feudalia et fideicommissaria, quippe quae pro alienis haben-

habentur, nisi quoad fructus, (rr) 3) quae a defuncti parentis adscendentibus et collateralibus ad liberos deuoluuntur, (ss) quia liberi nunquam partem communio- nis faciunt.

(pp) Art. 4. et 6. T. III. P. III. statut. iam supra citati.

(qq) Art. 8. tit. et partis allegatae it. art. 10. *Wann der Ehe-Mann oder die Frau verstorbet, und keine Kinder von Ihnen geboren im Leben seyn, so hat der längst-lebende ein gantzes Jahr die Wohnung, auch aus den nachgelassenen Gütern seinen Unterhalt, neben seinem Gesinde, auch nach Gelegenheit und Zustand der Güter die Trauer-Kleider, es wäre denn anders in den aufgerichteten Ehe-zärtern beliebet, oder die Erben würden sich mit dem längst-lebenden innerhalb Jahres-Frist vergleichen, und sollen im vorgedachtem Fall, auf der Erben Begehren, oder in Abwesenheit derselben von Amtswegen, die Güter nach des einen Absterben, alsbald versiegelt und gebührlich inventiret werden.*

(rr) LAMBERTVS GORIS *aduers. iuris tract. 1. c. 1. §. 33. et cap. III. WESEL de connub. honor. societ. cap. I. §. 87.*

(ss) Art. 4. T. III. P. III. stat. in fine. *In denen Gütern aber, welche den Kindern nach Absterben ihrer Mutter, von ihrem Gros-Vater, oder Gros-Mutter, oder andern Verwandten anerben, hat der Vater die niesliche Nutzung nicht, sondern wird dieselbe den Kindern vorbehalten.*

§. XXIV.

Ex his de specie, an, defuncto alterutro coniuge, bona hereditaria, coniugi superstiti aliunde delata, ad diuisionem pertineant?

D 3

neant? facile iudicatur? Nam, quum post mortem alterutrius coniugis bonorum communio, si liberi ex matrimonio procreati sint, duret, et indiuisum patrimonium superstes retineat: non dubium est, quin communibus bonis adiiciatur, quidquid acquiritur ex hereditate, aliunde delata, et proinde in diuisionem ueniat.

§. XXV.

Iura autem et effectus condomini bonorum inter coniuges Hamburgenses non statim post *ιερολογία* ecclesiasticam, sed facta deum consensione thalami, *dem Bettsprunck*, sese exserunt, quandoquidem illud matrimonium supponit, quod iure nostro perfectum non est, nisi ad benedictionem sacerdotalem consensio etiam thori accesserit. Nihil uero interest, utrum uerum sit matrimonium, an putatiuum, siquidem, quae communi iure ueris nuptiis insunt, ea putatiuis etiam, saltem intuitu coniugis innocentis et liberorum, inesse censentur. (tt) Neque minus diuersa est nostra communio a Lubecensi et Lunenburgensi bonorum communiione, quippe quae non incipit, nisi uxore prole ditata. (uu)

(tt) uid.

(tt) uid. HERTIVS de *matrim. putativo* §. 21. 25.
 (uu) V. C. AM. CHR. DORN in *singulari programme*,
 in quo de causis huius dispositionis Lubecensis agit;
 et Perill. FRIDER. ESALAS PVEENDORFF *obs. iur. unia.*
 LXXXVI. §. XI.

§. XXVI.

Etsi uero, matrimonio legitimo contra-
 cto, bonorum communio inter coniuges
 Hamburgenses constituatur: tamen, illo
 morte diremto, non dissoluitur. Qua in re
 societas bonorum conjugalis a societate quae-
 stuararia maxime differt, quae, mortuo socio,
 non continuatur. (ww) Superstes enim
 coniux iure dominii bona communia reti-
 net, nec diuidere illa cum liberis tenetur,
 nisi ad secundas transeat nuptias. (xx) In quo
 pleraequae ciuitatum leges conueniunt. (yy)
 Exploratum quoque est, iure ueteri indiui-
 sum omnium bonorum dominium, soluto
 matrimonio, marito superstite, uel, hoc de-
 functo, uxori celsisse, (zz) quod deinde ad
 eum casum restrictum est, si liberi superes-
 sent. (aaa) Ex quo consequi uidetur, ut
 liberis nullum competat in bonis communi-
 bus dominium, neque uiuis parentibus, ne-
 que post fata alterutrius, quam diu scilicet
 superstes in uiduitate manet, nec diuisionem
 bono-

bonorum cum liberis instituit. Superstiti enim dominium bonorum usque ad subsecutam diuisionem uindicant STAT. MÜHLHVS. Lib. IV. art. 20. §. I. his uerbis: *Kommen zwey Personen ohne Kinder zusammen, in rechter Ehe, und erzeugen in derselben Ehe Kinder mit einander, stirbet alsdenn derselben Eheleute eins, so behält das überbleibende die väter- oder mütterliche Gewalt über die mit einander erzeugte Kinder, und bleibt nach Anweise untengesetzter Willkühr ein HERR ALLER GÜTER, welche sie beide nach der Einsegnung oder Priesterlichen Trauung und beschrittenen Ehe mit einander zusammen gebracht, erworben, ererbet und besessen haben.* Hoc paulo clarius explicatur §. 2. *Und haben die Kinder keine würrkliche Anforderung an solchen Gütern, so lange der überbleibende Vater oder Mutter am Leben, und im Witwenstande bleibt.* Nemo igitur dubitauerit, quin in hanc quoque sententiam explicanda sint Statutorum Hamburgensium capita P. III. T. III. art. 3. *Stirbet einem Manne seine Ehe-Fraue, und er mit derselben Kinder gezeuget, die noch im Leben seyn; bleibet der Mann Witwer, und stebet seinen Dingen recht vor, so mag er nicht genöthiget werden, bey Leben die Güter mit seinen Kindern zu theilen; iedoch soll*

soll er schuldig seyn, denselbigen notbwendige Alimenta, sowol auch, wann es die Zeit und ihre labre erfordern, ein billiges Heyrathgut und Aussteuer, Gestalt und Gelegenheit der Güter nach, zu geben.
Idem art. V. de matre fancitum est.

(wv) L. LXXI. §. 9. D. pro socio.

(xx) STAT. HAMB. P. III. T. III. art. 3. et 5. ipsi §. inserti it. 6. supra iam quoad uerba huc probantia descripto.

(yy) Exemplum praebeant Statuta Mühlhufina. L. IV. art. XX. §. 1. et 2. quorum uterque in nostro §. XXVI. legendus exhibetur.

(zx) CAR. A MEAN *Iur. Leod. T. I. obs.* 51. et 110.

(aaa) REFORMAT. FRANCOF. P. V. T. V. art. 9. et 10. BESOLDVS *in d. ad ius prouinc. Würtembergic. T. V. p. 145. n. 6.*

§. XXVII.

Venimus igitur ad quaestionem, magnis saepe partium contentionibus in foro agitatam, quae difficiles saepe explicatus habet, et in supremo Camerae Imperialis iudicio nondum decisa est: an liberis post obitum alterutrius parentum ius aliquod in bona competat. Operae pretium erit, argumenta, quae in utramque partem afferri solent, expendere, eaque paullo accuratius inter se conferre. Alii enim liberis post obitum unius parentum, siue pater fatis concesserit, siue mater, uerum, perfectum et praesens

E

in

in bonis communibus dominium de iure Hamburgensi adsignant. Alii uero contendunt, liberos in spei tantum, non rei communione constitutos esse, nec plus iuris, mortuo alterutro parente, consequi, quam antea, uiuo adhuc utroque, habuerint. Ex quo colligunt, nihil iuris eos in bonis parentum, uel ad heredes, uel ad creditores suos, quamdiu nondum sunt separati, transmittere, quia spes nunquam ad heredes transmittitur.

§. XXVIII.

Vt ius liberorum in bonis parentum statim post mortem alterutrius euincatur, ex ipsis Statutis Hamburgensibus maximum sententiae praesidium peti solet. In illis enim P. III. T. III. art. 1. ita scriptum est: *So zwey Personen in den Ehestand zusammen treten, und mit einander Kinder zeugen, stirbet nach dem unwandelbaren willen des Allmächtigen ihrer beiden eins, alle Erb und Güter fallen auf den längstlebenden, und ihre sämtliche Kinder.* Nam quum parens superstes et liberi hic iungantur: inde colligunt, ius haereditatis, quod parenti tributum est, eodem modo etiam liberis competere debere.

§. XXIX.

§. XXIX.

Aiunt ergo 1.) uerbi: *fallen*, eam uim esse, ut liberis ius in hereditate communi quaeratur statim, ex quo mater decedit, non tum demum, quando pater ad secunda uota transit, quemadmodum patri statim, praemortua coniuge, bona deferuntur; 2.) uxorem superstitem liberis tutores, a quibus bona consignentur et administrantur, constituere, et secundum hoc ipsum inuentarium, tempore secundarum nuptiarum iureiurando confirmandum, diuidere bona cum liberis debere, (*bbb*) idque satis arguere dominium liberorum circa hereditatem paternam ante, quam mater ad secundas transeat nuptias; 3.) matri superstiti usumfructum relinqui bonorum, quae ad liberos deuoluta sunt, proprietate scilicet ad liberos pertinente, *per l. i. C. de bonis maternis*; 4.) ipsam diuisionem, suo tempore instituendam, dominium liberorum satis demonstrare, et, quamuis liberi ad illam prouocare ante nequeant, quam parens superstes ad secunda uota progrediatur, tamen non ipsum ius eorum, sed expositionem tantum suspendi; addunt denique 5.) matrem superstitem et tutorem

consensu indigere ad transferendas sortes, siue summas pecuniae, manifesto domini indicio, quod liberis in bonis communibus competat.

(bbb) STATVT. HAMBVRG. P. III. T. III. a. VI.

§. XXX.

Summa igitur rationum, quae hactenus sunt recensitae, eo redit, ut dominium hereditatis paternae statim ad liberos deuoluatur, ex quo pater e uiuis excesserit, exactionis tantum tempore suspenso. Vnde porro conficitur, liberos, ante diuisionem bonorum communium defunctos, ius istud et dominium ad quoscunque heredes, etiam extraneos, transmittere. Nam, si dies ces- sit, ex quo tempore pater uita functus est, non potest non id, quod ex die debetur, ad heredes transmitti, etiamsi dies petendi non- dum uenerit. *L. 22. §. 1. ff. quando dies legat. uel fideicommiss. ced. (ccc)*

(ccc) u. omnino Consultiss. quondam in urbe patria causa- rum Patroni et auunculi nostri b. Lic. Petri Benzen diss. inaug. sub titulo : *Triga Casuum Practicor. Iure Ham- burg. maxime controuers.* Groningae 1721, habitam, casu primo.

§. XXXI.

§. XXXI.

Habent uero alii, quibus alteram tuentur sententiam, et quae ad argumenta enarrata respondent. Nam, quamuis 1.) uerbum: *fallen*, in iis *Statutorum Hamburgensium* articulis in quibus de successione ab intestato agitur, procul dubio de iure hereditario accipitur: tamen in articulo 1. et sequentibus *T. III. P. III.* qui de bonorum communione et liberorum separatione loquuntur, nihil aliud isto uocabulo, quam ipsa futura rerum communium diuisio significatur. Et quomodo *fallen* hic de iure hereditario intelligi potest, quum superstes coniunx non praedefuncti tantum, sed et sua bona cum liberis diuidat, per *Tit. III. art. 4. et 6. P. III.* quia notum, quod uiuentis nulla sit hereditas? Nec 2.) tutorum constitutio, et inuentarii confectio bonorum communionem post mortem patris tollit, aut ius, liberis quaesitum, in bonis communibus probat, quia pater superstes neque tutores liberis constituit, neque ad inuentarium constituendum obstrictus est. Alia ergo ratio suasisit, ut tutores liberis constituendi necessitas matri uiduae sit imposita. 3.) *Vsufuctus bonorum matri uiduae relinqui-*

linquitur, non in sensu iuris Romani, sed ex iuris Germanici principiis, qui ex materna in liberos potestate, et ex ipsa bonorum communione proficiscitur. (*ddd*) 4.) Accedit, quod neque pater, neque mater superstes ad bona communia cum liberis diuidenda iure Hamburgensi obstringatur, nisi, quando alterutra ad secunda uota progreditur, id quod odio secundarum nuptiarum apud Germanos sancitum esse, nemo dubitat; aut bona in detrimentum communio- nis dissipare incipit. (*eee*) Arbitrio igitur superstitis si relictum est, utrum secundas contrahere nuptias et diuidere bona uelit, nec ne, iure dominii bonis, cum defuncto coniuge possessis, incumbit, et bonorum communionem usque ad mortem continua- re potest. (*fff*) Verum denique 5.) est, matrem superstitem sine consensu liberorum et tutorum nullam sortem, siue summam pecuniae, tabulis publicis inscriptam, in alium transferre posse. Huius uero rei cau- sa non est condominium liberorum, sed lex, quae ex bonis hereditariis sine consensu eorum, qui proximam succedendi spem ha- bent, quidquam alienari uetat. (*ggg*)

(*ddd*) *uid.*

(ddd) uid. IO. GOTTL. HEINECCIUS in diff. *de usufructu materno iuris germ.* §. 25. sqq. FRID. ESAIAS PVFENDORFF obf. Iur. uniuersi cap. XCVIII.

(eee) STAT. HAMB. P. III. T. III. art. 5.

(fff) DAVID MEVIUS *comment. ad Ius Lubec.* art. 2. T. II. L. II. n. 49. 50. et ad a. 8. n. 6.

(ggg) STAT. HAMB. P. III. T. III. art. 4.

§. XXXII.

Iam, si nostrum hac de quaestione iudicium interponere liceat, iure Germanico, ex cuius fontibus argumenti de communione bonorum declaratio petenda est, sententiam posteriorem magis, quam priorem comprobari, existimamus. Sane nimis clarus et apertus est locus in Statutis Mühlhufinis, quem §. XXVI. in medium adduximus, quam, ut de dominio coniugis superstitis solitario dubitari possit. Et quis superstitem coniugem partem suam bonorum, quae iure condominii indiuisim constante matrimonio possedit, altero defuncto, iure hereditatis capere credat? Vnde uerbum: *fallen*, non de hereditate, sed de futura diuisione non potest non intelligi, quemadmodum in *art. 6. P. III. Tit. III.* dicitur: *Das Gut felet halb an die Mutter und halb an das Kind*, id est, mater binuba, et filius diuidunt bona communia in aequales partes.

§. XXXIII.

§. XXXIII.

Communicantur uero ipso iure omnia omnino bona, aequae ac in societate uniuersali, quia rerum singularium traditio admodum difficilis foret, exceptis nominibus, quippe quae cedenda sunt, quum ossibus inhaereant.

§. XXXIV.

Quod ad aes alienum attinet, distinguendum est, utrum sit ante matrimonium, an post illud contractum. Quodsi enim, priori casu supposito, uiro, iam aliquantum debenti, nupserit mulier, uidendum est, an bona fide matrimonium initum sit, et, constante demum matrimonio, aeris alieni moles creuerit. Tum enim debita antematrimonialia inter coniuges simpliciter communicantur, *(bbb)* quia res cum onere transit, et bona non diuiduntur, nisi deducto prius aere alieno. Moto uero creditorum concursu, uxor pro debitis mariti, ante matrimonium contractis, non tenetur. *(iii)* Quodsi uero maritus ante celebratas nuptias aere alieno ita fuerit oppressus, ut nihil proprii amplius habuerit: tunc debita eius inter coniuges nequaquam communicantur. *(kkk)*

(bbb) STA-

(bb) STAT. HAMB. P. II. Tit. XI. §. ultimo. *Würden der Wittwen (welche, nach ihres Ehe-Mannes tödtlichen Abgange, alle am Sterb-Tage im Sterb-Hause und sonst vorhandene, und ihrem verstorbenen Ehe-Manne, und ihr zugehörige beschwerte Güter, ihren Creditorn hat abgetreten) Eltern oder verwandte Freunde dieselbe aus ihren eigenen Gütern wiederum aussteuern: so können nach des verstorbenen Ehe-Mannes Creditorn so wenig die Wittwe, als auch ihren andern Ehe-Mann, ferner nicht besprechen. Da aber die Wittwe und ihr ander Ehe-Mann sich des ersten Ehe-Mannes Güter, es sey viel, oder wenig, beweislich angemasset hätten: so seyn sie auch auf den Fall zu den nachstehenden Schulden des ersten verstorbenen Ehe-Mannes Creditorn zu antworten verbunden.*

(iii) STAT. HAMB. P. II. T. V. art. 10. *Wiewohl nach gemeinen beschriebenen Kayserl. Rechten die Ehefrau, ihres eingebrachten Brautscatzes wegen, und daher rührender stillschweigenden Verpfändung, in ihres Mannes Gütern vor allen andern Creditorn, ob sie gleich ältere stillschweigende Verpfändungen hätten, vorgezogen werden: So wollen wir doch zu Handhabung gemeines Nutzens, Trauens und Glaubens, und zu Beförderung der Handthierung, auch weil es hiebevorn in dieser Stadt üblich also gehalten worden, hiemit geordnet haben, daß die Frauen ihres eingebrachten Brautscatzes halben, in ihres Mannes Schulden, so in stehender Ehe gemacht, nicht allein keinen Vorzug haben, sondern, daß auch derselbe Brautscatz, wie dann ungleichen alle andere ihre in stehender Ehe angeerbte Gütere vor ihres Mannes Schulden gänzlich haften, und gehalten seyn sollen. Was ihr aber nach ihres Mannes Tode, oder auch, nachdem derselbe entwichen, anstirbet, dessen hat sie billig sampt ihren Kindern zu genießen, und haben ihres Mannes Creditorn keine Forderung oder Zuspruch daran, es sey dann, daß sie sich anders ver-schrieben.*

F

(kkk) P. II.

(kkk) P. II. T. V, art. II. *Da auch iemand binnen dieser Stadt ihm eine Wittwe, oder Jungfrau vertrauen liesse, und bey der Verlöbniß sich seiner Güter böber, als dieselben werth seyn, berühmte, oder aber auch keinen Brautscatz nahmkündig gemacht hätte, und er darnach dergestalt in Schulden vertieffet befunden würde, daß er nach Ablegung derselbigen nichts eigenes gehabt, oder auch seinen berühmten Brautscatz nicht frey einbringen könnte: so sollen der Jungfrauen, oder Wittwen Güter vor die Schuld, so vorhin gemacht, sie haben in wehrender Ehe Kinder mit einander erzeugt, oder nicht, keinesweges gehalten oder verpffichtet seyn, und soll derselbig seiner Haus-Frauen Haupt-Stul ohne der Freunde Willen zu beschweren nicht mächtig seyn.*

§. XXXV.

Iam non immerito quaeritur, an uxoris etiam, quae diuitias mentita est, aes alienum, ante matrimonium contractum, communicetur? Sunt quidem, qui hoc affirmant, tum propter art. 7. T. II. P. II. Statut. (III) et Recensum Hamburgensem de anno 1618. (mmm) tum propter articulum ultimum T. XI. P. II. (nnn) eo, quod maritus sibi imputare debeat, quod ante nuptias contractas in conditionem uxoris diligentius non inquisuerit. Sed quum aequum sit, marito quoque ius illud concedi, quod uxori, marito aere alieno obruto, relinquitur, nec idonea discriminis ratio afferri possit, nec ex articulis ipsis marito id onus impositum fuisse appareat;

II. 9 (AAA)

I.

reat;

reat; rectius hanc quaestionem negandam esse, arbitramur.

(lll) Verba allegati articuli haec sunt: *Welcher Mann dem andern leihet sein Pferd, Kleid, oder was es für Gut sey, und auf wasserley Weise er das aus seinen Wehren läset, mit seinem Willen, und verkaufft es derienige, der es in seinen Wehren hat, oder versetzt er dasselbige, oder wird es ihm geraubet, oder abgestohlen: So mag derienige, der es erstlich verliehen oder versetzt hat, darauff wider den Einhaber desselben, wofern derienige solches mit guten Titel an sich gebracht, keine Forderung haben, sondern muß sich deswegen an denselben, welchen er es geliehen oder versetzt hat, oder, so derselbige verstorben, an dessen Erben halten.*

(mmm) Ita enim Recessus hic in art. 7. restrictior tamen antecedente articulo, loquitur: *Wann aber einer mit einer Jungfrauen oder Wittiben sich ehelich eingelassen, und demselben ein genannter Brautsehatz zugesaget, und darauf die Ehe-Gelöbniß versprochen, der Brautsehatz aber nicht folgen mag, so kan in diesem Fall nach gebaltener Hochzeit die Trennung keine statt haben, sondern es muß derselbe, die er hat genommen, behalten, aber vor der ehelichen Copulation und dem Beylager kan die Verlöbniß getrennet werden.*

(nnn) Verba huius articuli ad §. praecedentem sunt allata.

§. XXXVI.

Posteriori casu mariti tantum debita matrimonialia inter coniuges communicantur, si moles aeris alieni durante demum matrimonio creuerit, non autem, si iam ante matrimonium exstiterit, uti in Statutis Hamburg.

burg. P. II. T. V. art. II. cauetur. Verba enim vorhin gemacht, generalia sunt, nec de aere alieno, a marito in ipso matrimonio ante compertum dolum contracto, loquuntur. Vnde multo minus mariti debita post compertum dolum non communicantur. (ooo) Vxoris tamen debita, constante matrimonio contracta, non communicantur, nisi uel consentiente marito contraxerit, uel in usum rei familiaris aliquid comparauerit, uel etiam mercaturam exerceat. (ppp) Quidquid uero aeris alieni coniux superstes contrahit, quamdiu communioni incumbit, illud indistincte communicatur. (qqq)

(ooo) uid. art. II. P. II. Tit. V.

(ppp) uid. art. I. T. VIII. P. II. Stat. *Eine Frau, die Kauffmannschafft gebraucht, offene Laden und Fenster hält, mit Gewicht aus- oder einwieget und misst, soll pflichtig seyn, dasienige, so sie kaufft oder verkaufft, zu zahlen und liefferen. Die aber, so der Kauffmannschafft nicht zugehan, kan ohne ibres Mannes, oder ihrer Vormünder Wissen und Vollbort, ausserhalb Linnewandt und Flachs, zu des Hauses Nothdurfft gehörig, nichts beständiglich contrahiren. Hätte sie aber ohne Consens ibres Vormundts etwas auffgeborget, oder gekaufft, soll dem Gläubiger verstattet werden, ihr das oberste Kleid abzunehmen, bis daß er bezahlet ist.*

(qqq) uid. art. 4. et 6. Tit. III. Part. III.

§. XXXVII.

§. XXXVII.

Vti maritus familiae caput est, ita ipsi soli bonorum communium administratio competit, donec communio tollatur. Ex quo sequitur, ut uxor inuito marito regulariter nihil contrahere queat, quemadmodum §. praecedente diximus. At, si male bona administret maritus, operam dare debent uxor, eiusque cognati proximi, ut malo huic tempestive occurratur. (rrr) Quando uero maritus ante sublatam communionem cum liberis decedit: tunc uidua eius, quippe quae utrumque coniugem usque ad diuisionem repraesentat, administrationem pariter ac communionem bonorum usque ad diuisionem continuat, licet propter sexus imbecillitatem uiduae magis, quam uidui potestas administrandi sit circumscripta. (sss)

(rrr) Artic. II. cit. in fine. Recess. de a. 1603. art. 14. *Van befridem Erffgude. Welck Man mit siener Frumen offt Jungfrumen in düsser Stadt Erffgut befreyet, oder entfanget van wegen seiner Huesfrumen, dat up se fallet, de mach dat sampt siener Husfrumen wol gebrucken tho allem besten, he merde beervet offt unbeervet, wer averst vordrechtigh mit Erffgude handelt, de fründe, dar dat Erffgud allenthalven tho rechte upfallen mach, scholen Upschebent hebben, dat sodbane Erfgud ahne Noeth an Hövetstool möge ungekreneket bliven, wente de Man isz*

F 3

fines

finer wohlgewunnen Gudes tho vorgevende mechtig, dat ock denne de Erffgüdere tho rechter Linien langen, dar se billigh henne gehören, idt wehre, dat ad pias causas vermöge Stadt-Rechtens sub Tit. von den Legaten Articul 2. etwas gegeben wehre, dat mochte billig folgen, wurde ock jemand befunden, de keine livers Erven hedde, und den andern Erven thom vörfange sine Güdere etlichen seiner Erven heimlich thon handen brachte, und sible darvna dat Erfgudt up den, de des by Levende bewißligh genaten hedde, de schölen, watt se also heimlich an sick gebracht, sampt ihren Erven in der Erffdehlinge entbehren.

(sss) P. III. Statut. T. VI. art. 5.

§. XXXVIII.

Varius et multiplex usus est bonorum communionis inter coniuges Hamburgenses. Hac enim cauetur, ne animorum inter coniuges concordia quotidianis de meo et tuo iurgiis turbetur, et coniux superstes a liberis in illa inquietetur, modo bene in administratione bonorum uersetur. Hinc superstiti facultas concessa est, quodocunque ipsi libuerit, ad diuisionem prouocandi, (ttt) quae liberis plane praecisa. Nec superstitis solum coniugis fauorem respicit communio bonorum, sed etiam commerciis multum adfert utilitatis. Haec enim facilius coluntur, si muliebres interuentiones non sunt metuendae.

(ttt) STA-

(*ttt*) STATVT. HAMBVRG. P. III. T. III. art. 3. et 5. iam supra uerbotenus expositi.

§. XXXIX.

Itaque coniuges omni rerum suarum dominio prorsus priuantur, quod communioni cedit, nec unquam reuiuiscit. Sic soli communioni incumbunt, et quidquid adquireunt, soli communioni adquireunt. Hinc lucri et damni communio: hinc aeris alieni communio: hinc portio statutaria, licet alter coniugum nihil intulerit.

§. XL.

Ex quibus facile solui potest quaestio: an donationes inter coniuges, salua bonorum communionem, fieri queant? Solent enim coniuges amoris testandi gratia diebus natalibus, aliisque apophoreta, strenas, aliaque munuscula sibi inuicem offerre. Quamuis uero iure Rom. donationes inter uirum et uxorem sint prohibitae; (*uuu*) nihil tamen obfata uideo, quo minus leuia munuscula amoris testandi gratia dare et accipere coniugibus nostris liceat. Vti enim eiusmodi munusculis bonorum communio haud tollitur: ita iuri pro se introducto
unus-

unusquisque coniugum renunciare potest, Et ita a Perillustri et Magnifico Senatu hoc ipso anno iudicatum esse, memini in causa *Simon, Supplicantis contra Mublen Witwe, Supplicatin*, in qua ille munuscula strenasque eiusmodi, a marito uxori sensim donatas, inualidas, adeoque statutariae diuisioni obnoxias, sed frustra, contendebat.

(uuu) L. I. §. I. D. de donat.

§. XLI.

Vidimus, quemadmodum bonorum communio inter coniuges Hamburgenses constituitur. Iam superest, ut, quibus modis illa restringatur, uel finiatur, ostendamus. Quum mutua coniugum conuentione bonorum communio euitari, uel arctioribus limitibus circumscribi possit: facile intellectu est, illam uel ante, uel post nuptias celebratas in pactis dotalibus restringi. Vt uero id, quod inter coniuges actum est, ualeat, STATUTA nostra requirunt, ut heredes renunciationi subscribant, eamque ratam habeant. (xxx) Nec creditores eorum communes obstringuntur, nisi publicata fuerit renunciatio, uel restrictio, et iis satisfactum. (yyy)

(xxx) STAT.

(xxx) STAT. HAMB. P. II. T. XI. art. II. iam supra allato.

(yyy) uid. IO. A SANDE L. II. *decif. Frific. T. V. def. 8.*

§. XLII.

Quum iustum matrimonium fundamentum sit bonorum communionis: (§. XIX.) facile patet, solui illam, quando nullum declaratur matrimonium uel ob impotentiam alterutrius coniugis, uel ob incertas nuptias, uel ob deficientem consensum legitimum.

§. XLIII.

Soluitur porro bonorum communio 1.) uiuente adhuc utroque coniuge; 2.) morte alterutrius; 3.) diuisione; 4.) turbato mortalitatis ordine, et denique 5.) morte superstitis, de quibus adhuc dicendum est.

§. XLIV.

Viuente adhuc utroque coniuge bonorum communio cessat, 1.) ob renunciationem, constante matrimonio factam, (§. XXI.) 2.) ob adulterium et malitosam desertionem; (zzz) 3.) ob domicilium alio translatum, siquidem statuta nostra, ex quibus uim et potestatem unice accipit, extra territorium haud obligant.

(zzz) STAT. HAMB. P. III. T. III. art. II. *Ein Weib, so ihrem Manne bey seinem Leben untreu geworden, und solcher Untath gnugsam überzeuget, hat nach Absterben des Mannes aus den Gütern mehr nicht zu fordern, dann, was etwann derselbe ihr aus guten Willen gegeben und verordnet.*

G

§. XLV.

§. XLV.

Morte alterutrius coniugis finitur communio bonorum, si nullos liberos reliquit defunctus; diuiduntur enim bona communia cum defuncti heredibus legitimis iuxta praescripta statuta P. III. T. III. art. 8. quem iam supra inferuimus. Relictis autem ab eo liberis, superstes bonorum communionem solus continuat, et ad finem perducit. (aaaa)

(aaaa) Stat. P. III. T. III. art. 3. et sqq. quos iam lectoribus nostris exhibitos dedimus.

§. XLVI.

Quod ad diuisionem obtinet, qua tolli diximus bonorum communioem, illa est uel *uoluntaria*, quando superstes cum liberis sponte sua bona communia diuidit; (§. xxxviii.) uel *necessaria*, si ob malam administrationem, aut secundas nuptias ad diuidenda bona cogitur. (bbbb)

(bbbb) Stat. P. III. T. III. art. 3. 4. 5.

§. XLVII.

In bonis communibus sunt res mobiles et immobiles, quarum diuisio instituenda est. Quenam uero ratio eius ineunda sit, et an res mobiles in natura diuidi debeant, uel aestimatio surrogari in locum earum possit, paucis uideamus. Circa diuisionem rerum immobilium discrete aestimatio admittitur in STATVTIS. (cccc) Res mobiles uero praeterea taxatione in natura per sortem esse diuidendas, iudicatum esse nouimus anno praeterito, in causa *Simons, Supplicantis contra Mublen W. Supplicatin.*

(cccc) STAT. HAMB. P. III. T. V. art. 2.

§. XLVIII.

Oritur quoque circa diuisionem bonorum quaestio de iis, quae a parentibus antea ex communibus bonis pro-

profecta sunt, conferendis, de qua haud ita pridem in foro disceptatum esse memini. Species erat talis. Caius et Antonia, coniuges, filiam Tulliam Sempronio nuptum collocant, data in dotem summa 500. imperialium. Mortua Tullia, quae filiam reliquerat, et Caio itidem defuncto, Antonia ad secunda uota properat, et diuisionem cum nepte Tulliola inire cupit. Sed quaerebatur, an Tulliola, quae mater in dotem acceperat, conferre debeat.

§. XLIX.

Quamuis uero nepotes in hereditate aui ea, quae parentes eorum acceperunt, (dddd) conferre teneantur, existimarem tamen, Tulliolum in hac specie dotem, quam mater accepit, conferre non debere. Statuta enim ea bona diuidi iubent, quae tempore diuisionis in communione existunt. Inter ea uero reputari nequeunt, quae per constitutionem dotis iam ante bonis communibus sunt exenta. Accedit, non adesse coheredem, cum tamen inter coheredes tantum locum habeat bonorum collatio. Aui enim proprie coheres dici nequit, quia non iure hereditatis, sed iure communionis succedit, et portionem suam recipit.

(dddd) l. 7. D. l. 17. et L. 19. C. de collat. bonor.

§. L.

Turbato mortalitatis ordine soluitur bonorum communio, quando omnes liberi fato superstitem anteuertunt, siquidem tunc omnia bona communia superstes retinet.

§. LI.

Denique mors hanc bonorum communionem soluit, si cum liberis decedat superstes. Vltimus enim tunc claudit ianuam, et liberi bona parentum communia iure hereditario consequuntur.

* * *
G 2

MOLT'



MOLT' ILLVSTRE ED ECCELENTISSIMO
SIGNOR
LICENZIATO KROHN.

Benche non lungó tempo fa, ch'io goda l'onore della di Lei pretiosa ed aggradeuole conoscenza, ella m' ha però dati tanti fegni d'amicizia e beneuolenza, che non so di qual maniera possa riputarmene degno, e molto meno rendergliene il debito contracambio. Incontro dunque, con mio sommo piacere, questa propizia congiuntura di fargliene pubblicamente i miei ringraziamenti, come anche di presentarle i miei sinceri auguri nel presente successo del grado dignissimo di Licenziato d' ambe le leggi, da Lei meritamente e con molto applauso conseguito in quest' alma uniuersità di Giena. Vorrei qui far mentione delle di Lei eminenti qualità e prerogative, di cui ella si troua ornata, ed in specie delle scienze e delle fauelle straniere, mà lo tralascio à bella posta, si per esser ciò più che noto alla republica letteraria, come anche per non offender la di Lei solita modestia. Degnisi per tanto d'aggradire in queste tenui espressioni 'l mio buon animo, tutto uotato a' di Lei seruzi; Compiacciasi altresì, ne la prego, d'onorar mi uia più della di Lei pretiosa amicizia e singolar fauore: Mentr'io Le protesto ingenuamente, ed à cuore aperto, che non solo riuerirò in ogni tempo, come debbo, il suo gran merito, mà che farò sempre con tutta la stima e suisceratezza possibile

DI V. S. MOLT' ILLUSTRE ED ECCELENTISSIMA

Giena, 4. Settembre,

1747.

Vmilissimo ed obligatissimo
seruidore

STEFANO WERNERO di DEWITZ,

Cualiere di Mecklenburgo.

OPPONENTE.

***) o (***

1
AC





Km 2191

VD
18

ULB Halle
007 678 630

3



C. 27. Num. 14

FRANCISCI GOEDERI KROHNII

I. V. L. ET ADVOCATI HAMBVRG.

COMMENTATIO IVRIDICA

DE

BONORVM CONIVGES
INTER HAMBVRGENSES
COMMVNIONE,

P. 401

Oder:

Von gemeinschaftlichen Gütern unter Ehe-
Leuten und deren besondern Rechte.

Hamb
2191



FRANCOFVRTI ET LIPSIAE M DCC L.

KIENRIED
UNIVERS.
ZV HALLIE

