Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-793646-p0001-5
DFG

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-793646-p0002-1

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-793646-p0003-6

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-793646-p0004-2

1765.

1. * Ackermannus: Rhapsodia quaestionum in foro quotidie obvenientium, neque tamen legibus decisarum. Collect. 2. Programma, quo memoriam Ackermannianam . . . indicunt.

2 * Bornius: Rhapsodia quaestionum in foro quotidie obvenientium, neque tamen legibus decisarum. Collectio VI. Programma, quo ordinarius senior caeterique fac. jur. assessores memoriam Bornianam indicunt.

3 * Silversteri: Rhapsodia quaestionum in foro quotidie obvenientium, neque tamen legibus decisarum. Coll. 3. Programma, quo . . . rum facultatum decani et reliqui assessores memoriam Silversteinianam indicunt.

4 * Apelius, Henricus Fridericus Innocentius: Programma, quo senior reliquique doctores fac. jur. Lips. summos in jure honores . . . Henrico Friderico Innocentio Apelio collatos indicunt.

1765.*

5. Apel, Henricus Frider. Innocentius: Super legislatione Imperatoris Romanorum Augusti.

6. Bauerus, Henr. Godofredus: De alienatione geradae feminae minoris.

7. Bauerus, Henr. Godofredus: Brevis commentatio super lege, in ambiguis etc. 96 D. d. R. J.

8. Brünning, Christianus Henr.: De tutore aut curatore filii familias impuberis vel minoris

9. Brünning, Christianus Henr.: De judice jurisprudentiae ignaro justo atque legitimo.

10. Brünning, Christianus Henr.: De sponsalibus durante matrimonio contractis.

11. Brünning, Christianus Henr.: De causis cadentis jurisprudentiae post tempora Alexandri Severi.

12. Brünning, Christianus Henr.: De sponso domino dotis a sponsa solutae.

1765

13. Brenning, Christianus Henr: An querela testamenti inofficiosi locum habeat contra testamentum fratris, in quo filias naturalis heres institutus.

14. Brenning, Christianus Henr: De furto rei bonae antea amissae.

15. Brenning, Christianus Henr: De injuria per veritatem illata

16. Heinsius, Gottfried; Ord. phil. ex decanus: De eclipsi solis d. 1 April 1764 Lipsiae observata. Programa, quo ad Frigam orationem memoriae Heinsianae, Rivelianae et Seyfertianae sacram invitat.

17. Herold, Christian Michael: De legatis nuptiarum caussa relictis.

18. Hommel, Carolus Ferdinandus: Rhapsodia quaestionum in foro quotidie obvenientium, neque tamen legibus decisarum. Collectio 7. Programma, quo solennia doctoralia Caroli Augusti Selgmanni indicit.

1765.

19. Hommelius, Carolus Ferdinandus: Principis cura leges.

20. Hommelius, Carolus Ferdinandus: Rhapsodia quaesti num in foro quotidie obvenientium neque tamen legi decisarum. Collectio IV.

21. Hommelius, Carolus Ferdinandus: De habilitate testium in caussa civili.

22. Hommelius, Carolus Ferdinandus: An dominus felo niam contra tertium perpetratam valide remittat

23. Hommelius, Carolus Ferdinandus: Rhapsodia quaesti num in foro quotidie obvenientium neque tamen legibus decisarum. Collectio 5.

24 Klausing, Antonius Ernestus: Controversiae recentissim inter pontificem Romanum et rempublicam Genuensem super legato in Corsicam misso historia, oratione aditi praemissa.

1765

25. Kuestnerus, Christianus Wilhelmus; fac. jur. procancellarius: Remissionem juratae specificationis cum Socini cautela conjunctam cautionem inutilem esse, commonstrat. Programma, quo solemnia doctoralia ... Joannis Friderici Voigtii indicit.

1. Platnerus, Joh. Gottlib: Super dominii civilis in fundis Saxonicis natura

7. Puettmannus, Josias Ludovicus Ernestus: De judicio Curiano. Programma, quo ad audiendam orationem sollemnem invitat.

8. Rivinus, Augustus Florens; fac. jur. procancellarius: Programma, quo summos in jure honores Justo Henningio Hommelio indicit.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-793646-p0010-5

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-793646-p0011-1

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-793646-p0012-6

1
17651.

MEMORIAM
AKERMANNIAM
IN AVDITORIO PETRINO

DIE VIII. FEBRVARII HORA IX. RECOLENDAM

INDICVNT

ORDINARIVS
SENIOR CAETERIQVE FACVLTATIS
IVRIDICAE ASSESSORES

RHAPSODIA
Quaeſtionum in foro quotidie obvenientium, neque tamen legibus deciſarum.

Collectio II.

LIPSIAE
EX OFFICINA LANGENHEMIA.
1765.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-793646-p0013-2

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-793646-p0014-8
DFG

Coeptam ſuperiori anno, cum Memoriam Schüzio-Gersdorfiam celebraremus, telam texere vlterius, propoſitumque noſtrum continuare placet.

OBSERVATIO XVII. Viduas et virgines neque locare poſſe rem immobilem, neque conducere ſine curatoris conſenſu, pronunciauimus, additis rationibus: *Obwohl Beklagte nur den Gebrauch einer Niederlage gegen einen gewiſſen Zins miethweiſe überlaſſen, welches auf keine Art für eine Veräuſerung zu halten, immaſen ſie nur die Nutzungen und den Gebrauch auf einige Zeit Klägern einzuräumen verſprochen, und eingehobener Zins offenbar unter das Fahrniſs zu zehlen, worüber ledige Frauen nach Gefallen ſchalten und walten mögen.* Dennoch aber und dieweil *nicht der Zins, ſondern der überlaſſene Gebrauch eines unbeweglichen Guthes in hauptſächliche Betrachtung kommet, anerwogen ſonſt auf gleiche Weiſe, daſs ein lediges Weib ohne Einwilligung des Vormundes ein Grundſtück ſowohl zu kaufen als zu verkaufen im Stande ſey, weil der Kaufſchilling auch für beweglich Guth zu halten, ſich folgern lieſſe, als woraus die Unrichtigkeit des von Klägern abgeleiteten Schluſſes ſich alſofort ergiebet, auch nur der bereits erhobene Zins, nicht aber der künftighin erſt zu erhebende für Fahrniſs zu achten und die Churfürſtlich Sächſiſche Conſtitutio 15. P. 2. daſs denen ledigen Weibsperſonen mit unbeweglichen Güthern zu thun, was ſie wollen, nicht freyſtehe, hinlängliche Maaſe und Vorſchrift giebet, mithin dieſelben ihre Grundſtücken für ſich allein eben ſo wenig vermiethen, als den Niesbrauch davon jemanden überlaſſen können, allermaaſen auch ein Theil des Grundſtückes, wie in gegenwärtigen Falle die ſtreitige Niederlage, für unbewegliches Güth zu achten; So iſt etc.*

XVIII. In Appendice Ordinationis Saxonicae Electoralis §. *19.* ita ſcriptum: *Und ſoll derjenige, ſo einen oder mehrere ruhige Actus poſſeſſorios, und in poſſeſſione iurium et ſeruitutum, und zwar bey ſeruitutibus continuis wenigſtens eine jährige Poſſeſs, in diſcontinuis aber nebſt ſolcher jährigen Poſſeſs wenigſtens 3. richtige Actus vor ſich hat, in Poſſeſſorio geſchützet werden:* Hi tres actus tantum requiruntur, ſiquis dicat, ſe per annum poſſediſſe. Si autem probet, ſe per 1. 2. 3. et plures annos poſſediſſe, non opus eſt tres actus demonſtrare. Caeterum quae de annua poſſeſſione hic diſpoſita, intellige de quaſi poſſeſſione ſeruitutis. Nam ſi de rebus corporeis quaeſtio ſit, poſſeſſio vnius diei, imo vnius horae, ſufficit, vt in ſummariiſſimo poſſeſſorio obtineas. *Ex ſententia Collegii menſe Septbr. 1761.*

XIX. Stuprata, quae iam ab alio antea vitiata, tamen a poſteriore ſtupratore dotationem iure petit. Dictum enim illud: *aut duc aut dota*, ſatis notum, ſecundum quod dotatio ſurrogatum ductionis, vt ita dicam, quo quis matrimonii neceſſitatem cum ſtuprata ineundi quaſi redimit. Neque eſt, quod verba *Jungfrau*, aut *Unberichtigte Witbe*, in Conſtitutione 27. P. 4, obuenientia nobis obiicias. Nam, quae neque vxor neque vidua eſt, generaliori ſenſu virginem vocamus. Non nego hanc doctrinalem interpreta-

tationem paulo duriorem eſſe, neque ſatis conuenire vulgari locutioni: *Einer den Kranz bezahlen;* ſed quia aequior, recepta. *Unberichtigte Weibsperſon* autem illa eſt, quae non more meretricio viuit. Sane rationi iuris nullo modo aduerſari, vnam foeminam ſaepius, aut a pluribus, dotari vnusquisque facile concedet. Caeterum nota, ſtupratam, ſi iam alii nupſerit, aut cum marito rem habuerit, dotationem fruſtra petere, quoniam nulla ſtupratori electio, vtrum ducere velit? Contra ſi ſtuprator duxerit vxorem aliam, nihilominus dos debetur, item ſi mortuus fuerit. Ceſſat quidem hic quoque electio, neque tamen ſtupratae culpa.

XX. Verba Ordinationis Pr. Recognitae ad tit. 2. §. 6. *Woferne aber ja über der Beſtändigkeit einer von Actuario alleine gefertigten Regiſtratur Zweifel entſtünde, iſt nach Gelegenheit derer dabey vorkommenden Umſtände, oder des hervorſcheinenden Verdachts, entweder von dem Parth, was darinnen enthalten, annoch in ſupplementum zu ſchweren, oder auch von Actuario ſelbſt, die beygemeſſene Unrichtigkeit per purgatorium abzulehnen.* Primum nota verba: *von Actuario alleine*, ex quibus colligimus: regiſtraturam a partibus ſubſcriptam aut in praeſentia Scabinorum exaratam plane impugnari non poſſe. Quod autem additur: ſi dubitatio de regiſtratura oriatur, eam aut a parte per ſuppletorium adhuc confirmandum eſſe, aut iurare debere actuarium, quondam ita intelleximus, vt pars parti ſuper contentis regiſtraturae falſis iusiurandum deferre non poſſit, quoniam non niſi duo illi modi probandi in textu praeſcripti ſint. At nuper ſententiam mutauimus atque etiam iuriiurando locum eſſe, decreuimus. Licitum quidem parti, quae regiſtraturam pro ſe allegat, veritatem eius ſuppletorio confirmare; Quid autem, ſi iure ſuo vti nolit, et iusiurandum deferat, nonne liceat hoc pro ſe introducto iure renunciare?

XXI. Licet iudex, qui defenſionem reo concedit, ſed perluſtrationem actorum denegat, dando datam denegare videatur, eamque ob cauſam MENKE *in Pandect. lib. 2. tit. 13. ſ. XI. et in Synopt. Tractat. Proceſſ. diſſ. Prooemial. 2. §. 13.* edenda eſſe acta exiſtimet, tamen apud nos receptum eſt, defenſuro ſe aduerſus inquiſitionem ſpecialem actorum inſpectionem nullo modo concedendam. Conſentit LVDOVICI *in Peinl. Proceſſe p. 44.* Poſt reſponſionem autem ad articulos, acta omnino communicanda. MENKE *Pandect. lib. 47. tit. 1. ſ. 31.* Debent etiam rationes decidendi et dubitandi ſententiae, qua tortura adiudicatur, inquiſito publicari. Solus gradus diſſimulatur.

XXII. Quondam apud nos vulgaris opinio tenebat: heredem heredis non teneri iuratam ſpecificationem edere, attamen menſe Februario 1758. collectis ſuffragiis contrarium placuit, ex quo tempore heredi quoque heredis eam iniungi mos eſt, ita tamen, vt tantum de credulitate iuret.

XXIII. Res minorum immobiles non aliter valido modo alienari aut locari poſſe, quam per ſubhaſtationem, multorum quondam opinio. Nos ſubhaſtationem nunquam requiſiuimus.

XXIV. Tu-

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-793646-p0016-9

XXIV. Tutelam deferebat iudex HALBAVERO cuidam, qui illam argute hac ratione declinabat. Quatuor videlicet ſibi liberos eſſe allegabat, quos ad excuſationem non ſufficere, modeſte et ingenue fatebatur, quinque enim requiri ſibi admodum notum eſſe. Habeo autem, aiebat porro, tutelas iam binas. Neque iſtae proſunt, tres enim requiruntur; ſcio. At nonne duae hae tutelae locum vnius nati ſuppleuerint? vt quinque habere fingar? Aut ſi magis placet, nonne quatuor liberi, quos habeo, locum tertiae, quae mihi deeſt, tutelae ſuſtinuerint? Ille autem his argumentis vincebat, vt cogi ad ſuſcipiendam tutelam hominem non poſſe, pronunciaremus.

XXV. In pactis dotalibus ineundis mulierem curatoris conſenſu non opus habere, defendunt CARPZOVIVS *ad Conſt. 15. P. 2. defin. XI.* BERGER *in Oeconomia iuris*, MOLLER *in Semeſtribus*, nec non alii propterea, quod matrimonium primario perſonam concernat, bona autem tantem ſecundario. Sed curatorem primario rebus dari. Hoc autem cum rationi iuris Germanici plane inconueniens videretur, nos curatorem ad pacta nuptialia ſponſae neceſſarium eſſe, ſtatuimus, etiamſi mere mobilia marito afferat, MENKENIO *in Pandect. p. 443.* conſentiente.

XXVI. In poſſeſſorio ſummariiſſimo, tanquam proceſſu ſummario, etiam ſummaria reſponſio ſufficit, vt, qui comparuerit et generatim negauerit, pro confeſſo et conuicto haberi nequeat, etiamſi litem non fuerit conteſtatus. Idem de cauſis minutis dicendum.

XXVII. *Halbe Geburth trit einen Grad weiter.* Hoc maiores noſtri, ex nimia in ius Romanum ſuperſtitione, tantum ad fratres fratrumque liberos reſtringebant, permoti auctoritate *nouellae 118. cap. 3.* At poſtquam iuris Germanici notitia melior illuxit, hoc dictum ad omnes omnino cognatos productum eſt. MENKE *Pandect. pag. 587. §. 17.* BERLICH *P. 3. concluſ. 24. n. 92. et 93.* HERTIVS *de Paroem. lib. 1. Paroem. 84.* STRYK *de Succ. ab Inteſt. Diſſ. 3. cap. 3. §. 8.* HORN *Iuriſprud. Feod. cap. 16. §. 5.*

XXVIII. In condictione indebiti hodie vſuras peti poſſe, aſſerit STRYKIVS *in Vſu modern. tit. de condict. indeb.* CARPZOV. *lib. 4. Reſp. 15. num. 21.* propterea, quod noſtris temporibus diſcrimen inter actiones ſtricti iuris et bonae fidei fere ſublatum ſit, ac omnes propemodum actiones bonae fidei videantur. At venia quaeſo! Anne ignoras in condictione indebiti neceſſario requiri, vt accipiens in opinione verſetur: ſibi debitum fuiſſe, quod ſolutum eſt. Nam ſi accipiens in mala fide ſit, furi aequiparatur. *L. 38. §. 1. ff. de ſolut. L. 18. ff. de condict. furt.* Ergo, ſi accipiens in bona fide eſſe debet, fructus lucrabitur. *§. 35. Inſtit. de rer. diuiſ.* Adeoque non eſt ratio vlla, quare a iuris Romani regulis recedamus, quod in iudicio indebiti non vſuras, ſed tantummodo ſortem adiudicat. *L. 1. C. de condict. indebit.* Quodſi autem accipiens in mala ſide ſit, non eſt dubium, quin etiam vſuras reddere debeat. Neque tamen condictio indebiti tunc inſtituenda eſt, ſed condictio furtiua.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-793646-p0017-5

XXIX. Furtum non eſt, ſi quis res ſibi concreditas aufert, requiritur enim neceſſario, vt res ex aliena cuſtodia ablata ſit; itaque pronunciatum fuit: *Dieweil, wenn ein Gaſt in einem Wirthshauſe die Vorhänge einpacket und die ſilbernen Löffel, ſo ihm der Schenckwirth zur Suppe auf den Tiſch geleget, mit ſich nimmet, dieſes ſo wenig für einen Diebſtahl gehalten werden mag, als wenn jemand ein gemiethetes Pferd davon reitet, immaſen ſolches lediglich den Nahmen eines Criminis Stellionatus führet etc.* Item merum ſtellionatus crimen eſt, ſi res alterius non clam, ſed palam ablata: §. 2. Inſtit. de oblig. quae ex delict. *Dieweil Inquiſit nicht heimlicher, ſondern öffentlicher, obwohl liſtiger Weiſe des I. C. v. K. Sachen, als wenn er von ihm abgeſchicket wäre, von deſſen Bedienten ſich geben laſſen und damit fortgegangen, ſolcher Betrug aber kein eigentlicher Diebſtahl zu nennen, ſolchemnach die Todesſtrafe wegfället etc.* Hoc plane certum et a CARPZOVIO *P. 4. Conſt. 33. def. 10.* iamdudum demonſtratum, trituratores frumentum auferentes nunquam poſſe capitaliter puniri. Verba enim *C. C. C. art. 170.* ita accipimus, vt eiusmodi defraudationes tantummodo *Quaſi furta* dicantur. Vide etiam infra Obſeruationem XXXII.

XXX. Vniuerſitati ſi iusiurandum delatum, eligit iuraturos deferens. O. P. R. tit. 18. §. 5. ibi: *Wenn ihnen der Eyd deferiret wird.* Ergo in iure iurando a iudice impoſito, nempe ſuppletorio aut purgatorio, eligit ipſa vniuerſitas iuraturos, item ſi praeſtandum ſit iusiurandum calumniae, in quo nullam habet aduerſarius, ſed ipſa vniuerſitas, optionem. Nuper iusiurandum editionis poſtulabat aduerſarius ab vniuerſitate et iuraturos deſignabat, illa maximopere repugnante, quia in hoc editionis iuramento ipſi vniuerſitati eligendi ius ſit. Nos ita reſpondimus: *Obwohl die Erl. Pr. Ordn. ad tit. 18. §. 5. nur auf den Fall, wenn einer Gemeinde der Eyd zugeſchoben wird, dem Deferenti die Schwörenden zu ernennen nachläſſet, mithin dieſe Verordnung auf die von Richter auferlegten Eyde, dergleichen das Iuramentum editionis iſt, ſich nicht erſtrecket.* Dennoch aber und dieweil, *wenn man auch der Gemeinde bey dem Editions-Eyde die Schwörenden zu ernennnn, nach obiger Regel, nachlaſſen wollte, auch ſothaner Eyd von ihnen wirklich geſchworen würde, nichts deſtoweniger es nachhero dem Producenten noch allemal frey ſtehet, die gefoderten Briefſchaften bey andern zu ſuchen, folglich ihm auch niemand verwehren kann, wenigſtens alsdenn diejenigen Gemeinde Glieder, ſo er jetzo benennet hat, als vermuthliche Beſitzer ſothaner Urkunden anzugeben, mithin wenn letztern Perſonen gleich Anfangs nach deſſen Abſicht der Editions-Eyd (wie in unſern Urthel geſchehen) auferleget wird, Weitläuftigkeiten vermieden und der Gemeinde ſelbſt Zeit und Koſten erſpahret werden, ſo daſs in dieſem Falle blos dieſer erwähnten Vortheile und Abkürzung halber, eine Ausnahme zu machen, welche obige Regel nicht aufhebet, ſondern vielmehr beſtädiget. So iſt etc.* Quid ſi dolo malo deferens eligat noua vniuerſitatis membra, quae in rebus antiquis, de quibus forte agitur, per rerum naturam nullam notitiam habeant? Tunc pronunciamns. *Würden die fol. 130. vorgeſchlagenen Gemeinde Glieder vermittelſt Eydes erhalten, und daſs ſie von dem*

Gegentheile desjenigen, was ſie ſtat der beklagten Gemeinde abſchwören ſollen, nehmlich davon, daſs - - - nicht überzeuget, ſondern ihr fol. 189. gebrauchter Vorwand, daſs ſie als neuerlich in die Gemeinde aufgenommene Einwohner, ob es geſchehen? ſo wenig, als ob es nicht geſchehen? Wiſſenſchaft haben, ſchwören, ſo iſt Kläger ſolchen Falls an die Stelle obgedachter Perſonen 3. oder 4. andere aus der Gemeinde zu N. denen beſſere Wiſſenſchaft beywohnet, zu Ablegung des zuerkanten Eydes zu benennen verbunden. Rationes Dubitandi et Decidendi: *Obwohl Kläger ſich auf das rechtskräftige Urthel ſteiffet, nach welchem diejenigen, ſo er benennet, ſchwören ſollen, mithin da ſolche es zu thun nicht in Stande, eine Ungehorſams Beſchuldigung angebracht, und daſs beklagte Gemeinde ſich an dem Haupteyde verabſäumet habe, in der Meynung ſtehet.* Dennoch aber und dieweil *das rechtskräftige Urthel nur ſoviel, daſs er zu Ablegung des Eydes ſolche Perſonen ernennen ſolle, beſaget,* denen die beſte Wiſſenſchaft von der Sache beywohnet, *welche Worte nicht für überflüſsig anzuſehen, und obgedachte Perſonen einige wahrſcheinliche Urſachen, warum ſie keine Wiſſenſchaft haben können, anführen, unterdeſſen ſolcher zur Zeit noch unbeſchworner Vorwand, in einen bloſſen Anführen beruhet, mithin eine eydliche Beſtärkung von Nöthen, nach deſſen Erfolg Kläger andere Glieder der Gemeinde erkieſen kan, wobey er jedoch, daſs er nicht vorſetzlicher Weiſe abermals ſolche Leute, die weit von Backhauſe wohnen oder anderer Urſachen halber keine Wiſſenſchaft haben können, dazu ausſuche, ſondern ſeine Wahl alſo einrichte, daſs wenn ihm von der Gemeinde ſolcher argen Liſt halber das Iuramentum malitiae dereinſten zugemuthet werden ſollte, er ſein Gewiſſen nicht beſchweren möge, ſich wohl fürzuſehen hat, So iſt etc.* Adde ſi placet LEYSERUM Specimine 143. Medit. 5. et 6.

XXXI. Iuratam ſpecificationem, ſi recte atque argute inſtituat, patrem remittere poſſe, ſequens Reſponſum docebit: *Hat eine nahmhafte Frau ihre annoch lebende ältere Tochter Magdalenen Stohnin und nächſt dieſer die von ihrer verſtorbenen andern Tochter der Fiſcherin hinterlaſſene unmündige Enkel zu Erben eingeſetzet, anbey ſoviel die leztern anbelanget, verordnet: daſs vorbenannte ihre Enkel mehr nicht als diejenigen 200. Thlr. überkommen und erben ſollten, die ſie bey deren leiblichen Vater, George Fiſchern, als ein auſenſtehendes Capital zu fordern habe, jedoch daſs er die Zinſen nicht behalten, ſondern dieſelben dem Hauptſtamme zuwachſen und ſolcher bis zu derer Enkel Mündigkeit hierdurch vergröſſert werden ſolle; dahingegen ſie das übrige alles ihrer älteſten Tochter der Stohnin dergeſtalt vermache, daſs ſolche nicht einmal gehalten ſeyn ſoll, ihren Miterben eine Specification des Nachlaſſes auszuantworten, als welches ſie wohlbedächtig ihr erlaſſe, wie ſie denn ausdrücklich das Gegentheil dergeſtalt verbothen, daſs wenn ihr Eydam, vorbemeldeter Fiſcher, oder derer Enkel Vormund damit nicht zufrieden ſeyn, und erſterer die Zinſen, letzterer aber eine eydliche Specification oder auch Adminiſtrations Rechnung verlangen würden, die Enkel alsdenn nur in Pflichttheile zu Erben eingeſetzet ſeyn ſollten; bey welchen Umſtänden: Ob nicht ſonder Verluſt derer unmündigen Fiſcheriſchen Kinder Erbtheils bis auf das Pflichttheil, deren Vater oder Vormund*

mund die Miterbin, obgenannte Stohnin, zur Herausgabe eines eydlichen Verzeichniſſes über die angemaſete ſämmtliche Verlaſſenſchaft gerichtlich anhalten, oder auch Fiſcher die Zinſen, ohne ſeine Kinder der Gefahr der Enterbung bis auf den Pflichttheil auszuſetzen, mit Recht verlangen könne? rechtlicher Unterricht begehres wird. Ob nun wohl bewährte Rechtslehrer (LEYSER Spec. 92. Med. 3. SCHILTER in Addit. ad Exercit. 38. §. 159.) daſs zum Nachtheil des Pflichttheils die eydliche Specification in einem Teſtamente niemals erlaſſen werden könne, zu behaupten ſuchen, anerwogen Legitima portio auf keine Art und Weiſe mit einiger Condition, wenn ſolche gleich eine poteſtatiua wäre, beläſtiget werden dürfe, ſondern dieſelbe pro non adiecta gehalten werde, L. 32. C. de inoff. teſtam. ibique WISSENBACH, MENKEN. Pandect. lib. 5. tit. 2. §. 16. BERGER Oecon. lib. 2. tit. 4. §. 15. n. 9. auch ſolcher Urſachen halber, der dem Vater in denen Rechten gegönneten Niesbrauch, ſoviel ſeiner Kinder portionem legitimam anbetrift, nicht geſchmälert werden kann, wie es denn faſt ſcheinen will, daſs die letzte Willensſtifterin die Cautelam Socini zum Nachtheil der Geſetze, welche, daſs das Pflichttheil auf keine Weiſe geſchmälert werden ſolle, unterſagen, beygefüget habe; und bekant, daſs ein Erbe diejenigen Bedingungen, ſo wider die Geſetze und guten Sitten laufen zu erfüllen nicht gehalten, hiernächſt derer Fiſcheriſchen Kinder Vormund, wie viel das Pflichttheil betrage, welches er, um zu erſehen, ob ſeine Mündel darinnen verletzet? wiſſen muſs, nicht anders als durch eine eydliche Specification zu erfahren im Stande, hiernächſt die Verordnung römiſcher Geſetze, nach welcher heredi ſuo conditio adſcribi nulla poteſt niſi poteſtatiua, L. vlt. ff. de condit. inſtit. L. 4. L. 5. L. 6. L. 86. D. de hered. inſtit. ſowohl als dasjenige, ſo WERNHER P. I. Obſ. 222. behauptet, einigermaaſen hier einzuſchlagen ſcheinet, weil die Fiſcheriſchen Kinder bis auf das Pflichttheil auf den Fall, wenn eine dritte Perſon, nehmlich ihr Vater, mit dieſer Willens-Verordnung nicht zufrieden ſeyn würde, enterbet; Uebrigens zuweilen wohl geſchehen ſeyn mag, daſs wenn in dergleichen letzten Willens-Verordnung die Worte alſo: Daferne meine Kinder ein Inuentarium verlangen, ſollen ſie bis auf das Pflichttheil enterbet ſeyn, abgefaſſet geweſen, und die Vormünder nichts deſtoweniger auf die Edition eines Inuentarii gedrungen, in einigen Rechtsſtühlen, daſs dieſes denen Unmündigen nichts ſchade, erkant worden, anerwogen die Regel, daſs factum tutoris factum ipſius pupilli ſey, L. 7. D. quand. ex fact. tutoris minores agere vel conuen. poſſ. in poenalibus und odioſis ihren Abfall leidet, arg. L. I. L. 4. D. eod. auch in äuſerſten Falle denen Mündeln die rechtliche Wohlthat der Einſetzung in vorigen Stand (wenn ihnen hierzu, neue und beſondere Vormünder beſtätiget werden, weil die vorigen ihre eigenen Handlungen nicht hinterziehen können) zu ſtatten kommen müſſe. Dennoch aber und dieweil in oftgedachten Teſtamente etwas wider die Geſetze laufendes nicht verordnet, ſondern nur die bekannte und erlaubte Cautela Socini gebrauchet worden, immaſen die Teſtirerin ihre Enkel titulo hororabili gleich Anfangs zu Erben eingeſetzet, wannenhero, auf was Maaſe, daſs ſolches Teſtamentum nullum ſey, behauptet werden könne, gar nicht abzuſehen, ſintemal denen Enkeln

keln

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-793646-p0020-0

keln auf alle Fälle weiter nichts, als actio expletoria oder ſuppletoria zuſtehet; Hiernächſt wohl zu erwegen, daſs portio legitima denen Enkeln, ſine onere hinterlaſſen und nur der Ueberſchuſs mit einer Beſchwerde beleget ſey, als in welchen Falle, wenn nemlich denen Erben mehr als das Pflichttheil beſchieden, und daneben Cautela Socini gebraucht worden iſt, wie obangezogener LEYSER Specim. 93. Medit. 3. *ſelbſt nicht abredig iſt, alle Arten der Conditionen wohl gebrauchet werden mögen, in mehrern Betracht, daſs denen grauatis ſolchenfalls freyſtehet, entweder die Legitimam allein zu begehren, oder aber die Condition zu erfüllen, und keine Urſache zu ergründen, warum bey der Cautela Socini nicht eben ſo gut conditiones caſuales et mixtae, als poteſtatiuae ſtat finden ſollten, zumal da in gegenwärtigen Falle ſui heredes, quos foemina non habet, keinesweges vorhanden, und die Worte des Teſtaments: daſs wenn der Vormund oder Vater nicht zufrieden ſeyn, ſondern jener den Niesbrauch, dieſer aber ein Inuentarium verlangen würden, die Fiſcheriſchen Kinder bis auf den Pflichttheil enterbet ſeyn ſollten, gemeſſene Vorſchrift geben, obwohl das Mittel, welches* BERGER in Oeconomia Iuris lib. 2. tit. 4. th. 50. not. 9. *in folgenden Worten ertheilet: „Inuentarium ſeu Specificationem Iuratam a marito in teſtamento remitti poteſt vxori, arg. L. vlt. §. 1. C. arbitr. tut. modo ne „legitima liberorum laedatur. Nihil tamen vetat, quo minus ſuper dolo vi„duae iusiurandum idque vel purgatorium a iudice, exiſtentibus ſcilicet indiciis, vel „iudiciale ab aduerſa parte deferri poſſit„ zuweilen mit einigen Erfolge gebrauchet worden ſeyn kan; So werden die Fiſcheriſchen Kinder, in Fall entweder der Vater den Niesbrauch, oder deren Vormund eine eydliche Specification verlanget, des Ueberſchuſſes von der Legitima, denen Rechten nach verluſtig.*

XXXII. Furtum, quaerebatur, an conſummatum eſſet? ſi fur rem ablatam aliena domo quidem exportaſſet, neque tamen in ſuam domum intuliſſet, ſed in media via deprehenderetur. Negauimus. Nam etiamſi apud Romanos, vt ex notione furti manifeſti intelligitur, furtum ſola contrectatione abſolueretur, tamen alia ratio eſt iuris Germanici, quo furtum non, vt apud Romanos, priuatum et leue delictum, ſed capitale crimen, neque fur quisquam alius, niſi qui in ſuam cuſtodiam rem transtulerit. Nam furtum ab auferendo dictum. *Ordin. Caroli V. Crim.* art. 157. ibi: *ehe er damit in ſeine Gewahrſam kommet*, et art. 167. ibi: *heimlicher Weiſs nimmt, und hinwegträget.* CARPZOV. *P. 2. Quaeſt. Crim. 85. n. 2.* At vero, ſi res domo aliena exportauerit, atque in via cuſtodiae cauſa inter frutices abſcondiderit, aut terrae infoderit animo eas res commodiori tempore inde domum reportandi, pro conſummato habetur, quia haec eſt ſpecies ſuae cuſtodiae. Attamen, ſi non in via, ſed in iisdem aedibus ex culina res ablatas in cella aut horto ad easdem aedes pertinente, abſcondat, pro furto conſummato non habetur. Vide etiam ſupra Obſeruationem XXIX.

XXXIII. Res mere facultatis dicuntur, quando faciens libertatem naturalem pro ſe habet. Libertas autem naturalis eſt poteſtas faciendi, quae velis, *niſi, ſi quid iure, aut priuilegio, aut conuentione prohibeatur.* Quaerimus: vtrum haec naturalis libertas non vſu amitti, ſiue praeſcribi poſſit,

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-793646-p0021-6

vt facere quis non debeat, quod alias omni iure facere cuique licet, v. c. Titius per tempus praeſcriptum ſolus in ciuitate rubra veſte vſus eſt, an prohibere poteſt, ne alius rubram veſtem induat? item: Romam non profectus ſum per quadraginta annos, an quis ergo mihi iure interdicat, ne, ſi velim, proficiſcar? Ridicula hercle! prohibitio. Mirum ergo, doctos homines in rebus ſimilibus haerere, et ambigere, an, ſi quis in piſtrina quadam per triginta annos ſemper ſuum frumentum contuderit, piſtrinae exercitor vetare poſſit, ne alibi molat. Solus per immemoriale tempus in taberna vinum vendidiſti, nonne ergo et alius hederam ſuſpendere poſſit? Imo vero poteſt. Nec dubium quin feneſtras in proprio pariete aperire, aut lumina vicini obſcurare, ſacerdotem pagi et ludi moderatorem inuitare ad nuptiales vel baptiſmales epulas ad res libertatis naturalis, quae vſu nec adquiruntur nec amittuntur, referri poſſint. Depreſſiores aedes vicinus etiamſi habuerit meis per triginta annos, nec tamen impedire poſſum, quo minus altius tollat; nec alium ab exſtructione nouae molae in flumine publico eo nomine arcere, quia ipſe in eodem flumine molam longiſſimo tempore ſolus habui. Obuenit etiam haec quaeſtio in iure publico et gentium; nam licet centum annis Belgae ſoli ad Indos nauigarint, tamen licuit Britannis idem facere, et longiſſimo tempore etiamſi ſtatus Imperii ex gente Auſtriaca Imperatores elegerint, nemo tamen dubitauit, quin et Bauarum et Lotharingum eligere licuerit. Haec exempla ſufficiant, ad illuſtrandum, res merae facultatis non vtendo nullo modo amitti h. e. non praeſcribi. *L. 2. ff. de via publ. L. 45. ff. de vſurpat. L. 18. ſ. vlt. ff. quemadm. ſeruit. amitt.* Recte plane et ſapienter Lex Scribonia ſolum temporis lapſum, ſi iuſtus titulus deſit, nullam producere voluit obligationem, adeoque nec prohibendi ius, quia obligatio et ius ſunt duo correlata. Nec obſtat doctrinae noſtrae in manifeſto mendo cubans *L. 7. ff. de diuerſ. temp. praeſcript.* vtpote cui *L. 45. ff. de vſurpat.* plane atque adeo quidem contraria, vt dubium non ſit, illam per hanc iamdudum obliteratam eſſe. Dicamus tamen quomodo et res merae libertatis naturalis quandoque reſtringi ac praeſcribi poſſint, nempe: ſi alicui vſum ſuae libertatis naturalis interdixerim et ille adquieuerit *L. 22. ff. de oper. libert. L. 2. C. de Seruit.* CARPZOV. *P. 2. Conſtitut. 4. Defin. 13.* WERNHER *P. 2. Obſ. 375. et P. 3. Obſ. 81.* Haec prohibitio et alterius patientia fundamentum eſſe debet actionis, non tantum in petitorio, verum etiam in POSSESSORIO SVMMARIISSIMO, vtpote in quo poſſidens cauſa cadit eiusque libellus reiicitur, ſi in tali cauſa ſoli poſſeſſioni nitatur, nihilque de prohibitione et obedientia ſiue, vt ita dicam, adquieſcentia alterius, quae duo libelli primaria capita, contineat. BERGER *Oecon. Iur. lib. 4. tit. 30. th. 5. not. 11.* WERNHER *P. 1. Obſ. 87.* Debebant eandem ob rationem, quia pati et non pati res merae facultatis eſt, nec viae, nec ligni immittendi, nec ſtillicidii, nec aliae ſeruitutes praeſcribi, ſed leges Iuſtiniani in AFFIRMATIVIS ſeruitutibus ſolam poſſeſſionem et temporis lapſum ſufficere voluerunt, adeoque a regula a nobis tradita in his, vt dicuntur, affirmatiuis ſeruitutibus exceptionem conſtituerunt, quae tamen non ſubuer-

tit regulam, ſed magis magisque confirmat. Error autem doctorum maximus, qui hanc exceptionem pro regula vendidant. Vidimus huc vsque, quae res pro rebus merae facultatis haberi debeant, iam e contrario exempla afferenda ſpecierum eiusmodi, quae perperam rebus merae facultatis annumeratae ſunt. In qua quidem materia admodum difficili, vt quae res merae facultatis ſint, nec ne? eo melius appareat, probe animaduertendum eſt, nos libertatem naturalem dixiſſe facultatem faciendi quae velis, *praeterquam, ſi quid iure v. c. priuilegio aut conuentione prohibeatur.* Nota ergo omnia iura, quae alicui ex priuilegio aut contractu competunt, non eſſe rebus merae facultatis comparanda, vt ſine periculo omitti poſſint, ſed potius non vtendo perire. Igitur a ſubditis loco operarum ruſticarum vel gallinarum cenſualium pretium exigere, inter res merae facultatis non retulerim, quia id ius non natura dominis competit, ſed ex pacto. Quaecunque autem iure vel pacto quaeſita ſunt, non vtendo amittuntur. *L. 1. ff. de nundin.* Sic vbi cereuiſiae coquendae vel vendendae ius ex priuilegio competit, is qui hoc iure longiſſimo tempore non vtatur, perdit. Eandem ob rationem dicimus ius a ruſticis operas exigendi non vtendo vtique amitti, quia hoc ius naturale non eſt, ſed pacto adquiſitum. Caue etiam, ne ius in comitiis Imperii ſuffragium ferendi, vel non ferendi, inter res merae facultatis referas. Nam, ſi quis iura ciuili lege aut conuentione introducta per longiſſimum tempus intermittat, iis excidit, quod in rebus libertatis naturalis ſe aliter habet. Breuiter, vt ſcias, quae res non vtendo amittantur, nota regulam: Quaecunque vſu adquiri poſſunt, illa non vtendo pereunt. Quid quod? etiam in ſeruitutibus NEGATIVIS cauſa cadit poſſeſſorium ſummariiſſimum inſtituens, ſi ſoli poſſeſſioni innitatur, debet enim neceſſario prohibitio petitoris et obedientia rei libello inſeri ac probari. Neque ſola prohibitio ſufficit, ni etiam alterum acquieuiſſe probetur. ROSENTHAL *de Feudis cap. 5. concluſ. 25.* WERNHER *P. 1. Obſ. 87.* et *P. 9. Obſ. 41.* Etiamſi enim demonſtrem, me eſſe in poſſeſſione piſcandi, lignandi, paſcendi aut cauponam vel molendinum habendi, ex eo tamen non ſequitur, me eſſe in poſſeſſione prohibendi, ne alius paſcat, aut cauponariam exerceat. RICHTER *P. 1. Conſ. 55. num. 13.* BERLICH *Deciſ. 5. num. 1.* Nempe diuturna poſſeſſio, ius quidem meum confirmat, nullum autem operatur ius prohibendi. Debet igitur Poſſeſſorium Summariiſſimum ſuper his rebus inſtituens neceſſario dicere, ſe eſſe in poſſeſſione prohibendi, ne alius ſua libertate naturali vtatur.

XXXIV. Reſtrictam eſſe ſeruitutem alteri conſtitutam, qui in libello aſſerat, eum actione negatoria vti non poſſe, nonnulli exiſtimant. Quomodo enim, inquiunt, poſſit is in libertate naturali ſe fundare, qui ipſe in libello aſſerit, ſuum fundum ſeruire? Imo videri poteſt non negare, ſed potius hoc ipſum: reſtrictam eſſe ſeruitutem, affirmare. Tunc autem in actione negatoria actori iniungendam probationem eſſe, quoties ſimul aliquid affirmatur. LEYSER *Specim. 109. Medit. 7.* BERGER *Oecon. Iur. lib. 2. tit. 3. th. 22. not. 5.* Nos vero etiam contra eum, qui ſeruitutem vltra modum extendit, negatoriam actionem ſaepe admiſimus et probationem impoſuimus

 reo.

reo. Non enim petitor in actione negatoria a probatione propterea liberatur, quod libertas naturalis pro eo militat, ſed quoniam factum negantis per rerum naturam nulla probatio. Itaque ſi dicat: Conceſſi quidem vicino, vt paſcere centum oues poſſit, ſed plures ille inducit, quid quaeſo hoc aliud, niſi: Nego, aduerſario ius eſſe, vltra centum oues paſcendi. Itaque non actor reſtrictionem ſeruitutis, ſed reus hic quoque ius ſuum probare tenetur MENKE *Pandect. l. 8. tit. 5. ſ. 10.* Ecce Reſponſum: *Obwohl Klägere, daſs Beklagter die Triftgerechtigkeit habe, zugeſtehen, und nur dieſes einzige, daſs er ihnen das Sömmern zu verwehren berechtiget, verneinen, mithin es ſcheinen wil, als wenn ſie die angezogene Einſchränkung des Klägern in übrigen zugeſtandenen Befugniſſes, erweiſen müſten, zumal da die Eigenthümer derer dienſtbaren Güther, nichts zum Nachtheil des Dominantis vornehmen dürfen.* L. 21. ff. de ſeruit. vrb. praed. L. 9. ſi ſeruit. vind. L. 6. §. vlt. eod. Dennoch aber und dieweil *eine Negatoriſche Klage angeſtellet, deren Natur und Eigenſchaften, daſs Beklagter erweiſen müſſe, mit ſich bringet, und wenn Klägere nicht ſömmern dürfen, ſie, dem Anführen nach, kein Vieh halten können, und ihre Wirthſchaft unerſetzlichen Schaden leidet, worauf gleichwohl zum Theil das öffentliche Wohl eines Landes beruhet, und wenn gleich Klägere die Trift verſprochen, ſolches doch, dem Landes-Gebrauche nach, nur von dem Falle, wenn nichts auf ihren Feldern ſtehet, anzunehmen, da ſie übrigens Kraft des habenden Eigenthums ſich ihrer Aeker nach Gefallen gebrauchen, ſolchemnach, wenn Beklagter nicht das Gegentheil darthut, auch die Brache mit Kraut und Erdäpfeln wohl beſäen mögen, wie denn in Rechten alle, und um ſo viel mehr eine ungewöhnliche und allzuharte Dienſtbarkeit verhaſt, weshalber man ſolche eher einzuſchränken, als zu erweitern ſuchen muſs etc.*

XXXV. In fideicommiſſo particulari Trebellianica non deducitur *L. 67. §. fin. ad L. Falcid. L. 1. §. 19. L. 28. §. fin. L. 55. §. 2. ad SCt. Trebell.* Attamen detrahitur ab huiusmodi fideicommiſſis Falcidia. *L. 18. ff. ad L. Falcid.* quia particularia fideicommiſſa omnino legatis Iuſtinianus aequiparauit.

XXXVI. Electio non tranſit ad heredes, ſiue lege, ſiue teſtamento data ſit. *Conſtit. Elect. 15. P. 3. L. 44. in fin. ff. de condit. et demonſtrat.* Idem ſi ex contractu debeatur, tunc enim obligatio quamquam ad heredes tranſeat, tamen eligendi ius non tranſit *L. 76. ff. de verb. oblig.* ibique DONELLVS. At optionis ius heredi datur *§. 23. Inſtit. de legat.* Hoc optionis legatum quomodo ab electionis legato differat, docent elementarii libelli.

XXXVII. Si in re emta agnati venditoris ex conſanguinitate retractum *legalem* exerceant atque rem euincant, venditor nullam emtori euictionem praeſtat. Poterat enim, imo debebat, emtor conditionem rei emtae ſcire. *L. 27. C. de euiction.* Ideoque tali in caſu pronuntiauimus: *Daſs die unternommene Litis-Denunciation nicht ſtat hat.* Aliter ſe res habet in retractu conuentionali. Quomodo enim emtor pacta priuatim a venditore cum perſonis alienis inita ſcire potuit?

Non capiunt plura paginae, quamobrem ſine vlteriori mora ad rem, de qua potiſſimum agitur, nos conuertamus. Indicenda nimirum Oratio anniuerſaria in memoriam IOHANNIS SIEGEFRIDI AKERMANNI, mercatoris quondam Lipſienſis in iuris ſtudioſos ſtipendio legato liberaliſſimi. Eam habebit Nobiliſſimus IACOBVS FRIDERICVS MENSER, LIPSIENSIS, atque obiter *de mutata ſeruorum per religionem chriſtianam conditione* declamabit. Igitur Rectorem Academiae Magnificum, Illuſtriſſimos Comites, caeterosque noſtrae Vniuerſitatis Proceres Ciuesque humaniſſime rogamus, vt adeſſe atque eum beneuole audire velint.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-793646-p0024-3

ULB Halle 3
005 423 643

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-793646-p0025-9

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-793646-p0026-4

1
1765.1.

MEMORIAM
AKERMANNIAM
IN AVDITORIO PETRINO

DIE VIII. FEBRVARII HORA IX. RECOLENDAM

INDICVNT

ORDINARIVS
SENIOR CAETERIQVE FACVLTATIS
IVRIDICAE ASSESSORES

RHAPSODIA
Quaeſtionum in foro quotidie obvenientium, neque tamen legibus deciſarum.

Collectio II.

LIPSIAE
EX OFFICINA LANGENHEMIA.
1765.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-793646-p0027-0