





10147

1765, 3.

3

MEMORIAM
SILVERSTEINIAM

IN AVDITORIO PHILOSOPHICO

DIE XVII. APRILIS HORA IX. RECOLENDAM

INDICVNT

TRIVM SVPERIORVM
FACVLTATVM DECANI
SENIORES ET RELIQVI ASSESSORES

RHAPSODIA

*Quaestionum in foro quotidie obvientium, neque
tamen legibus decisarum.*

Collectio III.

LIPSIAE

EX OFFICINA LANGENHEMIA.

1765.



MEMORIAM

SILVÆ STUPHAM

IN AVDITORIO PHILOSOPHICIS

IN UNIVERSITATE WITTEBERGENSI

INUSITAT

TRIVIA SVPTICORVM

FACULTATIS MATH. DECA

SENIORIS ET JUNIORIS

PARADOXA

in hunc modum demonstrantur, quod

tantum legitur, huiusmodi

consequitur in

ET P. S. T. A. M.

WITTEBERGÆ

1767



Cum habendarum a doctis adolescentibus declamationum causa, quaedam in publicum more maiorum emittenda sint, non sumus de argumento prolusionis multum solliciti, cum inter nos, cui filius commissus, iamdudum alio tempore edixerit, qualia per omnem programmata sit emissurus. Itaque sine ulteriori praefamine is ubi nuper filium abruptit, ibi continuabitur.

OBSERVATIO XXXVIII. Delictis praescribitur vicennio, a perpetratione computando, nisi inquisitio, eaque vel summaria, coepta sit. Sed etiam tunc, si viginti anni ab ultimo iudiciario actu praeterlapsi sint, crimini, etiam in iudicium deducto, aequae viginti annis praescribitur. Nam quod litis contestatio perpetuat temporarias actiones, ad poenas criminum non extendendum, ut **WERNHER in Enunciatis** et **BERGER in Oecon. Jur. tit. 15. th. 1. not. 2.** iamdudum docuerunt. Delicta carnis in iudicium deductae quinque annis praescribuntur, ab ultimo actu iudiciario computandis. Eadem ratione iam tractari coeptae iniuriarum causae praescribuntur, si in iudicio intra annum nihil actum sit, quo casu poena cessat, non autem deprecatio, utpote quae satisfactio priuata.

XXXIX. Non video, quare absens in bonis curatoris sui tacitam hypothecam non habeat? Certe nuper curatorem absentis in usuras ultra alterum tantum condemnauimus, argumento a tutore ducto. *L. 26. ff. 1. ff. de fideic. libertat.* Dissentit quidem **MENKE in disp. de tutore ad usuras obligato thes. 15.** Sed Decisio Electoralis 29. rem omnem conficit.

XL. Spolii actionem instituens causa cadit et a iudicii limine repellitur, si in libello nihil aliud dixerit, quam *rem suam* sibi ablatam esse. Debebat enim non dominium sed possessionem allegare atque dicere: rem a se possessam sibi ablatam esse.

XLI. Regula: *Spoliatus ante omnia restituendus*, fallit in locatione et conductione aliisque, tempus in se continentibus certum, contractibus, si scilicet durante lite tempus conductioni praefinitum effluxerit. Neque enim salua aequitate restitui potest, cuius ius interea expirauit. *arg. cap. 6. X. de causa possess. cap. 13. X. de restit. spoliat.* **BARBOSA Loc. Com. f. v. spoliium axiom. 2. limitat. 19.**

XLII. In possessorio summarissimo cum probatio non tam aduersae parti, quam iudici fiat, rotuli post effluxum, siue simplex siue ex compromisso triplicatur, septiduum traditi admittuntur, etiam si aduersarius contumaciam de non allato rotulo iam accusauerit. Sufficit enim ante irrotationem actorum tradi rotulum. **RIVINVS tit. 20. Enunciat. 7.** Sane hic summarius siue, ut rectius dicam, tumultuarius fere processus centum modis ab ordinario discrepat.

XLIII. Bonis pluribus et inter haec etiam auitis vno pretio venditis, quod vocant *den Menge Kauf*, nec omnia bona, nec seorsim sola auita,

retrahi possunt. MENKE *Pandect. pag. 301.* WERNHER *P. 5. Obs. 222.*
Hoc iure et nos utimur.

XLIV. Sola adiudicatio, nisi inuestitura accefferit, in subhaftationibus emtori nullum tribuit ius reale; ita pronunciauimus mense Junio 1757.

XLV. Si quis super articulo probatoriali iusiurandum deferat et simul super re eadem documento utatur, non amplius, ut quondam fieri conuenit, producenti permittimus electionem, utrum documentum, an iurandi delationem dimittere velit? sed statim respondemus: *Dass die Eyd- des Delation nicht stat habe.* Sic per pluralitatem votorum conclusum, mense Octobr. 1757.

XLVI. Sententia, quae alterutri litigantium probationem iniunxerat, per Appellationem suspensa, neque reiecta sed recepta, attamen in iudicio prouocationum sententia priore confirmata, fatale probationis currit non a die publicatarum remissorialium, sed a die, quo sententia in Appellationis iudicio vires rei iudicatae nata est, id est effluxo decendio publicatae Dresdae sententiae. GRIEBNER *Proc. lib. 1. cap. 3. Sect. 1. §. 2. not. d.* Contra vero si non recipiatur, sed statim reiciatur, currit fatale probationis ex eo tempore, quo quis reiectionem appellationis non priuatim, sed per iudicem primae instantiae legaliter resciscit. LEYSER *specim. 258. med. 6.* BERGER *Oecon. Iur. pag. 1080.* At in leuteratione contra. Nam hac reiecta, currit spatium statim a die reiectionis utriusque parti. RIVIN. *tit. 20. Enunc. 18.* Si contra terminum appellatum, neque lis in termino contestata sit, atque reiciatur appellatio, reus pro confesso et conuicto habetur, sed hoc ex singulari dispositione Ordinationis *P. R. tit. 4. §. 5. et tit. 10. §. 4.* adde BERGERVM *Oecon. Iur. lib. 4. tit. 24. thes. 15. num. 3.* Quid autem, si quis leuterationem contra sententiam probationem iniungentem interposuerit, quae plane inadmissibilis est, ac deinde ei renunciatur, an probaturus adhuc admittitur? Admittendus vero, non solum *argum. O. P. R. ad tit. 1. §. 6. vers. Da aber;* verum etiam quoniam dispositio Ordinationis Processus Veteris *tit. 20. princ.* per nouam non abolita, secundum quam remedia suspensua ac deuolutiua, licet deserta, remouenda prius sunt, quam fatale probationis currit. RIVINVS *tit. 20. Enunc. XI.* CARPZOV *P. 1. consil. 16. desin. 9.* MEVIVS *P. 3. Decis. 137.* LVDOVICI *Einleit. zum civil. Proc. cap. 15. §. 5.* Neque differentia, utrum is cui probatio iniuncta, appellauerit; aut alter? hodie attenditur, sufficit enim sententiam ab alterutro esse suspensam. Contra vero si grauamina non contra probationem, sed contra alia sententiae capita interposita fuerint, terminus probatorius currit, statim post decendum publicationis. GRIEBNER *Princip. Proc. lib. 1. c. 3. Sect. 1. §. 2. not. c.* Quod renunciationem appellationis suae leuterationis attinet, dubio omni caret, quin a die renunciationis si probaturus appellauerit, contra vero si alter appellauerit, a tempore notificationis leuterationi ab aduersario interpositae renunciarum esse, demum currere probatorium fatale incipiat. GRIEBNER *lib. 1. cap. 3. Sect. 1.*

Seff. 1. §. 2. not. d. LUDOVICI l. c. ff. 6. MENKEN Proc. tit. 20. §. 5. Tandem quaestionem celebrem, an quis desertae appellationi aut leuterationi inadmissibili renunciare valide possit? ex veteri Ordinatione *tit. 20. §. 1. et iis*; quae *LUDOVICI in der Einleitung zum civ. Proc. cap. 15. §. 5. in sine* disputat, facile dissolues. Nempe mitior sententia praevaleret, quia fatalia, quantum omnino fieri potest, saluanda, modo hoc vnum excipias, leuterationi post decendium interpositae nullam renunciacionem esse, quia omnia remedia suspensua decendio strictim alligata, quare in hoc praeterlapsum, nulla est leuteratio, nulla appellatio, adeoque nulla etiam rei nullius renunciatio. Dissentit *RIVINVS tit. 20. Enunciat. XI.*

XLVII. Latrocinium non consummatum in Saxonia gladio punitur, vt anno 1764. Iustitiario Nimritiensi respondimus: *Hat Johan Michael Schubmann, als er summarisch und artikelsweise vernommen worden, in Güte gestanden und bekant, das er am 21. August des 1764. Jahres auf den Wege nach Nimritz Hans Weisern, welcher Soldaten Gelder zum Creys Commissariate getragen, um solches an sich zu bringen mit einem Stocke von Schlehdorne $\frac{3}{4}$ Zoll dicke und $7\frac{1}{2}$ Viertel lang, einen solchen Schlag über den Kopf versetzt, das dieser davon umher getaumelt und in einen hohlen Weg gefallen, worin Inquisit nachgesprungen und unter den gebrauchten Worten: wilt du das Geld hergeben! demselben noch etliche harte Schläge auf das Haupt und in das Gesicht zugefüget, sodann dessen um Leib gebakten Gürthel mit aller Gewalt herunter, und, weil er hierinnen kein Geld gefunden, auch den Schub sack aus dessen ledernen Beinkleidern heraus gerissen und umgekehret, jedoch, als Weiser geschrien, von seinen vorgehabten Raube abgelassen und davon gesprungen. Ob nun wohl Inquisit seinen Entzweck nicht erreicht, immasen Hans Weiser sowohl den ledernen Gürthel, als das bey sich getragene Geld behalten und überhaupt von seinen Sachen nichts vermisset, das bloße Abreißen des Gürthels aber, da Inquisit solchen nicht mit sich genommen, sondern in Weg geworfen, für eine Anmaßung, dergleichen doch die Natur eines förmlichen Raubes allerdings erfordert, nicht zu achten, wis denn so gar dem Sprachgebrauche ganz zu wieder lauffet, wenn man eine Handlung, wobey nichts genommen und entfremdet worden, mit den Nahmen eines Raubes belegen wolte, immasen ganz unstreitig ist, das Inquisitens Verbrechen zwar eine auf öffentlicher Straffe Raubes halber verübte Gewaltthätigkeit, keinesweges aber ein wirklicher Straffen-Raub gewesen, in mehrer Erwegung, das wenn gleich bey einer Beraubung nicht auf den Werth der entwendeten Sache gesehen wird, gleichwohl zu dessen wesentlicher Eigenschaft gehöret, das etwas, es möge so geringe seyn, als es nur immer wolle, dem Beraubten wirklich abgenommen seyn müsse, wannnbero das Inquisit mit der Todesstrafe um so weniger zu belegen sey, es sich ansehen lässet, je wahrscheinlicher Kaisers Carls des V. peinlichn Halsgerichtes Ordnung art. 126. sich auf L. 28. §. 5. D. de poen. beziehet, nach welcher in dem gegenwärtigen Falle die Todesstrafe nicht statt finden würde, mithin dasjenige, was oben diese*

peinliche Halsgerichts Ordnung art. 104. verordnet: das nehmlich in Sachen, wo die gemeinen Rechte keine peinliche Strafe an Leben, Ehren, Leib oder Gliedern setzen oder verbängen, der Richter und Urtheiler dawieder auch niemanden zum Tode oder sonst peinlich strafen solle, Inquisit für sich anzichen möchte; wie denn auch derselbe, das er Weisern zu ermorden den Vorsatz nie gefasset habe, versichert, auch nicht der geringste Verdacht, das er einen ordentlichen Strassen Räuber abgegeben, sich endecket, sondern derselbe, wie er anführet, bloß allein in dem letzten landverderblichen Kriege durch Contributionen und Einquartierungen in eine solche Schuldenlast verfallen, das er zahlen sollen und nicht gekont, so das ihn grosse Noth zu diesen Verbrechen verleitet, er aber in übrichen ehrlich gelebet und dergleichen gottlose Thaten sonst niemals begangen, sondern sich dergestalt gut aufgeführt habe, das er in seinen ganzen Leben nicht ein einziges mal vor Gerichte gestanden oder bestrafet worden, zu seiner Entschuldigung vorbringer. Dennoch aber und dieweil, alten Sächsischen Herkommen gemäfs, die auf öffentlicher Straffe Raubens halber verübte Gewalt, einen volbrachten Strassenraube zwar nicht vollkommen, doch aber in so weit gleich geachtet wird, das ein solcher vorsetzlicher und boshafter Ueberwältiger, wenn sein Vorsatz in actum robariae proximum ausgebrochen, der Todes Straffe sich schuldig machet, sintemalen die Verletzung der öffentlichen Sicherheit durch gebrauchte Gewalt und erfolgte Verwundung, wenn solche in der Absicht zu rauben und zu plündern geschehen, die Hauptsache bey diesen Verbrechen ausmachet, und sowohl vermittlest des Beschädigten cydlicher Bestärkung, wodurch das Corpus delicti fol. 46. in Richtigkeit gesetzt, als auch durch das von Wunderarte fol. 17. ausgestellte Zeugnis soviel zu Tage lieget, das ersterer von Inquisiten stark verwundet worden, als in welchen Fällen auf die Todes Straffe erkant zu werden pfleget, das aber Inquisit recht vorsetzlicher weise die Absicht jenen zu berauben begehret, daraus sich ergibt, das er nicht in Abrede stellet, wie er Weisern auf den Wege Gesprächsweise: ob er Geld bey sich habe? ausgeforschet, auch damit er die gefasste Meynung, selbigen unversehener Weise harte Schläge zu versetzen und ihm das Geld abzunchmen, desto bequemer in Erfüllung setzen mögen, offgedachten seinen Reisegefärten auf den Wege voran zu geben, verschiedene male geheifen; Uebrigens wenn nur Gewalt gebraucht worden, auf den Umstand, ob der Räuber einen Mord zu begehen in Sinne gehabt, so gar viel nicht ankommt, sondern genug ist, das Inquisit Weisern auf eine solche Art, nach welcher der Tod leicht erfolgen können, verwundet und geschlagen, wie denn auch Inquisitens übrige Entschuldigung ihn von der auf ein so hartes die öffentliche Sicherheit stöbrendes Verbrechen gesetzten Todes Straffe zu befreyen nicht vermögend, ob wohl der Umstand, das Inquisit zwar die Gewalt, nicht aber den Raub volbracht, soviel, das er mit dem Flechten seines Körpers auf ein Rad zu verschonen, allerdings herwirket; So möchte Johann Michael Schuchmann, daferne er auf seinen gethanen Bekenntnisse vor öffentlich begehren peinlichen Halsgerichte nochmals freywillig verharren, oder

des sonst wie Recht überführet würde, wegen deren auf öffentlicher Straffe ausgeübten Gewaltthätigkeiten und vorgehabten Beraubung, mit dem Schwerde vom Leben zum Tode gerichtet und gestrafet werden; Es sind auch die auf diese Untersuchung verwanten Kosten aus seinen Nachlasse ein zu bringen, jedoch wird vor Volltreckung dieses Urtheils derselbe mit einer Schutz Schrift annoch billig geböhret und ihm allenfalls hierzu ein Vertheidiger Gerichts wegen bestellet, auch letztern eine Monatsfrist, binnen welcher er damit einzukommen schuldig, anberaumer. V. R. W.

XLVIII. Dolet STRUBENIVS in Rechtlichen Bedenken p. 186. regulam, quae testem factum negantem nullius plane auctoritatis esse, praecipit, nimis ruditer interdum accipi. Nam testi neganti etiam plus interdum credendum esse, quam affirmanti, si rationem scientiae afferat. Verba eius haec sunt: *Es ist ein testis negans so glaubwürdig, als ein affirmans, wenn jener eine eben so hinglängliche rationem scientiae anführet.* ROEHMER I. E. P. lib. 2. tit. 19. §. 20. FARINACIVS de testibus quaest. 64. num. 222. et 239. LEYSER Specim. 286. Med. 4. PACIANVS de Probation. lib. 1. cap. 48. num. 3. Die Königlich. Hannoverische Justitz Canzley erkante an 18. May 1759. in einer Sache, wo Klägers Zeuge es bejohete beklagters Zeuge aber es verneinete: Das Kläger wie Recht nicht erwiesen.

XLIV Interesse morae ob non praestitas alicuius fortis vsuras nequam adiudicandum, quia accessio accessionis nunquam praestanda. CARPZOV. P. 2. Conflit. 30. desin. 29. Currit tamen hoc interesse morae vlt alterum tantum. Deoff. Et. 29.

L. Iure Romano vsurae cessant, postquam forti sunt adaequatae. Nouell. 121. cap. 1. Nouell. 138. Scilicet si integrae debeantur. At particulariter solutae currunt in infinitum. STRYK. Vsf. Mod. lib. 22. tit. 1. §. 16. et 17.

LI. Reconuentionem in Saxonia anticipare licet. Fieri ergo potest, vt quis coram iudice alias incompetente respondere cogatur, etiam si hunc ipsum conuentione instituta nondum adierit, sicuti pronunciauimus.

LII. Commissarius Principis testes, qui erant subditi nobilis cuiusdam, ad se citauerat, vt ipse eos examinaret, contradicente nobili, qui subditos suos coram alio iudice examinari posse, negabat. Contra haec Commissarius examen testium, perhibebat, esse processus sibi commissi partem accessoriam, cum itaque his omnis et totus processus sibi commissus esset, se posse etiam testes audire, eosque citare. Nobilis assertum probabilius visum, quam Commissarii. Quomodo enim ipsi inuito iurisdicchio, cui testes subiecti erant, auferri possit? Itaque Mensis Aprilis 1757. pronunciauimus, testes in causa Commissario demandata, a nobili examinandos esse.

LIII. Clericorum famuli et ancillae a magistratu laico immediate citari nequeunt. Itaque memini senatum cuiusdam oppidi grauiter a confistorio supremo reprehensum fuisse, quod ancillae, quae delictum intra Weichbildum et antequam se Cantori cuidam locasset, commississet, citationem insinuaerat in cantoris aedibus. Neque iudex delicti commissi citare

citare potuisset per requisitionem iudicis ecclesiastici, cum necessario requiratur, ut citatio reo porrigatur in loco delicti. An iudex laicus in simulatos clericorum iurisdictionem habet? Negant Consistoria. Affirmat autem WABST *Historische Nachricht von Sachsen* p. 157.

LIV. Cum catholici rebus consecratis veram quandam sanctitatem inesse et panem eucharisticum vinumque consecratum, etiam extra usum sacrae coenae, quasi ipsum corpus Christi putent, facile ratio reddi potest, quare Nemesis Carolina Art. 172. imo et Speculum Saxonicum lib. 2. art. 13. seuerius in sacrilegos animaduertat. Verum reformatis per Lutherum sacris, leges adeo duras nostra secta non amplius patitur. Neque enim res consecratis reuera sacras esse credimus. Vnde mirandum est, CARPZOVIVM, qui nempe tantum non vbique papizat, in Praxi criminali *Quaest. 89.* catholicorum vestigia premere. Nos, relicta hac via, religiosi illius BRÜNNEMANNI sententiam, in *Proc. Inquis. cap. 9. num. 87.* sequimur et sine discrimine etiam tunc, cum calix et monstrantia aut aliae res sacrae ex loco sacro surripiuntur, sacrilegium non durius quam aliud furtum, pro quantitate rerum ablatarum, punimus, scilicet, si supra quinque solidos surreptum, laqueo; si minus, mitiori poena. Eadem est ratio eorum, qui citam eleemosynarum effringunt, quos pariter, ut alios fures, pro furti magnitudine plecti moris est. Ita saepius decretum et nuperrime Mens. Octobr. 1764. in hanc sententiam sequens Responsum datum: *Hat ernanter Bormann eingeräunnet, daß eine Weibsperson, die Böwnerin genant, mit welcher er Hurerey getrieben, und in Lande umbergezogen, ihn verleitet, daß er in die Kirabé zu Forchheim in einer Nacht um 12. Uhr bey einem großen Gewitter auf ihre Schultern getreten und auf diese Art zum Fenster, welches offen gewesen und er vollends aufgeschoben, hineingeflogen, sodann inwendig die Kirchthüre aufgeriegelt; worauf er heraus, die Börnerin aber hinein gegangen, welche ein Altartuch, zwey Altar und zwey Communion Tüchelgen, eine Bekleidung des Altars, ein Altartuch, zwey Vorhänge von der Canzel, zwey Klingelbeutel und ein kleines rothes viereckigtes Deckelgen auf den Kelch ihm heraus gebracht, mit welchen Sachen sie beyderseits fortgegangen; und es wird: Ob soltaner Kirchenraub die Todes, oder doch wenigstens eine harte Leibes Strafe nach sich ziehe? zu wissen begehret. Ob nun wohl Kaiser Carl des V. peinliche Halsgerichts. Ordnung Art. 172. bey gewissen Fällen den Raub geweyhete Dinge härter als den Diebstahl, insonderheit die Entwendung der Monstranz, worinnen die Hostie befindlich, mit Feuer bestrafet, nächstdem in Landrechte lib. 2. Art. 13. daß diejenigen, so Kirchen berauben, geradebrechet werden sollen, verordnet, weshalb CARPZOVIVS in Praxi criminali Qu. 89. num. 18. seq. daß noch heutiges Tages, auch in protestantischen Ländern, die Todes Strafe ohne auf den Werth des Entwendeten zu sehen, bey dieser Art des Verbrechens stat finde, in der Meynung stebet, übrigen die Entschuldigung, daß Borman diese Stücke von Altar und Canzel nicht selbst abgenommen, gar geringe; immasen, da er wirklich hülfreiche*
Hand

Hand geleistet, ihm allemal die Helfte anzurechnen. Dennoch aber und dieweil, da die obangezogene Stelle in Landrechte durch den Text der peinlichen Halsgerichts-Ordnung abgeändert, nach beyden aber in protestantischen Ländern zu sprechen um deswillen bedenklich, weil die Ursachen, weshalber ernante beyde Gesetze bey dem Raube geweybeter Dinge aus geweybten Oertern eine so harte Strafe verordnen, hinwegfallen, wannenhero auch obangezogenen sonst ganz bewährten Rechtslehrer, da er hin und wieder denen ehemaligen Grundsätzen annoch anhänget, keinesweges bey zu pflichten, sondern die Meynung anderer: BRUNNEMANNI in Process. Inquis. KRESSII Comment. in Const. Crim. art. 174. §. 2. not. 3. pag. 632. WERNERI Part. 3. Obs. 8. ENGAV Elem. Iur. Crim. lib. 1. §. 141. BEYERI Delin. Iur. Crim. ad Art. 171. §. 13. et 21. welche den Kirchenraub, ohne allen Unterscheid, als einen andern gemeinen Diebstahl betrachten, um so mehr zu billigen, da selbst die peinliche Halsgerichts-Ordnung Art. 174. die Entwendung derer Leuchter, Altartücher und anderer geringerer, obsehon geweybeter Dinge, blos nach Art und Eigenschaft gemeinen Diebstahls behandelt wissen wil, und aber der Werth der von Bormannen und der Börnerin aus der Kirche zu Forchheim entwendeten Stücken, nach des verpflichteten Taxatoris in denen uns zugeschickten Inquisitions-Akten fol. 67^b. beschehene Würderung, mehr nicht als 1. Thlr. 10. Gr. ausmachet; So ist Gotlob Bormann, wegen seines zu Forchheim verübten Kirchenraubes, weder mit einer Todesstraffe noch Staupenschlägen, sondern wilkührlich zu bestrafen, und aufs höchste nur mit einer Zweyjährigen Landesverweisung zu belegen.

LV. Renunciacionem paterna vel materna hereditatis legitime factam non nocere nepotibus, a quo ex propria persona succedentibus, vulgaris opinio. Neque enim personam aiunt repraesentari, sed gradum. Non penitus assentior, attamen ab antiquo haec sententia collegio placuit.

LVI. Testes an omni exceptione maiores habendi sint famuli conductitii, si herus eos produxerit? aut subditi in causa domini? arbitrio iudicantium plane commissum est. Neque enim ex *Loge penult. ff. de testibus et cap. 24. X. eod.* id abunde probatur, neque ex dicto LICINII in *L. 6. ff. de testib.* qui negat testes idoneos esse, quibus imperari possit. Sed haec, quae de seruis Romanorum ita in legibus scripta sunt, perperam aptantur nostris famulis, utpote hominibus liberis. Solent domini, si subditos suos testes producant, iis antea iusiurandum subiectionis remittere. Non improbo morem, sed hoc fidem non auget, quia subditi dominis non promiserunt, se propter eorum commodum peieraturos esse. Quod autem vasallos attinet, locum habet textus *II. F. 33.*, quem tamen alio modo explicat CUIACIUS.

LVII. In spolii actione Leuteratio admittitur. Etiam si enim illa possessorio summarissimo sit valde similis, tamen cum probatio et reprobatio admittatur, magis ad processum ordinarium, quam summarium spolii iudicium referas.

LVIII. Trebellianicam non solum detrahunt liberi et parentes, verum praeter eam non minus Portionem Legitimam, neque ratio idonea adest, quare inter liberos primi gradus, nepotesque distinguamus; Ecce Responsum anni 1763. Altonatenſi datum *Obwohl einiger maßen, ob in denjenigen Orten, wo lediglich das Römische Recht eingeführet, beydes, nemlich das Pſichttheil ſowohl als Quartam Trebellianicam abzuziehen denen Kindern erlaubt ſey?* zweifelhaft, L. 8. D. de inoffic. testam. L. 91. D. ad L. Falcid. DONELIVS de iure ciuili lib 7, cap. 30. auch wenn der Fiduciarius gleich nach des Testirers Tode kein Inventarium verfertigen laßen, selbiger nach nur gedachten römischen Gesetzen des Abzugs des Trebellianischen Viertels verlustig wird. L. ult. §. 14. C. de iure deliber. STRVV. Exercit. 33. thes. 57. STRYK. Cautet. Testam. cap. 22. membr. 2. §. 10. Ueberhaupt aber, wenn auch in gegenwärtigen Falle der jüngere Iſeband solch Befugnis beyde Viertel abzuziehen gehabt haben sollte, gleichwohl bedenklich fallen will, daß sein Erbe ab intestato solches ebener maßen bewirken möge, sintemalen kaum vermittelst einer Fiction zu begreifen, wie und welcher gestalt der jüngere Iſeband allererst nach seinem Ableben, wo alle Rechte und Befugnisse eines Menschen aufhören, den Abzug bewirken möge, da bekant, daß mors omnia soluat und ein Toder nichts thun oder vornehmen könne, solchen nach die von dem ältern Iſebande verordneten Fideicommissarii die Frage aufwerfen möchten: Wie es denn möglich sey, daß jemand, der nicht mehr auf der Welt ist, noch eine Handlung unternehmen und die Quartam Trebellianicam kürzen oder abziehen könne? als welches denen Gesetzen §. 13. Inst. de inutil. Stipul. stracks entgegen zu laufen scheint, übrigens bekant, daß nur der Fiduciarius, nicht aber auch der Fideicommissarius, wenn solcher vielleicht die Erbschaft abermals abzutreten ersuchet worden, dieses Trebellianische Viertel L. 1. §. 18. et 19. D. Sct. Trebell. CARPZOV. P. 3. Const. 1. defin. 14. denenjenigen zu kürzen, welchen er die Erbschaft weiter abzutreten gehalten ist, befugt sey: Dennoch aber und dieweil in L. 12. C. de Fideicommissi. daß die Erben desjenigen, qui rogatus est restituere post mortem, daß Trebellianische Viertel abzuziehen wohl berechtiget, zu erkennen giebet, und des Fiduciarii Erben, als heredes alle Rechte überkommen, die ihrem Erblasser, der das Vermögen nach seinem Tode abzutreten ersuchet wor, zukamen, solchem nach des jüngern Iſebands nächster Anverwante solch Viertel nicht in seinem, sondern in des Verstorbenen Nahmen, denen fideicommissarie substitutus abziehet, sintemal daß des Kindes Erben ab intestato das Pſichttheil nebst der Quartas verbleiben müsse, öfters erkant worden, WERNER Tom. 3. P. 1. Obs. 83. verba finalia. STRYKII Vñs Modern. lib. 28. tit. 6. §. 6. in fin. inmaßen dafür zu halten ist, als wenn der Fiduciarius post mortem restituere iussus, in ultimo vitae articulo die Abtretung verrichte und obgedachten Abzug der Trebellianicae bewerkstellige, solches auch in cap. 18. X. de testam. verordnet, aus welcher Stelle des päpstlichen Rechts nicht allein, daß nebst dem Pſichttheile auch das Trebellianische Viertel gekürzt werden möge,

möge, sondern auch, daß solches des Kindes Erben zu thun berechtiget, erbellet, und aber solch geistlich Recht ebor, als das Iulianische, sich in Teutschland ausgebreitet, wannhero es auch in diesem Punkte vor letztern den Vorzug hat, zumal da Pabst Gregor der IX. in diesem Gesetze nichts neues verordnet, sondern die Meynung des AZONIS, welcher (nach dem Zeugnisse IANIA COSTA in Decretales lib. 3. tit. 26. p. 539.) in der Meynung stunde, daß auch nach römisch bürgerlichen Rechte beyde Quartae abgezogen werden könnten, nur bestätigt so daß nach durchgängigen Gerichtsbräuche beyde Quartae von denen Kindern abgezogen werden (CARPZOV. P. 3. Confl. 1. defin. 21. MEVIUS P. 7. Decif. 19. BERGER Oecon. lib. 2. tit. 4. §. 34. not. 2. MENKE in Pandect. p. 561.) wie denn ferner nach denen in Teutschland üblichen Gewohnheiten, eine eydliche Specification (CARPZOV. P. 3. Confl. 33. defin. 19. BERGER Oecon. Iur. lib. 2. tit. 4. Th. 51. not. 7.) welche zu jeder Zeit ediret werden kan, in allen Stücken, also auch in gegenwärtigen Fälle, (GAIL. lib. 2. Obf. 138. num. 9. Peregrin. de fideic. art. 3. num. 74.) die Stelle eines rechtmässigen Inventarii vertritt, und solche auch heres heredis bewehrter Rechtsgelehrter Meynung nach (WERNHER P. 2. Obf. 493. BERGER Elect. Decif. For. Tit. 18. Obf. 6. not. 8.) de credulitate zugelassen wird; So ist des jüngern Isebands nächster Anverwante das Pflichtheil und nebst solchen, auch Quartam Trebellianicam, von des ältern Isebands nachgelassenen Vermögen denen Fideicommissariis Unversalibus zu kürzen wohl befugt.

LIX. Non patitur ius Romanum de tertii cuiusdam, et certi quidem, hominis hereditate pacisci, L. 30. C. de pact. L. 4. C. de inutilibus stipul. LEYSER Specim. 375. Vnde nescio quis iratus apud LIVIUM: *Vivus et spirante me, inquit, hereditatem meam ambo et spe et cupiditate improba creuistis.* Sed iure Germanico, quo vtimur, pacta successoria certi adhuc et viuentis hereditatem concernentia et expectatiuas conseruamus, neque huius tertii consensum requirimus.

LX. Princeps habetur pro excusso, quia est difficilioris conuentionis. Nouell. 4. cap. 1. CARPZOV. Confl. 18. defin. 9. num. 5. MOLLER lib. 1. Semestr. cap. 16. num. 13. BERLICH P. 2. conclus. 24. num. 27.

LXI. Mandatum iure Germanico etiam ad heredes transit. Ergo mortuo iurisdictionis domino, iustitarius recte continuat mandatam sibi iuris dictionem, cum ipso etiam iure Romano mandata iurisdictione mandantis morte non expiret, si res ab eo, cui mandata est, iam geri coeperit L. 6. ff. de iurisdic. Recte ergo F. L. I. anno 1759. respondit, insinuata iustituario post mortem domini iurisdictionalis testamenta, bene recteque valere.

LXII. Hypothecae sunt indiuiduae, arg. L. 16. et 19. ff. de pignoris. Vnde possessor se exceptione plurium heredum et diuisionis tueri nequit. L. 2. C. de heredit. act. BERGER Oecon. Iur. lib. 2. tit. 5. th. 14. pag. 539. Immo ne quidem opponere beneficium excussionis. Decif. nouiss. 7. de anno 1746.

LXIII. Renunciaciones paternae hereditatis a filiabus factas, intelligendas esse: salua dote et salua legitima STRUVIUS *Exercit.* 38. *th.* 50. asserit. Nos autem filiam, renunciata hereditate, nec dotem, nec legitimam petere posse mouemur auctoritatibus CARPZOVII P. 2. *Const.* 35. *defin.* 16. MYSINGERI *Obseru.* 36. et STRYK *de Success.* ab *Intest.* *diff.* 8. *cap.* 10. §. 24. *seq.* Hoc vero satis notum est, filias tantum iurare debere, nam filii valide possunt renunciare absque iureiurando. CARPZOV. P. 2. *Const.* 35. *defin.* 8. et 9. LEYSER *Spec.* 45. *med.* 1. et 2. Caeterum si iuramentum accesserit, remedium ex L. 2. C. *de rescind. vendit.* locum non habere, sancitum in *Const. Elect.* 28. P. 2.

LXIV. Freyde gebet vor Miethe. Hacc paroemia in Speculo Saxónico *lib.* 2. *art.* 33. fundata atque etiam iuri Romano conuenit: Nam quemadmodum in rerum locatione locator conductorem, ante finitum tempus, expellere potest, si re locata ipse indigere incipiat, ita etiam locatori operarum dicere licet: quoniam matrimonium in eo, mea persona ipse indigeo. Dissentiunt HERTIVS in *Paroemijs lib.* 1. *Paroem.* 47. et MEYIUS *ad ius Lubecens.* *lit.* 4. *art.* 4. *num.* 6.

LXV. Forum delicti commissi locum non habet, nisi illic deprehendatur reus et prima citatio in hoc ipso loco ei insinuetur. *Decis. Elect.* 89. WERNHER P. 6. *Obs.* 308. CARPZ. *lib.* 2. *resp.* 26. *num.* 21. Eodem modo etiam extra Saxoniam.

LXVI. Quae bona in hereditate parentum liberi conferre debeant? anceps ut plurimum quaestio, vnde exempla variarum rerum Collationi aut exemptarum, aut obnoxiarum, non ingrata erunt: *Sind eure ältesten Geschwister erster Ehe, von dem verstorbenen Vater, bis zu ihren manbaren Jahren erzogen, mit allen Bedürfnissen versehen, auch bey der Verbeyrathung, ihrem Stande gemäs, reichlich ausgestattet, besonders der Stiefbruder nach Leipzig geschicket worden, um daselbst Schreiben und Rechnen, sowohl Lebens-Arten zu erlernen, wo er 300. Thaler gekostet, über welche annoch der Vater wegen eines ausgeübten Verbrechens 150. Thaler für selbigen bezahlet, auch die Aufnahme in das Handwerk aus väterlichen Vermögen bestritten, und ihr verlanget zu wissen: Was von nur besagten Aufwande der Sohn sowohl, als die ausgestattete Tochter erster Ehe, in gemeines Erbe einzurwerfen verbunden? Ob nun wohl . . . Dennoch aber und diemeil . . . So ist weder der Sohn noch die Tochter den Werth derer Hemden und Manbetten, welche dem Freyers-Manne und nächsten Anverwandten der Gewohnheit nach vererbt werden müssen, nocht 3. Thaler Macherlohn für nurgedachte Hemden, ingleichen den Betrag der Schürzen, so die nächsten Freundinnen, auch was die Mägde an Kleidung von der Braut erhalten, einzuwerfen nicht schuldig, wie denn auch die Unkosten wegen Aufnahme in das Handwerk und das Hochzeit-Mahl keiner Collation unterworfen; Dabingegen der Sohn die 300. Thaler, so er in Leipzig verthan, sowohl 150. Thaler Strafe und Unkosten, wegen seines verübten Verbrechens, ingleichen 12. Thaler, welche ihm der Vater zum Mahl-*
schatze,

Schatze, daß er seine Braut damit beschenken möge, gegeben, 31. Thaler zu einer Sackuhr, 6. Thaler 19. Gr. baar zur Trauung denen Geistlichen, 32. Thaler für Tuch zum Bräutigams-Kleide 11. Thaler dem Schneider für Macherlohn desselben und Zubaten, 3. Thaler für die Brautschue, 14. Thaler für sein Bräutigams-Hemde, 1 Thaler 12 Gr. für das Schnupftuch, 3 Thaler 18 Gr. für damastenes Tischzeug, 20 Thaler für einen Mantel, so seine Braut bekommen, und 15 Thaler für die seidne Weste, in gemeines Erbe zur Theilung zu bringen schuldig, so wie auch die Tochter erster Ehe ihre sämtliche Ausstattung, als: 46. Thaler für das von eurem verstorbenen Vater erhaltene Brautkleid, 2 Thaler für einen Reifrock, 11 Thaler für Spitzen, Schleyer und Band, 10 Thaler zu einen Schlafkleide, 9. Thaler für Hemden und Brüstgen, 9 Thaler für Tafelzeug, 3 Thaler für Handtücher, 33 Thaler für die Betten, 8 Thaler für deren Ueberzüge, 16 Thaler für Cattun zu dessen Vorhängen, 6 Thaler für Bettücher, und 10 Thaler für Stühle, sich bey der Erbtheilung kürzen zu lassen, allerdings gehalten.

LXVII. Nemo operas suas donasse censetur. Huic vulgari regulæ plane contraria pristinæ Iuris Germanici Paroemia: Wer angebeten zur Arbeit kommet, gebet ohne Dank wieder davon, hoc est: qui gratiæ alterius content-platu operas præstat, actionem eo nomine non habet. Haec Germanica regula multum superiori præstantior et sapientior. Nam si interpretatio facienda contra eum, qui clarius loqui debuisset, imputare sibi debet, operas sponte præstans, quod nullam mercedem sibi stipulatus est. Hoc iure utimur. Neque tamen in hac re sat sibi constans collegii opinio, cum sæpe non secundum ius Germanicum, sed secundum illam forensium regulam pronunciatum fuisse et liberis in paterna domo patri assistentibus interdum mercedem, si iurent, se nec eam, nec quoddam eius surrogatum accepisse, adiudicatum recordemur, liberis scilicet emancipatis, nam qui nondum sui iuris sunt, eos nullo modo mercedem a patre exigere posse, omnes consentiunt. STRYKIVS in *Ufu moderno* et LEYSER *Specim.* 17. *Medit.* 2. Quid, si operæ præmium promissum quidem fuerit, sed incertum nimis: v. c. ero in te liberalis, aut: experieris me non ingratum? negat CONNANVS lib. 7. *Commentar. c.* 14. et BRVNEMAN. ad L. 18. C. *mandat.* actionem dandam esse, quia vno nummo oblato liceret actionem petentis derisoriam facere. L. 56. §. 3. ff. *mand.* L. 17. C. *eod.* Neque ex his solum legibus, verum etiam *arg.* L. 27. §. 3. L. 11. *pr.* ff. *de legat.* 1. colligi optima ratione potest, stipulationes rerum nimium incertarum, inutiles esse, ac porro hoc modo argumentari: Si non valet promissio mercedis nimium incertæ at promissæ tamen, cur actionem habeat, cui nihil plane promissum? Sane ipsa locationis definitio: *vt certa merces promissa esse debeat*, satis abunde declarat, vt plane verum videatur, quod in Speculo Saxonico lib. 1. *art.* 22. scriptum est: *Wer auf Gnade dienet, der muß auf Gnade mahnen*, quod vetus interpretes ita in latinum vertit: *Qui gratia vel nuda liberalitatis expectatione se in famulitium alterius collocavit, non*

nisi gratiam eius mouere vel petere potest. In hac legum et consuetudinis diuersitate fere ab arbitrio iudicantis pendet, vt secundum obuenientes causarum species, ex adiunctis circumstantiis, et prout aderunt res, huiusmodi actiones vel admittat vel reiciat. Sed reicere plerumque vilius. Mercede enim incerta promissa non est tale negotium conductio, sed mandatum. Quomodo ergo mercedem appellaueris, quod merum honorarium? Honorarium autem demum finito negotio datur, et regulariter peti non potest.

LXVIII. Apes, si fundum domini euolarunt, illico occupanti cedunt, neque domino earum profectio quicquam prodest. Sequimur hac in re articulum 119. Weichbildi, in quo scriptum: *Fleucht ein Bienenschwarm auf eines Mannes Haufs oder Hof, zu seinen Nachbarn, dieser ist den Schwarm näher zu behalten, denn jener, der ihm nachfolget. Denn die Biene ist ein wilder Wurm.* Possum enim prohibere, nequis me inuito meas aedes introeat. §. 14. *Instit. de rer. diuis.* Hoc interest, inter apes euolatas et feram vulneratam. Nam feram ita vulneratam, vt sanguinem emittat, profectui possum in alienam siluam, atque illinc capere, modo sine explosione scopeti, sine clamore et canum latratu commode fieri possit. *I. P. S. lib. 2. art. 61. WERNHER P. 7. Obs. 67.*

LXIX. In barbam, vt cum Accursianis loquar, licet ex scripto, publica sententia, vim non diuturniorem haber, quam quousque nemo impugnat, aut iudex ipse mutat. Necessario enim citari debent ad publicationem audiendam partes, *L. 46. ff. de iudic. ibique BRYNNEMANN. L. 2. C. quomod. et quand. iud. sent.* adeo, vt ne quidem sententiae in actis scriptae, etiam si exemplar partibus petentibus rogatu ipsorum datum sit, res iudicata fiant. *WERNHER P. 6. Obs. 392.* Neque Rescripta principis, neque iudicis subnotationes, quas Resolutiones hodie dicimus, Auflagen aliaque huiusmodi decreta vim rei iudicatae vnquam nanciscuntur *ros. tit. C. comminationes auctoritatem rei iudicatae non habent,* et *CELSVS in L. 14. ff. de res iud. ibi: QVOD IVSSIT VETUITVE PRAETOR CONTRARIO DECRETO TOLLERE POTEST. DE SENTENTIIS CONTRA.* Inepti, qui in hac lege per Decreta interlocutorias sententias intelligunt. Sententias interlocutorias enim non praetor fert, sed iudex. Loquitur ergo textus de interdictis, comminationibus, subscriptionibus resolutionibus et aliis huiusmodi decretis. Resolutiones non solenniter publicantur, bene tamen sententiae. Caeterum non dicam sententiae, sed ne rescripti quidem, communicatio siue transmissio *in vim publicati,* nisi citatio ad audiendam publicationem praecesserit, toleranda, vtpote quae rem iudicatam nunquam facit. *LEYSER Specim. 674. med. 9.* Vna exceptio tantum videtur admittenda, in causis minutis, in quibus publicationis solennitas in processu ordinario seruanda, non ita necessaria. *Ausb. Nisi breues C. de sentent. ex peric. recit.* Tunc decendum currit nempe si praesenti insinuetur,

infinuatur, a die infinuationis; fin vero ad domum facta infinuatio, a die notitiae iureiurando indicanda.

LXX. Licet BERGERI *Oeconomia Iuris pag. 95.* in doctrina sponsalium tradat: Si vnus desponsatorum parentes habeat, alter vero iis orbus sit, fufficere si istius parentes confenserint; nec opus esse, vt orbus testes adhibeat, nos tamen inualida sponsalia pronunciamus, si ex orbi parte nulli testes adhibiti fuerint, in iis nempe locis vbi v. c. in Saxonia ad sponsalia publica testes requiruntur.

LXXI. In sponsalibus non solum verba certa et indubitata requiruntur, verum insuper notandum, nullius ponderis esse priuatim datum a parentibus sponsae consensum. Nempe solennia sponsalia requiruntur, quae solennitas in eo consistit, vt sponsus sponsaque, atque insuper parentes, coniunctim certum diem designent, quo desponsatio publica fieri debeat. Itaque primus consensus, nec iteratus, moribus Germaniae non fufficit, quoniam sponsalia quasi naturam habent *Constituti*, quemadmodum ipsa definitio innuit, in qua dicantur mentio et *iterata promissio* futurarum nuptiarum. Si ergo iterata debet esse, prima promissio non fufficit. Si pridie sponsa annuerit, heri pater consenserit, hodie etiam mater, atque sic omnes sigillatim promiserint, tamen ad matrimonium consummandum agi non potest, nisi, in designato ad publicam desponsationem die, consensus omnium fuerit iteratus et solenniter declaratus. Hoc modo mense Martio 1765. respondimus: *Dieweil Kläger in seinem Vorbringen nicht einmal, ob er Eltern habe? angeführt, in solchen Falle aber deren Einwilligung erforderlich; Daferne aber dessen beyde Eltern verstorben, von seiner Seite Zeugen zugezogen werden sollen, inmassen der Braut Eltern, die Stelle derer selben, wie einige dafür halten wollen, zu vertreten nicht in Stande. Ueberhaupt aber die am 23. Sept. beschriebene Anwerbung, gesetzt auch, daß der Beklagten Eltern nichts darwieder eingewendet, und Klägern bey dem ersten Antrage das Wort gegeben, noch keine Verlobte ausmachet, sintemalen letztere, als eine iterata promissio futurarum nuptiarum beschrieben wird, folglich das priuatim erhaltene und nicht öffentlich wiederholte Jawort, noch keine Verbindlichkeit bewirket, vielmehr, daß mit allerseits Interessenten Einwilligung ein gewisser Tag zur öffentlichen Verlobung festgesetzt werde, erforderlich, Kläger aber daß die auf solche Art bestimmte und wiederholte Zusage öffentlich erfolget, anzuführen nicht vermocht, so ist etc.*

LXXII. Si sponsa post sponsalia experiatur, sponsum iam aliam stuprasse, sponsalia quidem dissoluuntur, non autem ipsum, si iam contractum sit, matrimonium. Nam in diuortio decernendo non sunt puria vxoris et mariti iura, propter absurdum illud, attamen vsu receptum, brocardicum: Maiorem a foeminis, quam viris, castitatem requiri.

Sed

Sed, quid diem negligimus XVII. Aprilis, qui Rudolphi est? Nempe RVDOLPHI FERDINANDI LIBERI BARONIS DE SILVERSTEIN ET PILNIKAV. liberalitas a tribus eius alumnis, quos legatum ab eo stipendium nuperime exhilarauit, memoria concisus et admodum breuibus declamatiunculis in Philosophorum Auditorio, honorabitur. Quorum primus theologiae studiosus

CHRISTIAN FRIDERICVS STEMLER

MISNICVS

de consiliis ad virtutem colendam inuendis

Secundus iuris prudentiae cultor

IOHANNES CHRISTIANVS GVTTMAN

SILESIVS

de scientia Oeconomica cum Iuris studio iungenda;

Tertius denique medicinae addictus

DANIEL CHRISTIANVS BURDACH

LYSATVS

de praesantia dietae, in studiis alacriter tractandis

verba faciet. Nos vero nostro nomine Rectorem Academiae Magnificum, Illustrissimos Comites, caeterosque huius Vniuersitatis Optimates, nec non generosissimos nobilissimosque Commilitones officiose et peramanter rogamus, vt dicturis fauere suaque praesentia diem, perillustri et de Academia nostra tam bene promerenti domino dicatum, magis illustrare velint.

ULB Halle
005 423 643



3

SB

F. J. J. J.

vol 18





3

1765, 3.

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

Farbkarte #13

B.I.G.

Blue

Cyan

Green

Yellow

Red

Magenta

White

3/Color

Black

MEMORIAM

RSTEINIAM

ORIO PHILOSOPHICO

LIS HORA IX. RECOLENDAM

INDICUNT

SVPERIORVM
ATVM DECANI

T RELIQVI ASSESSORES

APSODIA

quotidie obuenientium, neque
legibus decifarum.

Collectio III.

PSIAE

INA LANGENHEMIA.

1765.

