

P. 55, num. 38.

1774, 31.

DISSERTATIO
DE
INEPTIS MORIENTIVM
VOLVNTATIBVS

ILLVSTRIS ICTORVM ORDINIS AVCTORITATE
P R A E S I D E
IOSIA LVDOVICO ERNESTO
P V T T M A N N O

P. 279,
I. V. D. TIT. DE V. S. ET R. I. ANTECESSOR. ORDINAR

NEC NON COLLEG. ICTOR. ASSESSORE

A. D. IV. OCTOBRIS MDCCLXXV

H. L. Q. C.

AD DISCEPTANDVM PROPOSITA

A

SIGISMVNDI POLYCARPO GVTBIR

PORTA - THVRINGO.

L I P S I A E

EX OFFICINA LANGENHEMIA.



Faint, illegible text, likely bleed-through from the reverse side of the page. The text is mirrored and difficult to decipher.



V I R O
SVMME REVERENDO ATQVE ILLVSTRI
GEORGIO FRIDERICO
A BERLEPSCH

DYNASTAE IN HENNIGSLEBEN ET LEISLAV
SERENISS. SAXONIAE ELECTORIS

IN CVRIA DITIONVM EPISCOPALIVM NVMBVGENS
REGENDARVM, QVAE CIZAE EST,
CONSILIARIO,

PROVINCIALIS SCHOLAE PORTENSIS
I N S P E C T O R I
ECCLESIAE CATHEDRAL. NVMBVRG
CAPITVLARI

ETC.

MAECENATI SVMMA
OBSERVANTIA DEVENERANDO
S A C R V M

SYNOPSIS REPERTORIUM
GEOGRAPHICUM

A. HERZFELD

DEPARTMENTUM GEOGRAPHICUM
UNIVERSITATIS HALLENSENSIS

IN CURA DIRECTORUM
REPERTORIUM QUAE CIVIS EST
C. 1840

UNIVERSITATIS HALLENSENSIS
IN S. R. O. R. I.
ECCLESIAE CATHOLICAE HALLENSENSIS
C. 1840

M. A. C. N. A. T. I. S. Y. M. M. A.
OBSERVANTIA DETINENDO



VIR SVMME REVERENDE
ATQVE ILLVSTRIS!

Nulla causa suberat, quare **NOMINI**
TVO hunc libellum academicum inscribere
aliquo modo mihi esset dubitandum. Bene-
volentiae enim ac fauoris erga me **TVI**
documenta, quorum maxime insigne illud fuit, cum mihi
e schola illustri Portensi abitum in Academiam paranti
tantum honoris habere dignatus es, ut actui sollemni, quem
vocant, valedictorio interesses, meque votis optimis ac sin-
cerissimis prosequeris, ea inquam tanta sunt, ut ve-
rear, ne apud illos, quibus nota sunt, ingrati animi sus-
picionem moueam, nisi hanc opportunitatem summae in
TE pietatis acerrimique gratitudinis sensus publice
declarandi quidissime arripiam. Accipe igitur serena
fronte hunc libellum, tamquam nuncium ac testem gra-
ti animi summaeque ac humillimae obseruantiae et vene-
rationis, qua voluntatem et studium erga me **TVVM**
pro-

prosequor, et patere, ut TVO munitus nomine fir-
mo, forti, ac constanti animo in arenam publicam de-
scendam. Ceterum nihil restat, nisi ut TE, quan-
tum fieri potest, rogem atque obtester, ut me TVO
favori ac patrocinio, quod in parte felicitatis meae
praecipua pono, commendatissimum habere velis, TIBI
que certissime persuadeas, vota pro salute TVA et
GENTIS ILLUSTRIS TVAE nuncupare,
dum vitali hac aura fruar, numquam me esse intermis-
surum, qui perpetuo sum futurus

NOMINI TVO

Scripti Lipsiae
a. d. 1. Octobr. MDCCLXXIV.

additissimus cliens
SIGISMUNDVS POLYCARPVS GVTBIR.



Multos homines non vigentes solum beneque valentes ridicularios videri velle atque ingeniosos, sed morientes etiam sedulo, ne veterem suam deposuisse consuetudinem, sed vt ridendo potius iocandoque in cymbam quasi Charontis transfiliisse videantur, operam dare, cum rerum gestarum memoria, tum quotidiana fere testatur experientia.

Sic HADRIANVS quondam Imperator, etsi iam alterum pedem in tumulo habebat, adhuc tamen locum sibi esse iocis dicendi ratus referente SPARTIANO in vita eius *Cap. 25.* hos versus fecisse dicitur:

*Animula vagula, blandula,
Hospes, comesque corporis,
Quae nunc obibis in loca,
Pallidula, rigida, nudula;
Nec, ut soles, dabis iocos?*

Haud minus ridicule celeberrimus quondam inter Gallos poeta, SCARONIVS, cum appropinquante morte singultu mortifero laboraret, neque tum risum mouendi occasionem praetermittens, *te ego!* inquebat, *quam bellam, si conualuero, in te* (singultum scilicet)



satyram scribam. *) Iam cum, ut verissime ait *PLINIVS L. VIII. Ep. 18.* hominum testamenta morum sint specula, quid mirum, si haud raro vltimis etiam voluntatibus ineptiae stultitiaeque testatorum signa euidentissima impressa videamus? Equidem legi, quod scribit *IMP. CONSTANTINVS* in *l. r. C. de SS. Eccles.* Nihil est, quod magis hominibus debeat, quam ut supremae voluntatis, postquam iam aliud velle non possunt, liber sit stylus, et licitum, quod iterum non redit, arbitrium; *QVINTILIANVS* item *Declam. 308.* Et in more civitatis, et in legibus positum est, ut, quoties fieri potuerit, defunctorum testamento stetur: idque non mediocri ratione. Neque enim aliud videtur solatium mortis, quam voluntas ultra mortem: alioqui potest graue videri etiam ipsum patrimonium, si non integram legem habet: et cum omne ius nobis in id permittatur viuentibus, auferatur morientibus. Recte tamen iam monuit *MARCIANVS* in *l. 14. D. de cond. inst.* Conditiones contra edicta Imperatorum, aut contra leges, aut quae legis vicem obtinent, scriptae, vel quae contra bonos mores, vel derisoriae sunt, aut huiusmodi, quas praetores improbaerunt, pro non scriptis habentur, et perinde, ac si conditio hereditati siue legato adiecta non esset, capitur hereditas legatumue, idemque in *l. 113. §. 5. D. de Legat. I.* Ineptas voluntates defunctorum circa sepulturam, (veluti vestes, aut si qua alia superuacua, ut in funus impendantur,) non valere, *Papinianus* libro 3. *Responsorum* scribit. Quae cum ita sint, operae pretium est, non modo scire, quae vere ineptae ridiculaeque morientium sint voluntates, sed nosse etiam, quod circo illas obtinet, ius, ne aut nimis feueri indices ad viuum omnium reseceamus, immemores, suum cuique attributum esse errorem, neque, ut *Veronensis* ait *Poeta Carm. XX.* quemquam facile inueniri, quem non in aliqua re videre *Suffenum* possis, aut cum *HEINECCIO* in *Elem. I. C. sec. ord. Pand. P. V. §. 67.* aliisque, semper ineptias illas testamentis detrahi, nec vquam suprema

a) In quem ideo nobilis quidam poeta (*LA FONTAINE*) hoc epigrammate luse:

*Scaron sentant approber son trépas
Dit à la Parque: attendez, je n'ai pas
Encore fait de tout point ma satire:
Ab! dit Cloton, vous la ferez là-bas,
Marchons, marchons, il n'est pas tems de rire.*



ma infirmare morientium iudicia, existimemus. Sane non quaeliber statim stultitia prodit insaniam, etsi ita olim existimabant Stoici teste HORATIO Sat. II. 3.

*Quem mala stultitia, et quaecunque inscitia veri
Caecum agit, insanum Chryssippi porticus et grex
Autumat.*

Quanto rectius SENECA Controu. L. V. Multa, inquit, donanda ingenis puto: sed donanda vitia, non portenta sunt. Si qua tamen tolerabiliter dicta sunt, non subtraham. Multum profecto leges testatoribus indulgent, neque, nisi fortissima adsint dementiae indicia, ultimas defunctorum voluntates in discrimen adduci patiuntur, ut praeter alios testatur ALFENVS in l. 45. D. de her. inst. Si, inquit, Maevia mater mea et Fulvia filia mea vivunt, tum mihi Lucius Titius heres esto. Servius respondit, si testator filiam numquam habuerit, mater autem superuixisset, tamen Titium heredem fore: quia id, quod impossibile in testamento scriptum esset, nullam vim haberet. Interdum etiam testamentorum verbis, etsi initio inepti nonnihil aut ridiculi continere videntur, tamen, si animus testatoris, aut occasio, quae illum, ut ita scriberet, impulit, iusta lance ponderetur, nihil plane absurdi inesse deprehendemus. Sic haud male quidam nuper patruus suo ex fratre nepoti, qui ipsi antea ex duodecim candelabris argenteis vnum subtraxerat, reliqua vndecim legans his utebatur verbis: *Ipse optime sciet, quare sibi legata haud sint duodecim.* Deinde multas, quae nobis hodie ridiculae videntur, conditiones a Romanis non ideo, quod dulce iis esset despere, aut nugae agere eo tempore, quo de suprema ac decretoria vitae hora cogitabant, sed quod huiusmodi artibus ad euitandas filci calumnias opus sibi esse existimarent, inuentas esse, iam adnotavit HERNECCIUS in Comm. ad L. Iul. et Pap. Popp. L. III. Cap. 8. Ipsa illa tam frequens in libris iuris Romani conditio: *Si in Capitolium adscenderit*, tantum abest, ut ridiculi aliquid contineat, ut potius laudabili, ni fallor, consilio a testatoribus olim Romanis adiiiceretur. Qui, inquis, ita? Dicam, quid mihi ea de re videatur, breuiter. Scribit IULIANVS in l. 29. D. de C. et D. Haec conditio, si in Capitolium adscenderit, sic recipienda est, si, cum primum potuerit Capitolium adscendere. Quid? putamusne, IULIA-





NVM adeo ineptum fuisse, vt conditioni ineptae tam cito parendum esse existimaret? Nequaquam. Scilicet inuenio, Romanos sacrorum maxime faciendorum causa in Capitolium ascendere consueuisse. Audi TACITVM *Ann. XIV. 61. Exin laeti Capitolium scandunt, deosque tandem venerantur;* HORATIVM porro *Carm. III. 30.*

*Non omnis moriar; multaque pars mei
Vitat Libitinam. vsque ego postera
Crescam laude recens, dum Capitolium
Scandet cum tacita virgine pontifex.*

nec non LAMPRIDIVM in vita ALEXANDRI SEVERI *Cap. 43. Capitolium septimo die, cum in vrbe esset, ascendit, templa frequentavit, itemque Cap. 57. Dimisso senatu Capitolium ascendit, atque inde re diuina facta, et tunicis Persicis in templo locatis, concionem huiusmodi habuit. Puto igitur, testatores, conditione illa in Capitolium si ascenderit vlos, monere voluisse heredes legatariosue, ne sint parci Deorum cultores ac infrequentes, sed sacris potius in Capitolio iusto tempore faciendis operam dent, qua de re nihil dixisse miror MATTH. BROVERIVM DE NIEDEK, qui de populorum veterum ac recentiorum adorationibus integro libro (Amstelaedam. 1713,) exposuit. Sed haec obiter. ^{b)} Saepius autem morum etiam testatoris, vitaeque, qua vsus est, consuetudinis in aestimanda vltima eius voluntate ratio habenda est. Adeo scilicet verum est, quod TERENCEVS ait *Adelph. V. 3. Duo cum idem faciunt, rel.* Sic indulgendum vtique fuit PHILIPPO STROZZIO, Florentino, quod, vtpote libertatis patriae studiosissimus, ante obitum liberis mandarit, vt, si forte Florentiae sepeliretur, ossa sua inde auferrent, Venetiasque transportarent, quo, cum in libera ciuitate mori ipsi haud liceret, mortui saltem cineres extra vi-*

toris

^{b)} Aliud conditionis, cuius ratio in religione, qua vtebantur Romani, later, exemplum legimus apud MODESTINVM in l. 44. D. de man. test. *Maesia decedens seruis suis, nomine Sacco, et Eyrichiae et Hirinae sub conditione libertatem reliquit his verbis: Saccus seruus meus, Eyrichia et Hirina ancillae meae, omnes sub hac conditione liberi sunt, vt monumento meo alternis mensibus lucernam accendant, et sollempnia mortis peragant, rel.*

✻ ✻ ✻ 7

floris (COSMI MEDICEI) potestatem requiescerent, etsi fortasse haud deerunt, qui dicant: Siccine, STROZZI, id cineres aut mancs credebas curare sepultos? Neque facile huc retulerim testamentum aut legatum ambitiosum, de quo singulari nuper programme Cel. EICHMANNVM (Duisb. 1773.) exposuisse audio. Eiusmodi legatum fuit illud RVSCI CAEPIONIS, qui testamento cauerat, vt heres suus quotannis ingredientibus Curiam Senatoribus certam summam viritum praestaret, quodque, tamquam ridiculae plenum ambitionis, irritum fecit IMP. DOMITIANVS, vt narrat SVETONIVS in vit. eius *Cap. IX.* Etsi enim homines illi, qui vnice fastui suo subrustico indulgent, suauem saepe cordatioribus ridendi materiam praebent, facile tamen eorum errori ignoscimus, modo ambitioni suae confu- lentes, et veluti aliud agentes, simul reipublicae profint, nihilque, quod communi noceat vtilitati, iubeant. Haud magis huc pertinent illi, qui nimis fortasse modesti testamento cauent, ne scripta sua post mortem ipsorum in vulgus edantur, sed vt aut flammis aut alia ratione absumantur deleanturque. Eo tetendit vltima VIRGILII voluntas, qui cum morbo oppressus mortem aduentare videret, teste GELLIO *XVII. 10.* petiit orauitque a suis amicissimis impense, vt *Aeneida*, quam nondum satis elimauisset, abolerent. Quominus autem exitum haec haberet voluntas, prouida AVGVSTI cura obstitit, vt praeter alios testatur illud C. SVLPITII APOLLINARIS epigramma:

*Iusserat haec rapidis aboleri carmina flammis
 Virgilius, Phrygium quae cecinere ducem.
 Tuca vetat, Variusque simul, tu maxime Caesar
 Non finis, et Latinae consulis historiae.
 Infelix alio cecidit prope Pergamon igni,
 Et pene est alio Troia cremata rogo.*

Simile fere exemplum praebuit OCT. FERRARIVS, de quo sic IAC. FACCIOLATVS in *Ep. ad IO. FABRICIVM*: *Consilium hoc nostrum probauit in primis ornatissimus vir Iulius Ferrarius, Octauii filius, qui multa iam diu patris sui ἀναξαρχωνότα Θεογρίσ- ματα ediaisset, tibiue inscripisset, nisi testamenti religione prohibe- retur,*

Sed



Sed age iam exempla quaedam ultimarum voluntatum vere ineptarum ridicularumque proferamus. Primum esto illud, quod MODESTINVS refert in *l. 27. pr. D. de cond. inst.* his verbis: *Quidam in suo testamento heredem scripsit sub tali conditione, si reliquias eius in mare abiiciat. Quaerebatur, cum heres institutus conditioni non paruisset, an expellendus est ab hereditate? Modestinus respondit: laudandus est magis, quam accusandus heres, qui reliquias testatoris non in mare secundum ipsius voluntatem abiicit, sed memoria humanae conditionis sepulturae tradidit. Sed hoc prius inspiciendum est, ne homo, qui talem conditionem posuit, neque compos mentis esset. Igitur si perspicuis rationibus haec suspicio amoueri potest, nullo modo legitimus heres de hereditate controuersiam facit scripto heredi. c)* Et ne fabulam audire tibi videaris, lege quaeſo ORIO DIVM *Faſt. V. 653.*

*Saepe tamen patriae dulci tanguntur amore,
Atque aliquis moriens hoc breue mandat opus:
Mittite me Tyberi: Tyberinis veſtus vt undis
Litus ad Inachium puluis inanis eam.
Diſplicet heredi mandati cura ſepulcri:
Mortuus Auſonia conditur hoſpes humo.
Scirpea pro domino Tyberi iactatur imago,
Vt repetat Graias per freta longa domos.*

Sed quaeris fortasse, quare, cum philosophorum haud paucis facillis admodum iactura sepulcri visa fuerit, tam seuerè de conditione illa si reliquias eius in mare abiiciat MODESTINVS iudicauerit. Ratio autem sine dubio quaerenda est in cura sepulturae, cui, ne manes oberrarent atque vagarentur miseri, vnice studebant veteres, qua de re praeter alios conf. P. AERODIVS *Decretor. II. 9. et 39. nec non MARQV. FREHERVS* *Parerg. L. I. c. 23. in Ott. Th. T. I. p. 89r.* Videbatur igitur testator orare potius debuisse cum illo apud HORATIVM *Od. I. 28.*

*At tu, nauta, vagae ne parce malignus arenae
Oſſibus et capiti inhumato
Particulam dare,* — — —

quam

c) De lectione huius legis vid. IO. CANNEGIETERVVS *ad Vlp. Tit. II. p. 21.*

quam abiectionem dissipacionemque cinerum suorum testamento praecipere.

Aliam ineptae voluntatis speciem memorat SCAEVOLA in l. 40. §. 2. D. de aur. arg. Mulier decedens ornamenta legaverat ita: Seiae amicae meae ornamenta uniuersa dari volo; eodem testamento ita scripserat: funerari me arbitrio viri mei volo, et inferri mihi, quaecunque sepulturae meae causa seram ex ornamentis, lineas duas ex margaritis, et viriolas ex smaragdis; sed neque heredes, neque maritus, cum humi corpus daret, ea ornamenta, quae corpori iussus erat adici, dederunt. Quae situm est, utrum ad eam, cui ornamenta uniuersa reliquerat, pertineant, an ad heredes? Respondit, non ad heredes, sed ad legatariam pertinere. Profecto ridiculae mulieris illius voluntati non modo naturalis, sed iuris etiam ratio obstabat, teste VLPIANO in l. 14. §. 5. D. de religiof. Non autem oportet, inquit, ornamenta cum corporibus condi: nec quid aliud huiusmodi, quod homines simpliciores faciunt, nec non IMP. ALEXANDRO in l. 5. C. de his, quibus ut indigni, ubi ita rescribit Tyranno: Non oportet ut indignis heredibus successiones auferri praetextu, quod in sepultura supremis iudiciis, vel voluntatibus defunctorum obtemperatum non fuisset.

Pertinet huc etiam quod scribit VLPIANVS in l. 71. pr. D. de Leg. I. Si domus alicui simpliciter sit legata, neque adiectum, quae domus: cogentur heredes, quam vellent, domum ex his, quas testator habebat, legatario dare: quod si nullas aedes reliquerit, magis derisorium est, quam utile legatum. (qua de specie vid. PET. DE GREVE Exercitat. ad Pand. pag. 415.) PAVLVS item in l. 65. D. ad L. Falcid. Si quinquaginta aurei legati sint, si quinquaginta dedisset, dicendum inutile legatum et magis ridiculum esse, nec non MAECIANVS in l. 86. D. de her. inst. Deinde, quod est si quacunque posita conditione deberet filius sub contraria conditione exheredari, in proposito ne possibilis quidem reperiri posset; certe si verbis exprimeretur, inepta fieret: huic enim conditioni, Si volet, heres esto, quae alia verba contraria concipi possunt, quam haec: Si nollet

4) Ita enim hanc legem, quidquid alii dicant, legendam censemus. Vid. praeter alios IAC. VOORDA Int. et Emend. I. C. II. 12.



nollet heres esse, exheres esto? quod quam sit ridiculum, nulli non
 patet. Turpiter etiam se dedit, si vera sunt, quae de eo narran-
 tur, LVDOVICVS CORTVSIVS, Patavinus, Seculi XIV. ICtus celeberrimus, de quo ita GVID. PANCIROLVS de Clar.
 Leg. Interpr. L. II. c. 79. Demum testamento, quod praeter alio-
 rum consuetudinem condidit, vulgo risum exhibuit. Ennii enim ex-
 emplo, praecedentibus quinquaginta musicis, et tibicinibus, ac citha-
 ris 15. quibus singulis dimidium aureum legauit; funeris sui laetam
 pompam celebrari voluit. Splendidum etiam eo die conuiuium parari,
 et uxorem vestibus rubeis indui iussit. Duodecim quoque virgines
 versicoloribus ornatas, feretrum subire, ac modulata voce, constituto
 dotis praemio, canere voluit. Heredem, nisi haec seruari curauisset,
 bonis priuauit. Voluntas in controuersiam reuocata cum pro variis
 consultorum opinionibus a quibusdam damnaretur, ab aliis recipere-
 tur, ex factio tandem obseruata fuit. Mox tamen idem addit
 PANCIROLVS: Ego id testamentum legi, in quo centum tantum
 musicos funus praecedere iussit, (quod nobis ad coelum migrantibus
 sit laetandum,) et nigris vestibus famulos indui. Nec alia, quae
 narrant doctores, in eo continentur. *) Ridiculi exemplum testa-
 menti occurrit etiam apud HORATIUM Sat. II. 3.

*Heredes Staberi summam incidere sepulcro;
 Ni sic fecissent, gladiatorum dare centum
 Dammati populo paria, atque epulum, arbitrio Arri, et
 Frumenti quantum metit Africa. Siue ego praue,
 Seu recte hoc volui, ne sis patruus mihi.*

Sic quoque ANAXAGORAS, cum Lampfaci moreretur, roganti-
 bus ciuitatis Principibus, numquid fieri vellet? teste LAERTIO
 II. 14. nihil iussit, nisi hoc, vt scilicet pueri quotannis, quo men-
 se mortuus esset, ludendi copiam haberent.

Heredes porro institutos fuisse, ea lege grauatos, vt critici
 fient, tradit IO. STECKIUS in OTTON. Th. T. I. p. 506.
 CHRISTOPH. LVD. CRELLIUS autem in *Obs. de probat. sa-*
nae

e) Noli autem mirari, tales ineptias a ICto profectas esse, quandoqui-
 dem, vt iam STRYCKIUS de *cautelis testamentor.* animaduertit, ex-
 perientia testis est, peritissimos etiam iuriconsultos ridiculissimam
 conscripisse testamenta.



nae mentis, *Vitemberg. 1737. §. 8.* Britanni cuiusdam meminit, qui inter alia lepida testamento cavit, ne reliquiae suae sepelirentur, sed detractis carnibus crates ossæa, medici *σκελετόν* appellant, in viam et disciplinam pullorum Hippocratis asseruaretur. Legi quondam, nescio ubi, fuisse militem, qui heredem suum ea lege grauaret, ut ipse mortui cure tympanum obduci curaret. Nec minus memini causarum cuiusdam patroni, qui, cum diu fuisset ancillariolus, moriens ancillam suam ea conditione heredem scripsit, ut nullam, quas ipse habuerat, litium transactione componeret, sed ius suum omni, qua fieri posset ratione, strenue persequeretur; nuper autem ex actis, quæ vocant, iudicialibus perpexi, nobilem quandam, legatis mille imperialibus, hanc adiecisse conditionem, ut vsuræ huius sortis quotannis inter pastorem, ut dicunt, loci, quo commoratus fuerat, ludi magistrum, et septem musicos diuiderentur, ea tamen lege, ut hi vestitum caeruleum fimbriis argenteis ornatum, fieri sibi curarent, sicque die, quo mortuus esset, ad recolendam ipsius memoriam e alta turri tibiis canerent, inque templo neruis fidibusque sonos musicos ederent. f)

Quod si iam ex me quaeras, quid legibus de huiusmodi ineptis sancitum sit, primum quidem inter heredem suum atque extraneum distinguere iubebo. Quod ad hunc attinet, iam supra *MARCIVS in l. 14. D. de cond. inst.* nos docuit, derisorias conditiones pro non scriptis haberi, et perinde, ac si adiectæ haud essent, hereditatem legatumque capi. Idem legimus in *Synopsi Βασιλικῶν a IO. LEVNCLAVIO Basileæ 1575. ed. Lib. XXXV. Tit. 12. Αἱ παράνομοι καὶ καταγέλῃσι αἰρέσεις περιαιρεῶνται τῶν ἐντάσεων καὶ τῶν λεγμάτων: καὶ χωρὶς αἰρέσεως τὰ ὅσα παρέχονται.* Conditiones, quæ contra leges sunt, et derisoriae, tolluntur ex institutionibus et legatis: eaque citra conditionem praestantur, eodemque pertinet, quod scribit *PAVLVS Sent. Rec. III. 4. 2.* Conditiones contra leges, et decreta Principum, vel bonos mores adscriptæ nullius sunt momenti: veluti, si uxorem non duxeris, si filios non susceperis, si homicidium feceris, si barbaro vel laruali habitu processeris, et his si-

B 2

milia

f) Inter impossibiles ineptasque conditiones merito etiam referas hanc: si digito caelum tetigeris, cuius meminit *POMPONIUS in l. 26. D. de iniust. rupt. irrit. fact. test.*



milia. Exceptionem tamen haec regula patitur, si tam inepta sit testatoris voluntas, ut illum tempore facti testamenti haud sanae mentis fuisse probabile fiat. ^{g)} Tunc enim prius, num homo, qui talem conditionem posuit, compos mentis fuerit, inspiciendum esse, auctor nobis est *MODESTINVS* in *l. 27. pr. D. de cond. inst.* Etsi enim quilibet testator sanae mentis fuisse praesumitur, adeoque insaniae probatio heredi incumbit legitimo, *l. 5. C. de Codic.* tamen, si ex ipsis testamenti verbis insaniae oritur suspicio, contrariis ea argumentis ab herede elidenda est. *l. 2. C. qui test. fac. poss.* Igitur, inquit *MODESTINVS* in *d. l. 27. si perspicuis rationibus haec suspicio amoueri potest, nullo modo legitimus heres de hereditate controuersiam facit scripto heredi.* ^{h)}

Tantum autem adest, ut, quae de extraneo herede, qui alia ratione, quam ex testamento, ad defuncti hereditatem peruenire nequit, diximus, in filio etiam familias obtineant, ut potius is, adiecta conditione aut inepta et turpi aut impossibili, tamquam praeteritus testamentum plane euertat atque infirmet. Audi quae-
so PAPINIANVM in *l. 15. D. de cond. inst. Filius, qui fuit in potestate, sub conditione scriptus heres, quam Senatus aut Princeps improbant, testamentum infirmet patris, ac si conditio non esset in eius potestate. Nam quae facta laedunt pietatem, existimationem, verecundiam nostram, et, ut generaliter dixerim, contra bonos mores fiunt, nec facere nos posse credendum est, idemque ad ceteros etiam suos heredes transferendum esse iam monuit *ARN. VINNIUS* in *Comment. ad I. Lib. II. Tit. 14.* Cur autem, inquis, tam varie? Ideo scilicet, quia extraneus sub omni conditione, et potestatiua, et casuali, et mixta, filiusfamilias sub sola potestatiua heres instituitur, *l. vn. §. 7. C. de cad. toll. l. 4. D. de her. inst.* et ille aliter, quam ope testamenti, hereditate potiri haud potest, filius autem familias etiam sine eo patri heres existit, neque, ut extraneus, remissio-*

^{g)} Interdum tamen etiam verba inepta, quibus testator proxime ante actum testandi usus est, illum insaniae aut dementiae arguunt, qualem speciem refert *IO. HENR. DE BERGER* in *Consil. Iur. p. 314.* recte monens, nec carmina sacra a testatore cantata animum eius integrum satis ostendere.

^{h)} Hinc recte, non quidem turiosum, bene tamen hominem stupidum et simplicem testari posse docuit *LEYSERVS* *Sp. 352. Med. 1.*

missione conditionis opus habet. Conf. FRANC. BALDVINVS de *Conditionibus*, Cap. VI. in *Jurispr. Rom. Att. Tom. I. p. 344.* Non tamen hoc impedit, quo minus filiusfamilias cum maledicto heres scribi possit, siquidem MARCIANVS in l. 48. §. 1. D. de her. inst. *Illa*, inquit, *institutio valet, filius meus impiissimus, male de me meritis, heres esto; pure enim heres instituitur cum maledicto, et omnes huiusmodi institutiones receptae sunt.* Ceterum plura de testatorum ineptiis dabunt IAC. RAEVARDVS *Coniectan. L. I. c. 14.* TVSSANVS DE LA RVE *Anoen. Jur. Obs. Cap. VI. et VII.* MARQV. FREHERVS *Parerg. L. I. cap. 26.* et CHR. HENR. TROTZIVS de *memor. propag. Cap. IX.*¹⁾ Hoc vero silentio praetereundum haud est, si quid ad usum illicitum aut ineptum testamento relictum fuerit, illud haud cedere heredi, sed ad alium usum eumque licitum conuertendum esse. l. 16. D. de usu et usufr. leg.^{k)} TROTZIVS l. c. pag. 623. neque tamen hoc fieri debere, nisi principis auctoritate, ut patet ex l. 4. D. de adm. rer. ad civ. Vid. LEYSER. *Sp. 24. Med. 3.* atque sic in exemplo nobilis illius, cuius supra mentionem fecimus, recte, detractis testamenti ineptiis legatum ut valeat, concentusque musicus opportuniore tempore fiat, rescriptum fuisse accepimus. Cum autem nihilofecius, an legatum illud pro legato ad pias causas habendum, integrumque ab heredibus allodialibus praestandum sit, dubitaretur, perpensis utrimque rationibus in hunc modum respondimus:

Als uns ein Auszug eines letzten Willens nebst einer Geschichts-Erzählung auch zwoen unterschiedenen Fragen zugeschickt, etc.

Und anfangs auf die erste Frage: Hat der von M. in seinem am 24. April 1743. errichteten letzten Willen unter andern 1000 Rthlr. als ein Vermächtniß dazu, daß von denen jährlichen Zinsen der

B 3

- i) De conditionibus derisoriiis, vitimis voluntatibus adiectis, exposuit etiam PETR. MÜLLER. *Ienae 1687.*
- k) Merito autem, cum quidam scripsisset in testamento, ut formosissimae duae mulieres, quas in dominio habebat, nec non alius, ut impuberes coram populo digladiaturi committerentur, populus editis hisce gladiatoribus tantam iniuriam, tantamque inhumanitatem offenso animo tulit, ideoque hanc testantium voluntatem irritam esse voluit. Conf. P. AERODIVS *Rer. Judicat. L. V. T. 8, Cap. 2.*



der Pfarrer und Schulmeister des Orts jeder 4. Rthlr. erhalten, die übrigen 42 Rthlr. aber unter sieben Musicos ausgetheilt werden sollten, und zwar von derjenigen Verlassenschaft, so aus denen Erbstücken zu D. und O. gelöst werden würde, ausgelegt. Nachdem nun derselbe im Jahr 1748. verstorben, und seit der Zeit zwischen seinen Lehn- und Landerben wegen Abtheilung des Lehns vom Erbe Process geführt worden, letzterer auch vor die Landerben dergestalt unglücklich ausgefallen, daß die meisten derer von dem Testirer als Erbe angegebenen Stücke zu D. und O. denen Landerben ab- und dagegen denen Lehnserben zugesprochen worden, so wird:

Ob die Landerben gedachtes Vermächtniß derer 1000 Rthlr. ganz oder nur zum Theil, und zwar nach dem Verhältniß derer ihnen verbleibenden Erbstücke, gegen diejenigen, welche der Testirer angeben, oder auch wohl gar nichts davon, auszuzahlen verbunden?

rechtlicher Unterricht begehret.

Ob nun wohl der Testirer seine Erbgüter vor sehr ansehnlich gehalten, solche auch in seinem letzten Willen dergestalt vorgebildet, und daß eben von derjenigen Verlassenschaft, welche aus denen Erbstücken zu D. und O. gelöst werden würde, das Vermächtniß derer 1000 Rthlr. genommen werden solle, verordnet, gleichwohl die meisten derer in dem angezogenen letzten Willen angegebenen Erbstücke denen Landerben abgesprochen worden, dergestalt, daß wenn sie angeregtes legatamentrichteten sollten, sie von denen ihnen übrigbleibenden Erbstücken, so wie von der ganzen Verlassenschaft wenig, ja fast nichts behalten, und wegen der vielen Proceß-Kosten wohl noch einbüßen würden, hiernächst nicht vor wahrscheinlich geachtet werden dürfte, daß der Testirer, wenn er, daß die von ihm angegebenen Erbstücke vor Lehn erklärt, und den Landerben abgesprochen werden sollten, vorher gewußt hätte, dem ohngeachtet letztere mit einem so starken Vermächtnisse belästiget haben würde, zumahl, da selbige ihm mit naher Blutsfreundschaft verwandt, und besonders in dergleichen Fällen nicht zu vermuthen, daß der Testirer seine Erben allzumehr mit Vermächtnissen habe beschwären wollen, folglich, da der von M. das legatum derer 1000 Rthlr. ausdrücklich von der aus den Erbstücken zu D. und O. zu lösenden Verlassenschaft abentrichtet wissen wollen, daß die Landerben nummehr äußerststen Falls solches nur nach dem Verhältnisse derer ihnen übrigbleiben-

benden Erbtlücken gegen die von dem Testirer angegebenen, auszusahlen verbunden, es das Ansehen gewinnen möchte;

Dennoch aber und die weil die Landerben des von M. durch Antretung der Erbschaft sich ohnstreitig auch zu Auszahlung der Vermächtnisse verbindlich gemacht, und aus des Testirers letzten Willen nicht zu erschen, das er zu dem angezeigten Behuf weniger, als 1000 Rthlr. ausgesetzt haben würde, wenn er geglaubt hätte, das seine Landerben nach seinem Tode nicht alles, was er vor Erbe gehalten, überkommen würden, gleichwohl bekannten Rechten nach ein Vermächtnis durch eine falsche Veranlassung nicht anders aufgehoben wird, als wenn am Tage lieget, das der Testirer solches nicht beschieden haben würde, falls er gewußt hätte, das darjenige, was ihn dazu bewogen, falsch sey,

L. 72. §. 6. D. de cond. et demonstr.

nicht zu gedenken, das in gegenwärtigem Fall nicht einmahl ein sogenanntes legatum sub causa vorhanden, in mehrern Betracht der von M. in seinem Testamente davon, das er zu dem angegebenen Behuf deshalb 1000 Rthlr. ausgesetzt, weil er seine Erbgüter vor so ansehnlich geachtet, nichts gedacht, solchergestalt aber der Umstand, das seine Landerben nicht alles erhalten, was sie als Erbe in Anspruch genommen, die beschiedenen Vermächtnisse nicht vermindern kan;

So sind die Landerben des von M. mehrgedachtes legatum derer 1000 Rthlr. ganz zu bezahlen allerdings verbunden.

Zum andern und auf die andere Frage:

Sollen die Zinsen sothanen legati dergestalt ausgetheilt werden, das der Pfarrer und Schulmeister des Orts jeder 4 Thlr. das übrige aber sieben Musici erhalten, und will man daher auch darüber:

Ob die Landerben nicht wenigstens die quartam falcidiam davon abzuziehen besugt?
unsere rechtliche Meynung vernehmen.

Ob nun wohl von einigen Rechtslehrern, das auch von Vermächtnissen zu milden Stiftungen der falcidische Viertel abgezogen werden könne, behauptet werden will, ¹⁾ hiernächst diejenigen 42 Rthlr. welche

1) Hos inter familiam ducit ARR. WIELINGIUS Lect. Iur. Civ. Lib. II c. 37. Conf. etiam FRANC. CAR. CONRADI in Progr. ad Cel. EISEN-

sché nach des von M. Verordnung jährlich unter sieben Musicos ausge-
theilet werden sollen, vor ein Vermächtniß ad piam causam um so viel
weniger geachtet werden dürften, weil erstere sich davor eine blaue
Kleidung mit Silber besetzt, in der Maasse, wie die Liberey, welche er
vormahls seinen Bedienten gegeben, gewesen, zu seinem beständigen
Andenken machen lassen sollen, und, daß solchergestalt wenigstens von
diesen 42 Rthlr. die quartam falcidiam abzuziehen erlaubt sey, schei-
nen möchte;

Dennoch aber und dieweil die Meynung derjenigen Rechtslehrer,
welche die Abziehung des falcidischen Viertheils von Vermächtnissen
zu milden Stiftungen nicht verstaten, vorlängst durch den allgemeinen
Gerichtsbrauch bestätigt worden, und vor der gegentheiligen in ver-
schiedenen Betrachtungen den Vözug verdient,

VLR. HVBERS Prael. I. C. sec. Inst. L. II. T. 22. §. 8. et
PETR. GVDELINVS de iur. nouiss. L. II. cap. II.

hiernächst die sieben Musici die ihnen beschiedenen 42 Rthlr. nicht
umsonst erhalten, sondern davor alle hobe Festtage vom Thurme bla-
sen, auch zu gewissen bestimmten Zeiten Kirchen-Music machen, und sich
dieser Schuldigkeit außser Krankheits und Ehebasten halber nicht ent-
ziehen sollen, sowohl die Absicht des Testirers dabey hauptsächlich dahin
gegangen, daß die Kirchen-Music zu D. zur Ehre Gottes und Ziercé
der Kirche, ingleichen zur Ergötzung des collatoris und der Kirchl-
farth beständig fort dauern, auch Fremde dadurch, nach D. zu kommen,
und daselbst etwas in den Klingel-Beutel zu geben, gereizet werden
möchten;

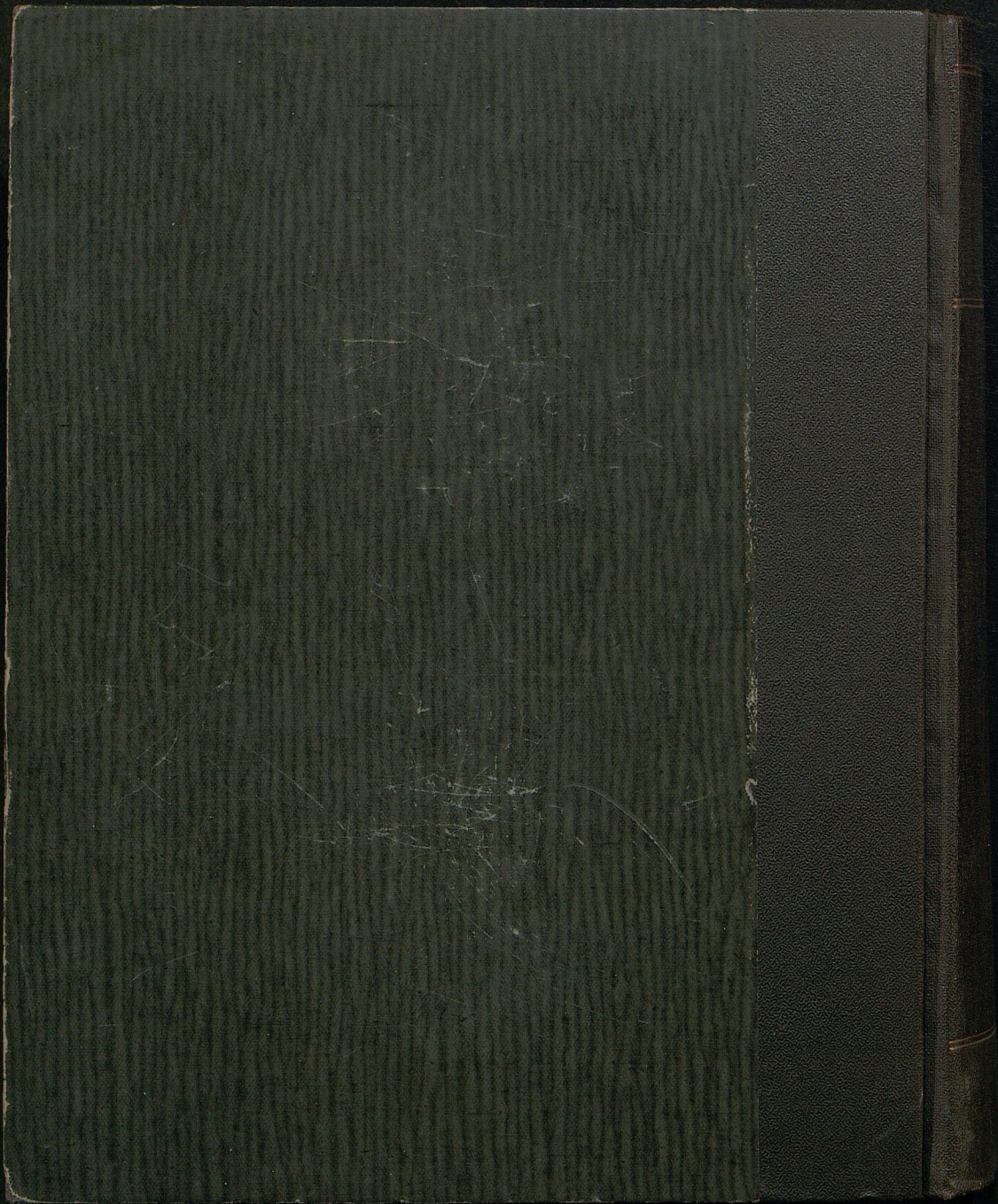
So sind die Landerben des von M. von denen in dessen letz-
ten Willen zu obgedachten Bebuf ausgesetzten 1000 Rthlr. den
falcidischen Viertel abzu ziehen nicht befugt.

EISENHARTI Diss. de modo seruando in legator. pior. interpretor.
Helust. 1746. qui tamen ipse monet, in foro glossæ auctoritate jet
piarum causarum favore contrariam sententiam praeualere.

VD 18

ULB Halle 3
002 689 030



P. 4. 55. num. 38.

1774, 31.

DISSERTATIO
DE
INEPTIS MORIENTIVM
VOLVNTATIBVS

ILLVSTRIS ICTORVM ORDINIS AVCTORITATE
P R A E S I D E

IOSIA LVDOVICO ERNESTO
P V T T M A N N O

P. 278
I. V. D. TIT. DE V. S. ET R. I. ANTECESSOR. ORDINAR
NEC NON COLLEG. ICTOR. ASSESSORE
A. D. IV. OCTOBRIS MDCCLXXIV

H. L. Q. C.

AD DISCEPTANDVM PROPOSITA

A

SIGISMVNDQ POLYCARPO GVTBIR

PORTA - THVRINGO.

LIPSIÆ

EX OFFICINA LANGENHEMIA.

