

The
...
als



Ex officina librorum Rengeria
ad miki pretio 1-8 gpl cruda
comparari materiam

ad liq. $\frac{2}{1-10}$ gpl.

D. IVSTI CLAPROTHI

P. P. O. FACVLTATIS IVRIDICAE ASSESSORIS
EXTRAORDINARIJ.

IVRISPRVDENTIAE
HEVREMATICAЕ

PARS PRIOR

SECTIONEM GENERALEM ET
MATERIAM FACTORVM
COMPLECTENS.

EDITIO ALTERA.



*N^o 9 Land
Halsc 1778.*

GOTTINGÆ

SVMTIBVS VIDVAE ABRAMI VANDENHOECK
c1o1occlxxiii.



6835

54286

u





PRAEFATIO PRIMAE EDITIONIS.

Non deficiunt quidem tractatus, nec defunt magni nominis viri, qui materiam de negotiis ciuilibus rite ordinandis illustrarunt. Quamuis autem meritis alicuius quidpiam detrudere mihi in mentem non veniat, tamen opus operatum me non
* 2 fecif-

P R A E F A T I O.

fecisse, cum idem argumentum persecutus sim, iustos et aequos rerum arbitratore sibi persuasuros, certus confido. Haud enim ingrata fore operam existimo, quam in colligendis et ordinandis generalibus principiis, quae Sectionem generalem occupant, impendi. Etiam Sectio specialis eiusmodi conventionibus locupletata inuenitur, quae frustra alibi quaeruntur. Nihil opinionibus, nihil Schlenkeriano tribui, sed totus fui in ipsis Legum verbis manu volendis, et rationibus ex ipsa negotii natura deducendis. Illam vero Juris tractandi rationem haud minus iucundam quam fecundam esse, ex singulis fere titulis apparebit. Quo autem ordi-

di-

dinatus rem exponerem, stricte in iis substiti, quae ius conventionum concernunt; nec iniuris realis vel actionum campum latius diuagare concinnum duxi, quam per solum indicem brevissime licuit. Quod vero saepius materias, quae separatum titulum Digestorum occupant, unico paragrapho inclusas inuenies, hoc mihi vitio verti non poterit. Aut enim manifesta connexio materiarum hunc ordinem exigebat, aut pluribus paragraphis opus non erat, quia in ipsis paragraphis ea satis distincta apparent, quae separatam desiderant tractationem. Breuitati maximopere studui: et si interdum nimia videri posset, Legum euolutio euidentiore

P R A E F A T I O.

praestabit intellectum. Hanc
viam Legum cupidae iuuentuti
tanquam eam, quae proxime ad
veritatem ducit, vehementer
commendo. Haec sola secura
atque iucunda; difficilis vero
exitus ex labyrintho opinionum.
Inde etiam est, quod Autorum
cohortes frustra quaeres in hoc
libello, quippe qui saepe tan-
tummodo ex folis Lexicis excri-
buntur. Talem scholasticam va-
nitatem, haud satis deridendam,
cum aliis sesquipedalibus indi-
cibus Legum emendatarum vel
explicatarum studio deuitavi.
Sola mihi placuit veritas atque
utilitas; maxime, cum tam im-
mensus sit utilium rerum cogno-
scendarum ambitus, vt si nobis
consulere velimus, superseden-
dum

P R A E F A T I O .

dum nobis sit superfluis et inutilibus tractatibus. Dab. Gottin-
gae M. Septembr. c1010cclxii,

PRAEFATIO HVIVS
EDITIONIS.

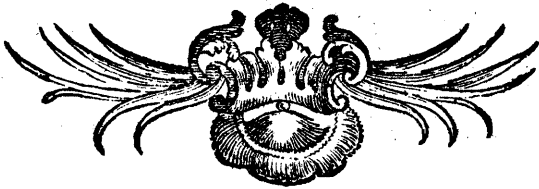
Iam diu desiderata fuit noua huius libelli editio, cui desiderio iam satisfacio. Praeter errores typographicos, nihil, de quo lectorem admonere operae pretium est, mutatum inuenies in hac noua editione. Eo libentius a mutationibus abstinui, ne iis inutilis sit hic libellus, qui priorem editionem possident. Vt porro

P R A E F A T I O.

utilitatem iis praestet, quibus
pacta rite et secure ineundi ani-
mus est, et opto et haud vanus
spero. Dab. Gottingae in feriis
autumnalibus. MDCCLXXIII.



CON-



CONSPECTVS.

CAPVT PRAELIMINARE.

DE

UTILITATE ET SUBSIDIIS IURISPRVDENTIAE CAVENTIS.

§. 1. de vtilitate materiae. §. 2. de subsidiis.

SECTIO I. GENERALIS.

DE NEGOTIORUM CIVILIVM INDOLE IN GENERE.

CAPVT I.

DE

CONSENSUS NATURA INDE DESCENDENTE IURE ET
OBLIGATIONE, ILLIVSQUE CONTRARIIS.

§. 3. Definitio consensus. §. 4. diuisiones consen-
sus. §. 5. de tractatibus et punctatione. §. 6. de
consensus contrariis. §. 7. definitio iuris et obliga-
tionis. §. 8. de diuisionibus obligationis et Iuris.

CAPVT II.

DE

PERSONARUM PACISCENTIVM HABILITATE CIVILI.

§. 9. Casus negatiui. §. 10. de personis, quae ad
conventionem concurrunt. §. 11. quatenus maiora
valeant. §. 12. de correali obligatione.

CAPVT I. I.

DE

REBUS, QUAE OBIECTVM CONVENTIONIS CONSTITUUNT.

§. 13. de obiecto negotiorum ciuiliu. §. 14. de
obiecti causa determi natione.

CONSPECTVS.

CAPVT IV.

DE

DIVISIONIBUS NEGOTIORUM CIVILIVM.

§. 15. de obligationibus immediate ex Lege descendentibus. §. 16. de obligationibus mediatis ex consensu unilateralis. §. 17. de obligationibus ex consensu geminato et quidem de pactis. §. 18. de contractibus eorumque speciebus. §. 19. de contractibus certi et incerti. §. 20. de contractibus spei vel aleae. §. 21. de reliquis contractuum diuisionibus a) de contractibus b. f. et stricti Juris. §. 22. b) de contractibus unilateralibus et bilateralibus. §. 23. c) de contractibus onerosis et gratuitis. §. 24. de contractibus d) accessoriis et e) adiecticiae qualitatis. §. 25. f) de contractibus in scriptis celebratis. §. 26. g) de contractu primo et renouato. §. 27. h) de contractibus Juris in re et ad rem translatiuis. §. 28. i) de contractibus infamantibus. §. 29. l) de contractibus puris et restrictis. §. 30. m) de contractu simplici et cumulato. §. 31. n) de contractibus claudicantibus. §. 32. o) de contractibus prohibitis. §. 33. p) de tacitis conuentionibus remissive. §. 34. q) de obligationibus quae quasi ex contractibus nascuntur. §. 35. de conuentionibus publicis. §. 36. monitum de contractibus Juris Germ. et hodierni.

CAPVT V.

DE

CAUTELIS IN GENERE,

§. 37. Idea cautionis s. cautelae et limites. §. 38. de cautelarum diuisionibus. §. 39. de cautelis facti. §. 40. de cautelis quae Jus concernunt.

CAPVT VI.

DE

RENUNCIATIONIBUS ET RESERVATIONIBUS.

§. 41. Definitio et diuisiones. §. 42. forma renunciationis. §. 43. Epicrisis vulgarium renunciationum. §. 44. de reservatione.

CAPVT

CONSPECTVS.

CAPVT VII.

DE

PLACITIS PARTIUM ET INSTRUMENTO.

§ 45. de placitis partium consignandis, §. 46. Dispositio instrumenti. §. 47. de iis quae post confectum instrumentum vtiliter suscipiuntur. §. 48. de forma instrumenti, subscriptione eiusque extraditione.

CAPVT VIII.

DE

INTERPRETATIONE NEGOTIORUM CIVILIUM.

§ 49. Regulae interpretandi.

CAPVT IX.

DE

MODIS DISSOLVENDI CONTRACTUS.

§. 50. De nullitate contractus. §. 51. de resolutione contractus validi mediante remedio extraordinario. §. 52. de resolutione contractus validi sed restricti. §. 53. de resolutione contractus validi puri per pactum adiectum 1) de additione in diem. §. 54. 2) de pacto commissorio. §. 55. de pacto displicentiae. §. 56. de rescissione contractus propter laesionem ultra dimidium. §. 57. de resolutione contractus ope Edicti aedilicii remissive. §. 58. de resolutione contractus quae morte contingit. §. 59. de resolutione contractus per mutuum dissensum. §. 60. de resolutione contractus propter insignem mutationem circumstantiarum. §. 61. de modo tollendi obligationem mediante nouatione. §. 62. de modis tollendi obligationem per solutionem. §. 63. de reputatione solutionis intuitu plurium causarum debendi. §. 64. de resolutione contractus, quae fit mediante compensatione. §. 65. de resolutione contractus, quae contingit per interitum speciei. §. 66. de resolutione contractus per confusionem. §. 67. de dissolutione contractus per concursum duarum causarum lucratuarum. §. 68. de dissolutione contractus

CONSPECTVS.

tractus per praescriptionem. §. 69. de dissolutione contractus per vindictam priuatam. §. 70. de dissolutione contractus per acceptilationem et pactum remissorium. §. 71. de dissolutione contractus, quae fit in poenam non factae professionis.

SECTIO II. SPECIALIS.

DE

SINGULIS NEGOTIIS IN SPECIE.

CAPVT I.

DE

PACTIS PRAESTANTIORIBUS.

TITVLVS I.

DE

TRACTATU FINIUM (vulgo Gränz; Reccesse.)

§. 72. Occasio tractationis. §. 73. de personis. §. 74. de forma conuentionis. §. 75. de instrumenti structura.

TITVLVS II.

DE

TRACTATU IURISDICTIONIS VULGO IURISDICTIONS-RECESSSE.

§. 76. Occasio huius tractatus. §. 77. de personis remissive, de conuentionis forma et instrumento.

TITVLVS III.

DE

TRACTATIBUS VENATIONIS ET FORESTI vulgo Forst- und Jagd; RECESSSE.

§. 78. Occasio et personae paciscentes remissive. §. 79. de forma conuentionis et instrumento A) quoad venationem. §. 80. B) intuitu foresti.

TITVLVS IV.

DE

CONVENTIONIBUS SUPER PASTU s. Weyde; Reccessse.

§. 81. Necessitas eiusmodi conuentionis. §. 82. de capitibus conuentionis.

TITV-

CONSPECTVS.

TITVLVS V.

DE

CONVENTIONIBUS SVPER SERVITIIS vulgo *Dienst-Receſſe*.

§. 83. Occaſio et vtilitas conuentionis. §. 84. de perſonis. §. 85. capita conuentionis.

TITVLVS VI.

DE

CONVENTIONIBUS SUPER DECIMIS vulgo *Zehnt-Receſſe*.

§. 86. Occaſio conuentionis. §. 87. de perſonis. §. 88. capita conuentionis.

TITVLVS VII.

DE

CONVENTIONIBUS QUIBUS SERVITUTES CONSTITUUNTUR IN GENERE.

§. 89. Occaſio et vtilitas conuentionis. §. 90. de perſonis. §. 91. conuentionis capita. §. 92. conuentionis.

TITVLVS VIII.

DE

PACTIS FAMILIAE.

§. 93. Occaſio conuentionis. §. 94. de perſonis. §. 95. capita conuentiones reſpectu Juris perſonarum. §. 96. de conſeruatione bonorum. §. 97. de Juribus eccleſiaſticis. §. 98. de Jure feudali α) actiuo. §. 99. β) de Jure feudali paſſiuo. §. 100. de Jure cenſitico, villicali, emphyteuticario. §. 101. de Jurisdictione. §. 102. de Venatione et Forestis. §. 103. de ſanctione pacti. §. 104. de conuentibus familiae von Familien-Tagen. §. 105. de compromiſſo. §. 106. de modis firmandi pacta familiae veris et ſpurii. §. 107. de ſubſcriptione, ſubſignatione et aſſeruatione instrumenti. §. 108. de pactis ſinem deſenſionis habentibus.

TITV.

CONSPECTVS.

TITVLVS IX.

DE
COMPROMISSIS.

§. 109. Definitio et diuisiones. §. 110. de personis compromittentibus. §. 111. de arbitro et superarbitro. §. 112. de compromisso eiusque effectibus. §. 113. de recepto eiusque effectibus. §. 114. de modo procedendi. §. 115. de effectu laudi. §. 116. de modis dissoluendi tam compromissam quam receptam.

TITVLVS X.

DE
DONATIONIBUS INTER VIVOS.

§. 117. De donationis idea et speciebus. §. 118. de personis et de obiecto. §. 119. de capitibus conuentionis. §. 120. de reuocatione donationis.

TITVLVS XI.

DE
DONATIONIBUS MORTIS CAUSA.

§. 121. Idea mortis causa donationis eiusque species. §. 122. de forma et capitibus conuentionis. §. 123. de effectibus.

TITVLVS XII.

DE
TRANSACTIONIBUS.

§. 124. Definitio et species. §. 125. de personis. §. 126. de obiecto transactionis. §. 127. de capitibus transactionis et instrumenti structura. §. 128. de effectu transactionis eiusque reuocatione.

TITVLVS XIII.

DE
DIVISIONE COMMUNIS HEREDITATIS.

§. 129. Connexio. §. 130. Definitio, personae et Jura communis hereditatis, §. 131. de massae constitutione et liquidatione. §. 131. de ipsa diuisione.
§. 133.

CONSPICUUS.

§. 133. de effectibus diuisionis. §. 134. de instrumento diuisionis (vulgo Theilungß = Reccfs.)

TITVLVS XIV.

DE

PACTIS DOTALIBUS PERSONARUM ILLVSTRIUM ET
CIVICAE CONDITIONIS.

§. 135. de pactis dotalibus secundum Jus romanum. §. 136. Differentiae hodierni et romani Juris. §. 137. de personis §. 138. de conuentionibus super iuribus matrimonii. §. 139. de arrha sponsalitia. §. 140. de dotis constitutione, §. 141. de amissione dotis et donationis propter nuptias. §. 142. de repetitione dotis, quae fit durante matrimonio. §. 143. de repetitione dotis soluto per mortem vxoris matrimonio. §. 144. de repetitione dotis post mortem mariti. §. 145. de tempore et modo repetitionis. §. 146. de beneficio competentiae. §. 147. de quibusdam iuribus singularibus dotis. §. 148. de paraphernalibus. §. 149. de donatione propter nuptias (die Wiederlage) §. 150. de Morgengaba. §. 151. de dotalitio (Witthum, Doarium, Leibgeding) §. 152. de vidualitio. §. 153. de vitalitio. §. 154. de pecunia lusoria (Hand = oder Spiel = Gelder) §. 155. de aquaestu coniugali. §. 156. de apparatu et instructu muliebri (die Aussteuer, Kisten = und Kasten = Pfand) §. 157. de Successione 1) marito praemortuo. §. 158. de renunciationibus. §. 159. de modis tollendi pacta dotalia. §. 160. Singularia pactorum dotalium mixtorum.

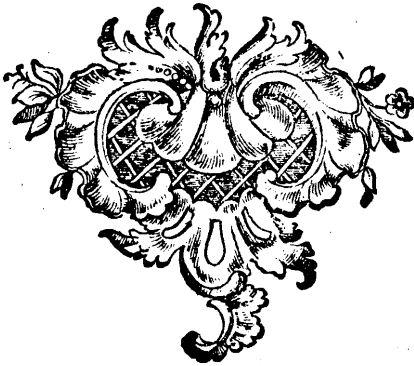
CONSPECTVS.

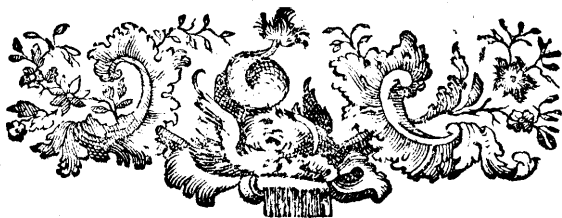
TITVLVS XV.

DE

INSTRUMENTO ASSECURATIONIS VULGO POLIZZA,
POLICE.

§. 161. Definitio. §. 162. de personis. §. 163. de capitibus conuentionis. §. 164. de rebus quae in Affecurationem veniunt. §. 165. de damni qualitate. §. 166. de pretio periculi suscepti, vulgo *Premie*, *Priem^e Geld*, *Prime*. §. 167. de modis quibus contractus Affecurationistollitur. §. 168. de constituto et pacto hypothecae remissive.





CAPVT PRAELIMINARE

DE

VTILITAE ET SVBSIDIIS IVRISPRVDENTIAE CAVENTIS.

§. I.

Laus materiae.

Inter alios, quibus legum scientia in vsum deducitur, modos, haud infimus est, qui in negotiis ciuilibus rite et secure ordinandis consistit, *Iurisprudentia cauens, heurematica, cautelaris* vocata. Haec enim in litibus praescindendis versatur, et omnem laudem meretur si huic fini; non vero ad circumueniendum alterum adhibeantur cautelae, qui abusus praestantiae cautelarum nihil detrahit, cum saluberrimum quiduis, ex abusu, non nisi imbecilli iudicio, aestimetur. Dolendum vero est, hanc iurisprudentiae partem, pacis, concordiae et

A

tran-

tranquillitatis conciliatricem, impari studio tractatam, imo hominibus semidoctis, *Notariis*, passim etiam scribis, custodibus templi, ministris verbi diuini, maxime in pagis, relictam videre, qui partim ignorantia, partim etiam mala intentione, paciscentes in discordia, saepe etiam dispendia et ruinas protrudunt, cui abusui obuiam ire iis incumbit, qui salutis publicae gubernacula gerunt. Benignius cum hac Iurisprudentiae haud ignobili parte fecerunt Romani, qui summorum Ictorum consiliis utebantur (a). Hodie tam utile quam necessarium est, contractuum penitioem naturam sibi familiarem reddere, tum quia Iudices in confirmandis contractibus felices progressus vix aliter facere possunt, imo Iudices in pagis, secundum plurima Iura prouincialia, ipsi contractibus ordinandis incumbere iussi sunt, tum quia Aduocatus, quod auream praxin constituit, interdum adhibetur, et si vnus vel alter in hac re officii vel artis, quam profitetur, male fecerit, partibus damnum resarcire tenetur (b).

(a) L. antepenult. D. de *Iurisprud. cau.* Briss. de reb. cred. (XII. I.) L. de form. L. 7. p. 461. 88 §. fin. de Leg. 2. HEINECCII praefatio de Iurisprudentia heuremat. Cic. Epist. ad Q. Frat. II, 14. (b) Ord. Nor. Maximil. Prooem. §. I. Tit. caut. cont. HERTII D. 4. §. 2. et 3.

§. 2.

De subsidiis.

Cui autem hanc Jurisprudentiae partem excolendi animus est, 1) naturalibus obligationum principiis, in defectu normarum positivarum applicandis, nec minus 2) solida theoria iuris positivi instructus esse debet, ita ut cognitum habeat (*a*), quaenam personae contractui accedere debeant (*b*), quaenam essentialia, naturalia, et accidentalia, noxia, superflua vel vitia contractuum constituent (*c*) quales sint effectus cuiuscunque negotii, ut optimum eligere et lites praecavere possit. 3) Requiritur habitus placita partium ordinate, distinctim, perspicue et secure conscribendi; Quibus denique 4) addendum, ut frequens lectio instrumentorum instituat, et iudicium exerceatur. Formulae contractuum apud STRYKIVM (*a*) BEYERVM (*b*) Röhr (*c*) Beck (*d*) aliosque, saepe abundant, et barbariem Styli Germanici saepe nocivam redolent. Iam hisce praelibatis, ad generalem de negotiis civilibus tractationem pergo.

(*a*) in cautelis contractuum.

(*b*) in Volckmanno emendato.

(*c*) Vorrath von Contracten.

(*d*) Formular-Buch.

SECTIO I. GENERALIS

DE

NEGOTIORVM CIVILIVM
INDOLE IN GENERE.

CAPVT PRIMVM.

DE

NATVRA CONSENSVS, INDE DE-
SCENDENTIS IVRIS ET OBLI-
GATIONIS, ILLIVSQUE
CONTRARIIS.

§. 3.

Definitio consensus.

Consensus est legitima animi declaratio de eo praestando, quod alter aequè intendit (*a*). *Ani-
mus* essentiam consensus constituit et vbi ille de-
ficit, ibi etiã deficit consensus (*b*). Ergo
non adest consensus, si per simulationem vel
iocum quaedam dicta vel scripta sunt, altero
non ignorante. *Declaratio animi* fit 1) *Ver-
bis*, siue ore tenus siue in scriptis, quacunque
lingua prolatis, modo vterque linguam intelli-
gat vel interpres adhibeatur (*c*), 2) *factis con-
cludentibus*, quae interdum fortius loquuntur,
quam verba, item 3) *nutu*, modo ad hoc di-
rectus

rectus fit (*d*). Non simpliciter 4) *silentio*, nisi dissentire debuisset. Eadem distinctio adhibenda est ratione Epistolarum transmissarum absque responsione (*e*). Declaratio animi ab utraque parte dirigi debet *ad aliquid praestandum*, inde declaratio ex vna parte non est consensus (*f*) et qui sub hac conditione: *si volam*, promittit, non obligatur, cum in arbitrium rei conferri nequeat, an sit obstrictus (*g*). Consensus ita comparatus causam genericam omnium obligationum conventionalium continet.

(*a*) L. 1. 2. D. de pactis (II, 14.)

(*b*) L. 3 §. 1 et 2. L. 54. de O et A (XLIV. 7.) L. 20 pr. ibid. L. 39 pr. D. de furt. (XLVII. 2).

(*c*) L. 2, 38, 52. §. 9. ibid. L. 1. §. 6. de V. O. (XLV. 1.) L. 17. C. de pact. (II. 3.) §. 14. I. *de inut. stipul.* (III. 20.)

(*d*) L. 52. §. fin. D. de O et A L. 4. §. 2. D. de pactis. L. 93. §. 1. D. de acquir. l. omitt. hered. (XXIX. 2.) L. 65. §. 3. D. ad S Ct. Trebell. (XXXVI. 1.) Obstaré vi-

detur L. 1. §. 2. D. de V. O quae tamen de stipulationum solennitate intelligenda est. Ord. Not Maxim. §. 7. L. 17. D. de nov. et deleg. (XLVI. 2.)

(*e*) L. 16. D. ad S Ct Maced. (XIV. 6). L. 34. pr. D. mand. (XVII. 1.) vid. omnino *Wablii* progr. de conuentione quae silentio fit.

(*f*) L. 17. L. 108. §. 1. de V. O.

(*g*) L. 8. D. de O et A. L. 46. §. 2. et 3. D. de V. O. L. 7. pr. D. de contrah. E. V. (XVIII. 1.)

§. 4.

Diuisiones consensus.

Prouti illa animi declaratio vel vere i. e. per actus externos fit, vel nunquam intercedit, sed a lege fingitur consensum interuenisse, qui non interuenit, saepe etiam propter furorem, infantiam, absentiam interuenire non potuit (a), consensus dicitur vel *verus* vel *fictus*. Ille vel verbis vel factis concludentibus declaratur, quo respectu in *expressum* et *tacitum* siue *praesumptum* abit, qui minime confundendus cum consensu ficto. Factum concludens vero, quod fundamentum taciti consensus constituit, illud vocatur, ex quo et circumstantiis tam antecedentibus quam subsequenter vnice ille animus, de quo quaestio est, et nihil aliud concludi potest (b). Quodsi enim factum aliquod, ex quo consensus erui debet, plures interpretationes patitur, quilibet est factorum suorum, sicuti etiam verborum, optimus interpret. Concurrente tamen suspitione, iuramentum purgatorium ab aduersario recte desideratur, quod non illa intentione, qua de agitur, factum commiserit (c).

(a) Tot. tit. I. de Obligat. quae quasi ex contr. nascuntur (III. 28.) L. 5. §. 1. L. 24. D. de O et A. et L. 3. 4. 27. §. 9. L. 57. pr. D. de pactis (II. 14.) L. 2. C. ibid.

D. de O et A.

(c) Carpz. Proc. Tit.

(b) arg. L. 2. §. vlt. XXI art. I. n. 22.

§. 5.

De tractatibus et punctatione.

Quoties conuentio aliqua ineunda, non statim paciscentes in idem placitum consentiunt, sed praecedunt tractatus, qui nihil aliud sunt, quam oblationes reciprocae acceptatione destitutae. Hi tractatus non obligant propter deficientem duorum in idem consensum, et exceptionem pariunt; *nudorum tractatum* (a). Secundum Ius Romanum intra fines tractatum subsistant paciscentes, qui quidem in eodem placito conuenerunt, sed id, quod lex tanquam signum perfecti contractus v. g. traditionem, verba solennia etc. requirit, nondum adhibuerunt. Hodie tamen, propter vniuersalem partium obligationem eiusmodi conuentio tanquam pactum v. g. de mutuando, de vendendo etc. obligat ad implendum, nisi quod passim immobilium alienationes alique contractus Iuris in re translatiui ante confirmationem iudiciale[m] expresse pro nullis habeantur. Cum tractatibus minime confundenda *punctatio*, quae summa capita contractus in scripturam postea redigendi continet, partium subscriptione munitur, et omnibus numeris absolutam conuentionem praesupponit (b).

(a) Stryckii caut. contract. Sect. I. cap. 6. §. 1.

(b) Stryck. ibidem ubi suadet clausulam: und soll diese Punctation so lange

bis ein solennes Instrument zu Papier gebracht ad instar plenissimi contractus ad agendum vel excipiendum völlige Kraft

und Wirkung haben. Sed ad absolutionem scripturae suspendere velint, vt hoc per se clarum; vttilius rae suspendere velint, vt vero additur, si in scri- ante extraditionem solennis ptis contrahant et perfe- nis instrumenti cui libet ctionem contractus vique recedere liceat.

§. 6.

De consensus contrariis.

Cum consensus in animi declaratione consistat, sequitur vt *intellectum* et *liberam voluntatem* habere debeat, qui consentire vult. Ratione intellectus consentire nequeunt: 1) *infans*, cuius nominetur omnia agit, ita vt secundum Ius Romanum ne quidem infanti, bene vero pubertati proximo, promitti queat (a); sed hodie valere putarem acceptationem promissi ferii a puero, qui fari naturaliter potest, factam, qua conditionem meliorem reddit (b). Ipse autem quod promittere nequeat per se clarum. 2) *Pupillus* et *minor* curatorem habens (bb). Hodie tamen non distinguuntur. Meliorem faciunt conditionem absque tutore vel curatore non vero deteriozem, imo contra gesta tutorum, etiam iudicialia, gaudent restitutionis auxilio. Minor vero maiori aequiparatur a) si maiorem se dixerit, et hac ratione alterum ignorantem deceperit, b) si iuramento firmauerit conuentionem, c) si veniam aetatis impetrauerit, et insinuauerit, quo casu tamen alienare nequit. (Iurisprud. extraiud. §. 155 seq.) 3) *Furiosus*, qui cum impetu demens est vel perpetuo

petuo vel ad tempus v. g. vehementia morbi.
c) Illius curator omnia agit et hodie eius nomine hereditatem adire potest, quod ex sublato cretionum ritu eaidens est. Tempore dilucidi interualli furiosus ipse agit, modo de hac furoris remissione satis constat, quem in finem Attestatum Medici praestantius est, quam depositio testium, vel praesumptio ex quibusdam actibus, qui sanam rationem prodere videntur.
4) *Mente captus* vbi eadem obseruanda. 5) *Agonizans*, qui tamen consentire valide potest, si integram mentem habeat, quod tamen in dubio non praesumendum, cum plerumque agonizantes mente destituantur (d). 6) *Alius qui morbi grauitate vel perpetuo vel ad tempus vsu mentis destituitur* (e). Ratione prioris eadem obtinent, quae de furioso diximus, intuitu posterioris consultius vsque ad reditum sanae mentis a negotio abstinetur, vel praeuio Attestato Medici contrahitur. 7) *Surdus et mutus* simul a natura talis, et qui mediante scriptura mentem sufficienter exprimere nescit, non consentit absque Curatore vel Rescripto Principis. Nihil autem obstat, quominus vel surdus vel mutus consensum impertire valeat (f); aut ipse interrogare aut interrogari et consensum nutu vel litteris sufficienter declarare potest. 8) *Coeccus* rite consentit (g) quatenus de obiecto satis certioratur, alias curator ad hunc actum constituendus. Consultius tamen coram Notario et testibus vel iudice, vt omnis fraus praecludatur.

datur. 9) *Summe ebrius* (b) 10) *Dormiens* (i).
 11) *Summe iratus* (l). Progredior *ad libertatis defectum*, dolo, metu, vi causatum. *Dolus* est propositum alteri nocendi. Ergo dolus bonus proprie non est dolus. Nihil interest an causam det contractui an incidat (m). Dolus absolutam nullitatem negotii b. f. efficit (n), in negotiis autem stricti Iuris exceptionem parit, siue dolus stipulantis adsit, siue res in se dolum habeat, nec renunciatione, quamvis iurata, in eodem instrumento deletur (o), cum nec canones permittant, ut iuramentum vinculum euadat iniquitatis. Ex interuallo autem dolo per modum constituti renunciari et hac ratione vitium consensus purgari potest (p). *Metus* est repraesentatio mali inferendi, quod alia ratione auerti non potuit, quam per consensum inique efflagitatum. An libertas mentis reuera per metum sublata sit, ex facto diiudicandum est, cum maxime personarum, ratione aetatis, sexus, valetudinis nec non circumstantiarum habenda sit ratio. Interim regula Iuris tenenda est: non quemlibet metum ad rescindendum contractum sufficere, sed eum qui salutis periculum aut corporis cruciatum continet (q), et in hominem constantissimum cadit. *Vis* est actus illicitus, quo ad aliter agendum nulla relinquatur occasio. Vis legibus permiffa itaque actum minime viciat (r). Purgatur tamen vitium metus et violentiae eodem modo, ut paulo ante diximus, quemadmodum etiam de re-
 nun-

nunciacione eadem obtinent, quae in materia doli diximus. *Error* est confusio veri et falsi. In essentialibus ab utroque commissus tollit negotium (*s*), non vero error in accidentalibus, quamvis laesio reparari debeat (*t*). Error vnius autem imputatur erranti, qui supine erravit (*tt*). Renunciatio etiam iniurata hic locum sibi vindicat, cum sit species laesionis cui renunciare licet (*u*).

(a) §. 9. I. de inutil. Stipulat. (III, 20.) L. 14. D. de Sponfal. (XXIII, 1) L. 18. C. de iure delib. (XXIII, 8.) L. 41. D. de cond. indebiti (XII, 6.) L. 59. de Oet A (XLIV, 7.) Hodie inter infantiae et pubertati proximum nullum discrimen ratione effectuum Iuris intercedit L. 1. D. de nouat. (XLVI, 2.) §. 3. I. quib. mod. toll. oblig. (III, 30.) L. 111. D. de R. I. L. 25. §. 1. D. quand. dies legat. cedat, (XXXVI, 2.) proinde vana est cautela Stryckii S. I. c. 2. §. 3. nomine infantis ita contrahendum: *Es verkauft Titius im Nahmen seines Pfllegbesohlnen, nomine eius autem, qui infantiam egresus est; Es verkauft Me-*

uius mit Beystand und Bostwort seines Vormundes Titii. Sed potius ad annum XXV vnice hac formula vtimur: Es verkauft Titius als bestellter Vormund Weylandt Meuii nachgelassener Kinder..

(b) Proinde cautelae STRYCKII l. c. §. 6. abundant, vt praeuio donationis titulo res actus liter tradatur vel Notarius nomine Infantis stipuletur. Prius ad Ius antiquum pertinet, vbi donatio non titulis sed modo disacquirendi accensebatur.

(bb) L. 3. C. de in int. rest. min. (II, 22).

(c) *Zachiae* Quae stimon. Medico-legales. L. 11. Tit. 1. per totum.

(d) Carpz. P. 3. C. 5. D. 1. contrariam praesumptionem fouet.

(e) Quorum longum catalogum scripsit Zachariae l. c. vid L. 27. C. de transact. (II, 4.) Sanus mentelicet aeger corpore recte transigit.

(f) L. 22. D. de V. O. (XLV. 1.) L. 4 §. 1. D. de pact. (II, 14) L. 48 et 52. §. pen. D de O. et A. (XLIV. 7.) Obstare videtur L. 1. §. vlt. ibid. L. 1. pr. de V. O. sed ex natura stipulationis, quae sine verbis non contrahitur, explicandae sunt Ord. Not. Maxim. Pr. §. 7. it. tit. von Testamenten. §. 4.

(g) arg. L. 9. D. de adopt. (I, 7.) arg. Nou. 73 c. 8. argumento ducto ab Analphabeto.

(h) c. sane discimus, c. 15. qu. 1. c. 3. dist. 35, c. 14. X. de vita et honest. clericor. (III, 1.) Prouerb. XXIII, 33. 34. Hol. IV, II. Inaudita est cautela STRYCKII S. 1. c. 2. §. 12. vt ebrio Curator constituatur, cum rece dente crapula cum eo valide contrahi possit, et tantummodo in eo ebrietatis qualificatae statu pacifice in nequeat.

(i) L. 1. §. 3. de ac-

quir. l. omitt. possess. (XLI. 2.)

(l) L. 48. D. de R. I. arg. L. 3. D. de diuort. (XXIV. 2.)

(m) arg. L. 7. §. 11. D. de pact. L. 36. D. de V. O.

(n) L. 7. §. 7. et 9. D. ibid. L. 116. D. de R. I. L. 2. §. 8. D. de vi bon. rapt. (XLVII. 8) L. 15. D. de Jurisd. (II, 1.) L. 7. pr. D. de dolo malo (IV, 3.) L. 1. 4. 5. 8. 10. C. de rescind. vendit. (IV. 44.) L. 36. D. de V. O. Loco querelae nullitatis actionem ad interesse commendat STRYCKIUS Sect. 1. c. 4. §. 10. cum tamen actio ad interesse plerumque maioribus incommodis obnoxia sit, quam querela nullitatis. An vero dolo aliquid factum sit, ex facto aestimandum est. L. 1. §. 2. D. de doli mali et met. except. (XLIV. 4.)

(o) L. 9. §. pen. de dolo malo (IV, 3.) L. 27. §. 3. D. de pact. (II, 14.) L. 17. pr. D. commodati (XIII. 6.) L. 1. §. 7. D. Depositi (XVI. 2.)

(p) Stryck. Sect. 1. c. 4. §. 4 et 9. c. 28. X de Iure-

Iureiur. (II, 24.) c. 5. C. 22. qu. 4. c. 18. seq. C. 22. qu. 5. c. 27. de R. I. in 6. c. 58. ibid. c. 1. X. quod met. causa L. 2. et 4. C. ibid. (II, 20.)

(q) Elegans exemplum est in L. 35 C. de transact. (II, 4) L. 13 C. de transact. (II, 4) L. 4, 7. C. de his quae vi metusue causa. (II, 20.) L. 5. D. quod met. causa L. 2. §. 1. L. 3-9. D. ex quib. caus. mai. (IV, 6.) Vinculorum, seruitutis et carceris metus hodie non vbi que restitutionem parit. Metus infamiae, reuerentialis, plane non sufficit. L. 6 8. 10. C. de his quae vi met. caus.

(r) L. 3. pr. et §. 1. quod met. causa (IV, 2.)

L. 1. C. de his qui propter metum Iud. (VII, 67.)

(s) L. 9. §. vlt. L. 10. 11. D. de contrah. emt. (XVIII, 1.) vbi virginitas in ancilla, cum in sexu erratum non sit, ad accidentalia refertur. L. 57. D. de O et A. L. 57. D. de pact. L. 83. §. 1. D. de V. O. §. 23 J. de inut. stip.

(t) L. 34. de contrah. E. V.

(tt) L. 15. §. 1. de contrah. E. V.

(u) Errori obuiam ire suadet Stryck. l. c. §. 8. per arbitratore, sed contra erroris naturam; cum partes falsum pro vero accipiant, ideoque non dubitent.

§. 7.

Definitio Iuris et obligationis.

Pergo ad alteram tituli partem. *Obligatio* est necessitas legalis alicuius rei praestandae (a). *Ius* in sensu, quo hic sumitur, est facultas legalis aliquem adigendi vt obligationi suae satisfaciat. *Ius* autem et *obligatio* sunt correlata, vbi ex vna parte adest *obligatio*, ibi ex altera, vt *Ius* adsit, necesse est. Idea *obligationis* tantum-

tummodo quadrat ad Ius ad rem (*b*). Vbi agitur de Iure in re, neque res neque persona proprie loquendo obligata est, sed Ius in re ipsam qualitatem rei constituit et rei inhaeret actiue et passiuè. Inde ratio reddi potest, cur obligatio personam obligatam eiusque successorum non egrediatur, ius in re vero contra quemuis possessorem verum et fictum actionem admittat (*c*).

(*a*) pr. I. de Obligat. (III. 14.) (c) L. 25. pr. de O et A. L. vn. C. de alien. iud. mut. caus. (II, 55.)

§. 8.

De diuisionibus obligationis et Iuris.

Obligationes I) ex FVNDAMENTO LEGALI diuiduntur *in mere ciuiles, mere naturales et mixtas* (*a*), II) EX FACTO QVOD OBLIGATIONEM PRODVCIT, *in mediatam ex contractu, pacto alioque facto licito et immediatam, ex maleficio vel quasi, ex quasi contractu et immediate ex legis dispositione.* III) EX OBIECTO *in obligationes dandi et obligationes faciendi* (*b*). Obligationes dandi rursus vel *genus vel speciem* pro obiecto habent (*c*). IV) Intuitu EFFECTVS: *in poenalem, rei persecutoriam et mixtam* et hæc rursus *in diuiduam et indiuiduam* (*d*). Rei persecutoriae vero ulterius abeunt in obligationem *certi*, quid, quale, quantum continentem, quorsum etiam
opti-

optimum refertur; et *incerti*, cui aequipollet *bonum*, *ususfructus*, *partus* (e). Iuris autem, tanquam correlati obligationis, diuisiones sunt hae: 1) in perfectum et imperfectum, 2) praesens et futurum (f). Haec omnia cum satis nota sint, explicatione vberiori non indigent.

(a) L. 10 et 59. D. de O et A.

(b) De his vide c. 41. de R. I. in 6. L. 13. 15. C. de contrah. vel committ. stip. (VIII. 38.) vtiliter poena stipulatur §. vlt. I. de V. O.

(c) L. 54 de V. O.

(d) L. 2. §. 1. seq. L.

3. L. 4. §. 1. L. 72. pr. de V. O.

(e) L. 74 et 75 D. de V. O. §. vlt. I. ibid.

(f) L. 42. pr. de O. et A.

CAPVT II.

DE

PERSONARVM PACISCENTIVM HABILITATE CIVILI.

§. 9.

Casus negatiui.

Consensus natura et habilitate personarum naturali exposita, proximum est, vt ciuilem videamus qualitatem. Quilibet sollicitus esse debet de conditione eius, cum quo contrahit (a). Pacisci possunt omnes, qui non prohibentur. Huc pertinent: 1) pater familias et liberi in potestate eius constituti (b), 2) *fratres in potestate*

state eiusdem patris constituti (c) vbi curator ad hunc actum constituendus. Si negotia iudicialiter ineantur, facile curatore caremus. 3) *Dominus et seruus* secundum Ius Romanum (*d*) non hodiernum, cum homines proprii neque rerum numero, neque expertes iuris contractuum apud nos habeantur (*e*). 4) *Bannitus* vel excommunicatus, 5) *Prodigus* ciuilitate talis, quoad bona (*f*), nequidem iurato (*g*). 6) *Debitor obaeratus*, cui administratio bonorum adempta (*b*). In specie quoad immobilium acquisitionem inhabiles sunt: 7) *Iudaei*, quibus ex regula nequidem hypotheca in eiusmodi rebus, et quae iis aequiparantur, constitui potest. 8) *Peregrini* (*) 9) *Praefecti* in suis praefecturis (*i*) 10) *Ecclesiae* et pia corpora 11) *ciuitates municipales* et communitates (Iurispr. extraiud. §. 36). De iure Romano his acquirendi potestas negata non videtur (*l*). In his casibus ius acquirendi per Rescriptum principis impetrari debet. A conventionibus negotiatoriis et quaestuariis repelluntur: 12) *Clerici* 13) *milites* (*m*). Ex suspitione denique 14) *tutor et curator* cum pupillis et minoribus (*n*), 15) *Medicus cum* aegrotante (*o*), propter suspitionem concussionis, quae tamen aliis argumentis elidi potest, non contrahunt valide.

(a) L. 19. de R. I.

(V. I.) L. 2. D. de con-

(b) L. 7. D. de O et

trah. emt. vend. (XVIII.

A. L. 4. II. D. de Iud.

1.) STRYCKIUS suadet

eman-

emancipationem S. 1. c. 2. § 20. sed quod hoc consilium non sequatur, vel ipsa infrequentia emancipationum edocet. Separata oeconomia plane huc trahi non debet, quippe quae nihil commune cum emancipatione habet. Cum aliis filiusfamilias contrahit. L. 39. D. de O et A. sicuti etiam in peculio castrensi vel quasi L. 2. D. ad SCrum Macedonian.

(c) L. 38. D. de condict. indeb. (XII, 6.)

(d) L. 21. §. 1. D. de pact.

(e) Heineccii Element. Iur. Germ. Tit. 1. §. 44.

(f) L. 10. pr. D. de curat. furios. (XXVII, 10) L. 40. de R. I. L. 6. de V. O. Nec obstat. L. 25. D. de Fideiuss. ex ratione L. 2. C. de fideiuss. min. (II, 24.)

(g) Stryck. S. 1. c. 2. §. 15. seq.

(b) L. 6. §. 7. quae in fraudem cred. (XLII, 8.) L. 6. D. de V. O.

(*) Stat. Lub. Lib. I. Tit. 2. Art. 5.

(i) L. 62 pr. D. de contrah. emt. vend. (XVIII. 1.) L. vn. C. de contract. iud. (I. 53).

(l) L. 2. C. de diu. praediis vrb (XI, 69.) Quod ciuibus datur, ciuitati datum censetur L. 2. D. de reb. dub. (XXXV, 4.)

(m) L. 50 D. de lo. cat. cond. (XIX, 2.) L. 30. 31 et f. C. ibid. (IV, 65.) c. 3 et 5. X. de fidei.

(n) L. 1. 7. pr. §. 1. D. de auct. et conf. tut. (XXVI, 8.) §. 3 et vlt. I. ibid. (I, 21.) L. 1. C. de in lit. dand. tut. (V. 44.)

(o) L. 9. C. de Prof. et Med (X, 52.) L. 3. D. de extraord. cognit. (L. 13.)

§. 16.

Quinam ad conuentionem concurrant.

Quodsi horum nihil obstat, vterius probe considerandum *D. ut nemo, nisi cui ius disponendi*



nendi de re, iure vel obligatione competit, ad contractum admittatur (a), alias vocandi, qui interesse fundatum habent, et ad consensum, si id fieri potest, commouendi sunt. II) Qui non suo sed alieno nomine negotium inire vult, aut ipse fidem suam interponere aut mandatum speciale exhibere, vel praepositionem demonstrare debet (b). De voluntate autem ipsi soli significata non sumus solliciti. Quod si autem proprio nomine contraxerit, absque allegatione mandati, ipse tenetur. De negotiis oeconomicis per famulos expeditis tenendum, herum inde actiue et passiuè teneri, si per eiusmodi homines talia expedire solitus fuit (c). III) *Iure Romano in fauorem tertii*, nequidem correi stipulandi, simpliciter pacisci poterant (d), nisi pactum in rem conceptum vel tertii interesset, vel poena adiecta sit (e) quod pactum tamen hodie indistincte admittitur, cum ratio cesset, quod scilicet per hominem liberum acquiri non possit. Denique IV) *in omnibus negotiis sedulo adhibendi et nominatim exprimendi sunt, qui negotio ex necessitate accedere debent (f) et sub qua qualitate consensum declararunt*. Quae autem plane ad negotium non pertinent personae, in instrumento sunt omissendae, ne per admixtionem plurium personarum postea interuentionibus, quasi eorum interesset, ansa praebeatur. Generaliter autem is, qui se obligat, *debitor*, qui alterum sibi obligat, *creditor*, vocatur (g).

(a) Arg. L. 1. D. de pact. dotal. L. 10. pr. D. de pact.

(b) L. 12-14. D. de pact.

(c) L. 51. D. de solut. (XLVI, 3.) L. 10. in fin. et 11 D. commodati (XIII. 6.) L. 12 §. 1 D. ibid. L. 20. D. ibid. Si debitorum manumisso dispensatore Titii per ignorantiam liberti soluerint, liberantur §. 10. I. de mand. (III. 27.) L. 20. in fin. D. de praeser. verb.

(d) L. 17. §. pen. L. 27. §. 4. in fin. D. de

pact. L. 73 et 74 D. de R. I. §. 18 l. de inut. stipul. L. 11 D. de O et A. vid tamen L. 26. pr. Depof. (XVI. 3.) L. 3. C. de donat. sub modo (VIII. 55) L. 7. C. de pact. conuent. (V. 14.)

(e) L. 21. §. vlt. D. de pactis L. 24, 25, 27. §. 1. ibid. L. 38 §. 17, 20, 22. L. 110 pr. L. 126 §. 2. L. 118 §. 2. de V. O. §. 4. et 19 I. de inut. stip.

(f) C. 29 de R. I. in 6.

(g) L. 10-12. de V. S.

§. 11.

Quatenus per maiora aliquid determinari possit.

Si plures sint, qui commune ius habent, inter se vero dissentiant, videndum, quid obtineat? Et distinguendum inter corpus aliquod, et inter plures consortes, qui neque corporis neque collegii rationem habent. In rebus collegii vel corporis maiora vota concludunt, nisi agatur de interesse singulorum (a). Exceptionem constituit ius eundi in partes, in comitiis imperii usitatum. Idem ius obtinere debet in omnibus illis casibus, ubi collegium ita constitutum est, ut maiora semper obtinerent, quoties de praesidio reliquorum agitur. Sic in

ciuitatibus minoribus saepe plura opificia vnum tantum collegium efficiunt, quamuis membra vnus opificii numero superent alterum opificium. Quodsi illi per maiora in horum praeiudicium aliquid concludere possent, omnis votandi libertas prorsus inutilis euaderet. Vota aequalia, quae sub nomine calculi Mineruae veniunt (*b*), vel Praesidis assensu, vel Superioris decisione, vel mediante transmissione actorum dirimuntur. Quodsi autem priuati, qui vt consortes considerantur, dissentiant, maiora regulariter nihil concludunt, sed dissentientis ius conseruatur, modo excipias: 1) *pactum* maioris partis creditorum a Praetore confirmatum (*c*), 2) maiora, quae passim constitutionibus specialibus approbata sunt (*d*). 3) Maior pars heredum agit ad rem depositam singularem repetendam praestita tamen cautione (*e*).

(*a*) c. 29. de R. I. in 6. 2 pr. D. de curat. bon.

(*b*) Crameri progr. calculo Mineruae suos terminos vindicans, ibique citt. Aut.

dand. (XLII, 7.)
(*d*) Stat. Hamb P. II. Tit. 13 von Schiff & Rhe, bern art. 233.

(*c*) L. 7. §. 19. L. 8. D. de pact. L. 8 C. de cess. bon. (VII. 71.) L.

(*e*) L. 14. pr. D. de positi.

§. 12.

De correali obligatione.

Rei stipulandi vocantur, quibus vna eademque res vel idem factum, acceptione media, pro-

promittitur. Ei qui semel egit, pecunia est offerenda non alteri (a). *Rei* autem *promittendi* sunt, qui aliquid in commune promittunt. Correis stipulandi et promittendi factum vnus correorum prodest et nocet (b) sicuti etiam exceptione vnus liberantur (c). In stipulationibus sola interrogatio et responsio communis, etiam ex interuallo (cc), efficit correalem obligationem *actiue* et *passiue in solidum* (d), competit tamen beneficium diuisionis iure nouiori (e). Idem Iuris est in negotiis b. f. (f); per renunciationem tamen huius beneficii obligatio in causis diuiduis in solidum efficitur, quae in causis indiuiduis nullam vtilitatem habet, cum obligatio in solidum per ipsam rei naturam competat.

(a) L. 16. D. de duobus reis constit. (XLV, 2.)

liter obligati censentur L. 11. §. 1. ibid.

(b) L. 5. C. de duobus reis stip. (VIII. 40)

(d) Modo non impar fit obligatio. L. 9. pr. D. de duobus reis constit.

(c) L. 10. D. de duobus reis constit.

de duobus reis constit.

(cc) L. 6. §. 3. L. 12. pr. D. de duobus reis constit.

(e) Nou. 99 c. 1.

In dubio tamen viri-

(f) L. 9. D. de duobus reis constit. (XLV, 2.)

CAPVT III.

DE

REBUS QVAE OBIECTVM CON-
VENTIONIS CONSTITVUNT.

§. 13.

De obiecto negotiorum ciuiliū.

Praeter consensum et personas etiam obiectum, de quo disponere cupimus, considerandum venit. Regulariter de omnibus rebus et factis pacisci licet, nisi prohibitio Legis id vetat, quod vel ex deficiente facultate de re disponendi, vel ex aliis causis specialibus factum inuenimus. Prius occurrit: 1) *in bonis feudalis*, vbi consensus domini directi, et in feudo regulari antiquo, agnatorum, requiritur; 2) *emphyteuticariis* vbi secundum ius commune, tantummodo ad effectum Iuris protimiseos exercendi, denunciatio requiritur, et dominus intra duos menses se declarare tenetur; 3) *colonariis* vbi simpliciter domini consensus requiritur; 4) *ciuitatis municipalis*, vbi praeter consensum magistratus et eorum qui ciues repraesentant (α) Principis hodie consensu opus est; 5) *communitatis* vbi eadem obtinent; 6) *in rebus sacris et ecclesiasticis* aliusue pii corporis, vbi inter protestantes itidem Principis consensus requiritur; 7) *in rebus fiscalibus*,
quae,

quae , nisi ad priuatum principis patrimonium pertineant , saepe ad consensum statuum adstringuntur; 8) in *causis salutem publicam con-cerrentibus* priuatis nulla datur paciscendi fa-cultas (b); 9) in bonis *Statuum prouincialium*, vbi praeter corporis etiam Principis consensus requiritur. Nobiles Imperii immediati ciuita-tesque imperii ad consensum imperatoris non aequae sunt adstrictae; 10) *in re litigiosa*, a-ctione reali mota, post citationem insinuatam, quatenus ius partis inde laedi possit (c); 11) in *bonis auitis*, vbi haec distinctio bonorum ad-huc vsu seruatur , absque consensu heredum; 12) *in re aliena* vel circa factum alienum (d), sine consensu domini vel tertii. Obligatio ta-men alterum daturum vel facturum valet, mo-do id agatur, vt in subsidium interesse vel poe-na praestetur , alias ad bona (fficia tantummo-do interponenda obligatur (dd); 13) Valet ta-men promissio: se effecturum, vt alter det vel faciat (*); 14a) *in re fideicommissio* obnoxia absque consensu fideicommissariorum (e); 14b) *in re testamento* vel *pacto* alienari prohibita (f), abs-que consensu eorum, quorum interest; 14c) Hodie praedia , quibus simul in catastro certa quantitas onerum vel seruitiorum imposita est , (die zusammengehörige Güter) quorum alienatio non solum prohibita, sed etiam alienata reuo-cari possunt, nulla praescriptione obstante (ff). *Posterius* obuium est 15) *in mercibus variis ex causis vetitis* (Contrebande Waaren). Si pro-wissor

missor tantum eius rei commercium non habeat, ipsi nocet non stipulanti (g); 16) *in fundo dotali* (Iurisprud. extrai. §. 177. seq.) 17) *in rebus pupillorum et minorum* (ibid. §. 155.) 18) *in tigno iuncto*, ne vrbs ruinis deformeretur (h); 19) *in hereditate viuentis* propter insidiarum metum, nisi is consentiat de cuius hereditate agitur (i) et in ea voluntate perseveret vsque ad mortem, quod vltimum hodie non obseruatur, quia apud nos quilibet sibi facultatem testandi per pactum adimere potest. Item in *pactis captatoriis* (k). 20) *Pactum de quota litis* ad litium redemptores comprimendos; hodie eiusmodi pactum ideo non valet, quia contra ordinationes Taxarum regulariter peccat, cum litium redemptores pene ignoti sint. 21) *Pactum de non refundendis litium expensis* (l), 22) *factum inhonestum et turpe* (m), 23) *fructus in herbis*, propter suspicionem vsurariae prauitatis (n), 24) *nomen Christiani Iudaeo* actiue et passiuè cedendum (o), 25) *poena conventionalis pactis dotalibus adiicienda* (p), 26) *fideiussio dotis* (q), 27) *pactum commissorium pignoris* (r), 28) *monopolium* et ne opus inchoatum ab altero artifice impleatur (s), 29) *Ius agnationis* (t), 30) *pactum quod stipulanti nullam vtilitatem affert*, idque eius nihil interest (u). 31) *Impossibilia* lege et natura talia (v), impossibilitas post moram interueniens non attenditur (*). 32) *Genus absque qualitate et quantitate*, nisi aliunde de eo constet, inuici-

inutiliter promittitur propter incertitudinem obiecti (*w*). 33) Ius monerandi et pactum de quota lucri (*x*). 34) *Res propria* (*y*) nisi sub conditione promittatur, et tempore conditionis existentis mea non sit (*z*) vel is qui proprietatem sine usufructu habet, usufructum sibi stipuletur (*aa*); 35) Pactum patris cum filio super legitima I. querela inofficiosi (*bb*), 36) Venena mala non vero salubria (*cc*); sed etiam illa personis non suspectis vendi et tradi possunt (*dd*).

(*a*) L. 13, C. de transact. II, 4.)

(*b*) L. 7. §. 14. L. 22. §. 4. L. 38. 42. D. de pactis Non obstat L. 52. §. 2. ib.

(*c*) tot. tit. D. de litig. (XLIV, 61) et C. (VIII, 37) Nou II 2. C. I. STRY-VII Exercit. 46 Th 51.

(*d*) t. t. C. de rebus alienis non alienandis (IV, 51.) L. 38 §. 2 et 4 L. 79. §. 1. D. de V. O. §. 21. I de inut. stip. L. 65, D. de fidei. (XLVI, 1). Aliquando tamen absque poenae adiectione obligat ad interesse L. 81 L. 83 pr. de V. O.

(*dd*) L. 38 pr. §. 1-3. L. 67. §. 1. i L. 97. §. 1 D. de V. O.

(*) §. 3. I. de inut. stipulat.

(*e*) L. 11 C. de transact. L. fin. §. 2. C. com. de Leg. (VI, 43.)

(*f*) L. ult. C. de reb. alien. non alien.

(*ff*) Inspiciendae sunt constitutiones prouinciales vid. etiam L. 42, D. de pactis.

(*g*) L. 34 D de V. O.

(*h*) §. 29 I. de R. D. (II, 1.) L. 98 in fin. D. de solut. (XLVI, 3.)

(*i*) L. ult. C. de pact. (II, 3) L. 4. C. de inut. stipulat.

(*k*) L. 61 D. de V. O.

(*l*) L. 53, D. de pact.

(*m*) L. 27. §. 4 D. de pact L. 26, 27. pr. 123. D. de V, O, c, 69 de R. I. in 6.

- (n) R. Pol. Ordnung de anno 1543. et 1577. Tit. 19. L. 1. §. 9 et 10. de O. et A. (XLIV, 7.)
- (o) R. N. de 1551 §. 78-80. R. Pol. Ordn. de 1577. Tit. 20. §. 4. (v) L. 35. pr. §. 1 de V. O. L. 69. ibid. L. 97. pr. ibid. c. 6. de R. I. in 6.
- (p) L. vlt. C. de sponsal. in fin. (V, 1.) (*) *Mevius* P. V Dec. 45. *Brunneman* ad L. 5. D. de R. C.
- (q) t. r. C. ne fideiuss. dot. dentur (V, 20.) (w) L. 75. 94, 115, pr. de V. O.
- (r) L. 3. C. de pact. pign. (VIII, 35.) (x) *Kaysersl. Commiss.* Decret de 5. Sept. 1667. in T. II. Const. Imper. P. IV. p. 52. *Münch Ordn.* de 1559. §. 174.
- (s) L. vn. C. de monop. (IV, 59.) R. Pol. Ordn. de 1577. Tit. 18. (y) L. 29. §. 1. D. de V. O. L. 82. D. ibid.
- (t) L. 34. D. de pactis. (z) L. 31. D. de V. O.
- (u) L. 7. §. 3 et 4. L. penult. D. de pact. L. 8. §. 6. D. mand. (XVII, 1.) Arg. L. 8 D. si quis caut. (II, 11.) L. 15. D. de feruitut. (VIII, 1.) L. 58. D. de V. O. (XLV, 1.) L. 98. §. 1. ibid. e. g. qui suam rem, quam suam esse ignoravit, stipulatur. (aa) L. 56 §. 6. D. de V. O.
- (bb) L. 35. §. 1. C. de inoff. testam.
- (cc) L. 35. §. 2. D. de contrah. E. V.
- (dd) Art. 37. C. C. C.

§. 14.

De obiecti cauta determinatione.

Quodsi obiectum, de quo conuentio ineunda, sub prohibitionibus §. anteced. notatis non comprehensum est, summa cura obiectum ita determinari debet, vt postea lis super extensione vel restrictione obiecti oriri nequeat, quo ipso simul erroris exceptio eliditur. Hac ratione

ne autem debite determinatur obiectum, si omnes notae characteristicae tam rei principalis quam omnium accessoriorum seu pertinentiarum addantur, quibus res, de qua quaeritur, ab omnibus aliis, etiam simillimis, distingui absque difficultate possit.

CAPVT IV.

DE

DIVISIONIBVS NEGOTIORVM.

§. 15.

de obligationibus immediate ex lege descendentibus.

Absolutis, quae essentiam negotiorum constituunt, nunc diuisiones videndae sunt. Omnes obligationes, et quae iisdem respondent iura, descendunt vel *immediate ex lege* (a), absque vlllo consensu, neque expresso neque tacito, quamuis factum, tanquam conditio sine qua non, requiratur. Immediata legis dispositio est fundamentum 1) obligationum quae quasi ex contractu nascuntur (b), 2) conditionum, 3) poenarum factis illicitis scriptarum (c), 4) actionum in factum ex aequitate. Quia autem nobis tantummodo cum negotiis civilibus, expresso consensu innixis, res est, has obligationes legales immediatas indicasse sat erit. Altera obligationem causa atque fundamentum est consensus. (a)

(a) Icti Romani in diuidendis obligationibus sibi ipsis non satis constant. Missis itaque hisce obscuris diuisionibus, quae videre sunt apud Westenberg de causis obligationum Diff. II, hanc distinctionem, quae ex natura obligationum desumpta est, praeferre malui.

(b) L. 5. D. de O. et A Quorum fundamentum est fictus non tacitus consensus L. 4. D. de pactis (II, 14.) Fictio Legis immediatam ex L. descendentem obligationem fundat.

(c) Praesumptus quidem consensus regulariter pro fundamento allegari solet, sed falso; Hic enim con-

sensus per protestationem eliditur, qua tamen delinquens poenam promeritam effugere nequit. Rectius poena pro necessaria consequentia facti illiciti accipitur, et ita dubitari amplius nequit, obligationes de quibus loquimur, immediate ex lege esse, quamuis factum criminofum tanquam causa sine qua non adesse debeat. Inde est, quod in L. 4. D. de Obl. et Act. (XLIV, 7.) dicatur, re tantummodo consistere obligationes ex maleficio; obligationes vero ex contractu consistere non tantum re, sed etiam verbis et consensu. Vide etiam L. 25. §. 1. L. 52. §. 5. D. ibid.

§. 16.

De obligationibus mediatis ex consensu vnilateralis.

Quoties ex consensu vero et expresso obligatio deriuatur, necesse est, vt is, qui se obligare intendit, voluntatem suam declaret, alter vero qui Ius ex ista voluntatis declaratione acquirere cupit, eandem acceptet (a). Ante non est *duorum in idem placitum consensus* sed nudus tractatus, obligationem non inducens et
pro

pro lubitu reuocabilis. Vltimae voluntates, modo donationem mortis causa exceperis, quae propter acceptationis necessitatem inter vltimam voluntatem et pactum fluctuare dicitur (b), constant ex solius disponentis voluntate non acceptata, vel saltem eo fine, vt acceptetur, et ius perfectum inde nascatur, non prolata, ex quo tam de earum reuocabilitate, quam etiam de vero sensu verissimi axiomatis: quod nemo sibi ipsi (h. e. per solitariam voluntatis declarationem non acceptatam) facultatem testandi adimere queat (c), ratio reddi potest haud difficulter. Exceptio ab hac regula latet in *pollicitatione* et *voto* vbi voluntas solitaria non acceptata ex religionis vel rei publicae fauore obligat (d).

- (a) L. 55. D. de O. et A. (XLIV. 7.) 3. L. 6. §. 2. D. de Iure Codicil. (XXIX, 7.)
 (b) §. 1. I. de Donat. (d) t. t. D. de pollicitat. (L. 12.)
 (II, 7.)
 (c) L. 22. D. de Leg.

§. 17.

De obligationibus ex consensu geminato et quidem de pactis.

Voluntas ab utroque latere in idem placitum declarata dicitur generali significato *pactum*, *pactio*, *conuentio* (a). Summa diuisio in *nudum* et *non nudum* concepta est. Illius obligationem quoad agendi Ius, Romani, ex singula

gulari status publici ratione, negarunt, concessa tantummodo excipiendi virtute (c). Pacta non nuda quorum nomine veniunt: pacta legitima, praetoria et adiecta non solum exceptionem sed et actionem producant. Legitima sunt quibus Lex (c); praetoria (d) quibus Praetoris Edictum; adiecta (e) quibus contractus b. f. cui in continenti adiciuntur, et quasi eiusdem partes sunt, obligationem quoad actionem indiderunt. Sed hodie hae distinctiones vel ideo usu destituuntur, quia ex omni pacto licito et honesto valida nascitur obligatio. Porro pacta, prout vel ad solos pacificos adstringuntur vel ad heredes et fideiussores extenduntur, in pacta in rem (f) et in personam concepta, sed absque necessitate (g), diuiduntur. Utilior est diuisio in pactum expressum et tacitum, quorum illud expresso consensu innititur, hoc factum concludens praesupponit, ex quo nihil aliud quam consensus concludi potest (h).

(a) L. 1. §. 2 seq. D. de pact. (II, 14.)

(b) L. 7 §. 4 ibid. L. 1 C. de pact. conv. (V, 14.)

(c) L. 6. ibid. quorum referuntur casus in L. 30. D. de vsur. (XXII, 1.) L. 5. §. 1. L. 7. D. de foen. naut. (XXII, 2.)

L. 12. C. de vsur. (IV, 32.) L. 6 C. de dot. promiss. (V, 11.) Nov. 136 c. 4. L. 35 §. ult. C. de

donat. (VIII, 54) item varia pacta liberatoria L. 17 §. 1. et 14. in f L. 27. §. 2 et 4. D. de pactis.

(d) Exempla sunt pactum hypothecae L. 17 §. 2 de pact. Constituti L. 1 D. const. pec. (XIII, 5.)

(e) L. 7. §. 5 et 6 D. de pact. L. 13. C. ibid. (II, 2.) Id probe animaduertendum, pacta adiecta nihil

nihil contra *essentialia* contractus continere debere, *naturalia* vero iisdem subiacere. L. 11 §. 1. D. de reb. cred. (XII, 1) L. 45. D. de pos. (XVI, 3.) L. 29 §. 2. D. pro socio (XVII, 2)
 (f) L. 7. §. 8. L. 17. §. 5. L. 21, L. 23, 26, 27. §. 10 L. 28 §. 2. L. 40. pr. L. 57. §. 1. D. de pact.

L. 13. C. de contrah. et committ. stipulat. (VIII. 38.)

(g) Nov. 4. c. 1. Omnia enim ex mente pacifcentium diiudicanda sunt. Singularis est decisio L. 32. D. de pactis et cum L. ult. ibid. pugnat.

(b) L. 2 pr. D. de pact.

§. 18.

De contractibus eorumque speciebus.

Contractus Romanis sunt vel *veri* vel *obligationes quae quasi ex contractibus oriuntur*, id est quaedam cum contractibus similitudinem habent, licet contractus non sint. *Veri* sunt conuentiones, quae legale obligandi fundamentum, formam conuentionis, et formulam actionis habent. Quodsi contractus nomen speciale, et quod magis, formulam actionis determinatam (a) habent, et implemento nondum secuto obligant, vocantur *nominati*; ii vero, qui nomen speciale actionisque formulam non habent, nec aliter, nisi secuto implemento, firmiter obligant, concessa scil. eousque poenitendi facultate, *innominati* vocantur, cuius distinctionis usus, quoad poenitentiam, nomen contractus, et formulam actionis hodie nullus est. *Nominati* ite-

iterum in *reales*: mutuum, commodatum, depositum, et pignus; *verbales*: stipulationem scil. *literales*, contractum nominum, et *consensuales* abeunt, quorum numero sunt: mandatum, societas, Emphyteusis, locatio-conductio et emptio-venditio. Innominatorum contractuum species sunt: do ut des, do ut facias, facio ut des, facio ut facias, aestimatorius et quoties dubitatur, qualis contractus initus sit, qualisque formula accommodari debeat (*b*).

(*a*) In hac formula actionis potissima collocata est differentia nominatorum contractuum ab innominatis L. 7 §. 1 D. de

paet.

(*b*) L. 1 D. de aestimatoria (XIX, 3.) L. 17. pr. et 24 in fine D. de praescr. verb. (XIX, 5.)

§. 19.

De contractibus certi et incerti.

Si obiectum contractus statim ab initio ita determinatur, ut constet, quid, quale quantumue debeatur, obligatio certi (§. 8) et conditio certi l. si certum petatur, inde oritur, ad quam qualitatem Romani ratione formulae sedulo respexerunt. Olim poena plus petitionis potissimum hisce obligationibus accommodata fuit, id quod hodie in tantum adhuc usu servatur, in quantum poenae plus petitionis adhuc usu frequentantur. Porro iudex in hisce obligationibus certam ferre debet sententiam, et arbitrium exulat. Obligatio incerti sua natura istas deter-

determinationes non admittit, et saepe mediante actione vniuersali, generali aut arbitraria determinari debet, quid praestandum sit.

§. 20.

De contractibus spei vel aleae.

Contractus saepe spem vel aleam continent, de quibus singularia notanda: 1) quod si spes fallat, nemo de laesione conqueri possit, nec accurata proportio desideretur. 2) Quod ii ab eiusmodi contractibus abstinere debeant, qui administratorum iure aestimantur. Celebratio-
ra huius generis negotia sunt: Sponsio, olla fortunae, Assuratio, Bodemeria, contractus vitalicius, emtio spei sub varia specie (a).

(a) L. 8. §. 1. D. de contrah. E. V.

§. 21.

De contractibus b. f. et stricti Iuris.

Vexatissima est distinctio in contractus *bonae fidei* s. Iuris gentium, et *stricti Iuris* s. Iuris ciuilibus, quae potius per exempla, quam per certum aliquod principium explicari solet, quod tamen inconcinnum. Decipiuntur plurimi per Iustinianum (a) et ad bonae fidei contractus tantummodo referunt: emtionem-venditionem, locationem-conductionem, negotiorum gestionem, mandatum, depositum, societatem, tutelam, commodatum pignus, et contractus

innominatos. Contractus stricti Iuris nihil aliud sunt, quam *contractus*, qui cum *solemnitate ciuili* i. e. *mediantibus solemnibus verbis* (b) vel *mediante solenni scriptura* contrahuntur, et in quibus nihil aliud, siue *aequum* siue *iniquum*, attenditur, quam quod *solemnia verba* vel *solennis scriptura* continet. Pertinent itaque solummodo ad hos contractus: stipulatio et contractus nominum (c). Hi contractus sunt accessoriae qualitatis (d) proinde quilibet contractus bonae fidei in contractum stricti Iuris transmutari potest (e), et tantum fideiussio, acceptilatio, nouatio, stipulationem requirit; Nam stipulationes praetoriae et Iudiciales non ad materiam contractuum, sed ad modum procedendi pertinent (f). Bonae fidei contractus vero sunt, qui *absque solemnitate celebrantur* et in quibus *omne id consideratur*, quod *aequitati respondet*. Huc itaque omnes reliqui contractus pertinent, qui in Iure nostro occurrunt, praeter eos, quos ad stricti Iuris contractus retulimus. Romani optimum finem, certitudinem firmitatemque nempe negotiorum, pro scopo huius diuisionis habuerunt, sed miserrime luserunt in mediis ad hunc finem tendentibus. Cum vero hodie neque solennem verborum neque solennem litterarum obligationem agnoscamus, per se patet, hanc distinctionem plane extra usum, omnia negotia vero bonae fidei esse, proinde in proprietatibus contractuum stricti iuris non moror. Caue interim

ne

ne confundas, vti saepius inepte fit, contractum strictae interpretationis et stricti Iuris; et ne effectus stricti Iuris ad negotia nostra b. f. trahas, quasi eadem aequae fortiter obligent ac quidem negotia stricti Iuris romana, quo nihil falsius cogitari potest; obligatio efficax quidem nascitur, sed non illa mere civilis, aequitatis exclusiua, quae stricti Iuris dicitur. Porro caueas, ne cambialem obligationem, quae tantummodo paratissimae executionis est, ad stricti Iuris contractus referas. Nec minus stricti Iuris obligatio est, quam Iustinianus in locum veteris nominum contractus substituit (g); Rectius praescriptionem exceptionis non numeratae pecuniae nominaueris, quae, ex natura omnium praescriptionum extinctiuarum, Ius excipiendi, siue verum siue falsum, excludit. Quod si probe ponderetur, non admitteremus probationem non numeratae pecuniae elapso biennio (b).

(a) §. 28. I. de act. (IV, 6.) Errores communes optime refutauit BOEHMERVS in D. de fund. vsur. pec. mutuat. et in Tr. de act. S. 1. c. 3. §. 12-46.

(b) §. 1. I. de V. O. (III. 16.) Haec solennitas autem sublata et iure nouiori L. 10 C. de cont. stip. (VIII, 38.)

(c) §. vn. I. de lit. oblig. (III, 22.)

(d) pr in fin. I. de V. O. §. 2. l. quib. mod. toll. obligat. (III, 30.) PAVLVS L. 5 sent. 7. §. 7. THEOPH. Paraphr. L. 3 tit. 23.

(e) Cic. de offic. Lib. III.

(f) tot. tit. I. de diuisione stipulat. (III, 19.)

(g) §. vn. I. de lit. oblig. (III, 22)

(h) ibid L. 8 et 14. C. de non num. pec. (IV, 80)

§. 22.

De contractibus unilateralibus et bilateralibus.

Contractus porro diuiduntur in *unilaterales*, et *bilaterales* (a). Illi dicuntur vbi ex vno tantum latere adest *obligatio principalis* in conuentionem deducta, licet *per accidens* obligatio ad indemnitatem oriri possit, quam actione *contraria*, principalem vero obligationem, *directa*, persequimur. Huc pertinent omnes contractus reales, item ex consensualibus mandatum. *Bilaterales* (Synallagmata) autem vocantur: vbi statim ab initio contractus duplex ex utroque latere, eaque *principalis*, contrahitur obligatio (b), proinde etiam *directae* sunt actiones, quae vtrinque competunt. Horum numero sunt omnes consensuales, (excepto mandato) et innominati contractus. Effectus Iuris huius distinctionis sunt: 1) In bilateralibus contractibus requiritur exacta proportio inter ut amque praestationem, alias legitima remedia de reparanda laesione competunt, secundum intentionem paciscentium. 2) Ad agendi Ius (non ad perfectionem contractus) pertinet, ut implementum ex parte actoris sit secutum, alias obstat exceptio non adimpleti contractus (c) ab actore probanda, imo a iudice supplenda ex officio (*), cum ipsum Ius agendi in thesi respiciat. Inde etiam fluit, 3) ut cambialiter vel executiue ex contractibus bilateralibus aliter agi non possit, nisi implementum

tum statim probetur. 4) Bilaterales contractus semper sunt onerosi, vnilaterales regulariter gratuiti, vbi tamen honorarium admittitur, quippe quod neque conuentione determinatur, neque proportionem exactam habere debet, et naturam contractus haud mutat.

(a) L. 1. §. 3. D. de pact. L. 1. D. de O et A. §. vn. I. de Obl. ex conf. (III, 23.) pr. I. de auct. tut. (I, 21.)

(b) L. 7. §. 2. D. de pa-ctis L. 19. D. de V. S. (c) L. 25. D. de A. E. V. L. 5. §. 4. D. de dol. mali et met. exc.

§. 23.

De contractibus onerosis et gratuitis.

Contractuum in vnilaterales et bilaterales diuisio alteram producit partitionem in onerosos sc. et gratuitos. Hi semper vnilaterales sunt per ipsam beneficii naturam, quod nulla necessitate cogente confertur. Illi modo ad vnilaterales, modo ad bilaterales pertinent, prout mutuae adsunt ab initio praestationes vel non. Gratuitarum conuentionum ob onerosis diuersitas per totum Ius et quidem varia ratione se extendit, et intuitu euictionis, laesionis, culpa praestationis conspicua est.

§. 24.

De contractibus accessoriis et adiectitiae qualitatis.

Haecenus de contractibus, qui per se subsistunt. Nunc admonendi sumus, quosdam vel

accessoriae vel *adiectitiae qualitatis* esse ; Illi contractui principaii , per se iam subsistenti , maioris *securitatis* causa adiciuntur ; quo respectu veniunt a) contractus pignoris , b) pactum praetorium hypothecae , c) fideiussio , d) constitutum debiti alieni , e) mandatum qualificatum . Hi contractus praesupponunt debitum principale , quo deficiente , vel ex post cessante , corruiit etiam accessoria obligatio (a) . Contractuum vero adiectitiae qualitatis nomine veniunt : a) Stipulatio , b) contractus nominum apud *Romanos* , hodie c) cambium improprium . In hisce contractibus nouatio circa modum obligandi semper obuia est , non vero in prioribus .

(a) arg. L. 1. D. de V. O. (XLV, 1) L. 43. nou. (XLVI, 11.) L. 6. D. de solut. coll. cum L. 127. D. de

§. 25.

De contractibus in scriptis celebratis.

Contractus ex regula praeter consensum legitime d. c. ararum , scripturam non desiderant (a) nisi *Lex* vel *specialis conuentio* eandem exigat . *Priori* respectu a) contractus nominum , b) emphyteusis ecclesiastica , c) contractus cambialis , et d) passim nouioribus constitutionibus prouincialibus , contractus rusticorum , e) hypotheca (b) , f) in casu Nov. 97. c. 4. scripturam ad essentiam contractus absolute desiderant , quia contractus sub litera a , d , et e notati iudiciali

con-

confirmatione indigent, quae instrumentum praesupponit, proinde generalis regula struenda est: quicumque contractus confirmationem desiderat, ille etiam in scripturam redigendus est. b) Analphabetus in scriptis aliter non contrahit super negotio alicuius momenti, quam adhibitis quinque testibus (c). *Posteriori* vero consideratione requiritur expressa partium conuentio; ut contractus ante pro perfecto haberi non debeat, quam scriptura comprehensus sit, nec sufficit pepigisse, ut in scripturam redigatur, cum haec in dubio tantummodo probationis gratia accedere praesumatur. Quod si itaque consensus ad perfectionem scripturae restrictus sit, quidquid agitur, intra fines nudorum tractatum subsistit (d), quo nomine etiam tunc venit: *Die* punctation, quod secus, si scriptura tantummodo probationis gratia placuit, quia consensus perfectus et purus iam adest, in tantum, ut ex tali punctatione positis terminis habilibus, executiue agi possit, nec correctiones, alias fidei instrumenti nociuae attendantur, quippe quae in eiusmodi instrumento vix euitari possunt. Regulariter tamen requiritur instrumentum extensum et non sufficit charta blanca, nisi haec omnia capita summatim comprehendat, quae ad contractum requiruntur. Nunquam vero sufficit charta blanca in testamentis, in cambio et contractibus confirmationem iudiciale desiderantibus. Suspicionem non caret charta blanca, ab eo eaue confecta, qui quaeue

negotiorum ciuiliū ignarus est, vt foemina, rusticus etc. Subscriptio enim non nisi contractu praelecto obligat et ad ignorata non trahitur.

- (a) L. 2 et 38, 52. §. 9 Iure C si cert. pet. (IV. D. de O et A (XLIV, 7.) 2) Nov 73 c. 8.
 L. 4 D de pign. et hypoth. (d) Ord. Not. Maxim.
 (b) Nou. 130. c. 5. §. 11. pr. I. de emt. et
 (c) Auth. sed nouo vendit.

§. 26.

De contractu primo et renouato.

Potissimum in contractu feudali, emphyteutico, censitico et coloniae perpetuae obtinet, vt a primi contractus placitis sine mutuo consensu recedi non possit, sed totidem fere posterior contractus constare debeat verbis, imo hodie in gratiam rusticitatis saepe ordinationibus specialibus praescriptum, vt rusticis noui nihil in contractibus eiusmodi continuatis imponatur, et a primo contractu, ne quidem consentiente rustico, recedatur, cum variis illicitis modis consensus elici queat. Renouatio locationum conductionum temporalium saepe expresse fit, sed cum hic contractus tempore praefinito elapso in totum expiret, mutationes omnino fieri possunt, cum nouus contractus fit, quamuis sufficiat, vt priori contractui subiiciatur tantummodo clausula subscriptione munienda: Dieser Contract ist auf anderweite 6 Jahre nach Verfließung der erstern, verlängert worden.

§. 27.

§. 27.

De contractibus iuris in re et ad rem translatiuis.

Contractus alii sunt *iuris in re translatiui*, alii *Ius ad rem transferunt*. Huius distinctionis usus in sequentibus se exserit: 1) Is tantummodo ius in re transferre potest, qui de re disponendi facultatem habet liberam (α); Nemo enim plus iuris in alterum transferre potest, quam ipse habet. 2) Ius in re per solum contractum non acquiritur, sed traditio vera vel quasi accedat necesse est (b), exceptis α) seruitutibus negatiuis, β) acquisitis per vltimam voluntatem, γ) iure hypothecae, δ) adiudicatis in iudiciis diuisoriis (c). 3) Contractus, quibus ius in re transferri debet, hodie confirmatione iudiciali indigent (Iprud. extrai. §. 34). Deinde contractus, de quibus dicimus, sunt vel *dominium vel alius iuris in re translatiui*. Illi sunt vel *principaliter* (ex principali nempe intentione) vel *accidentaliter* tales. Ex principali intentione transfertur dominium a) *plene* 1) in emtione venditione, 2) permutatione, 3) in contractu innominato do vt des et do vt facias, 4) mutuo, 5) quasi usufructu, 6) donatione; vel b) *minus plene* 7) in feudo, 8) emphyteusi, 9) dote, 10) superficie. De contractu aestimatorio anceps est quaestio. *Accidentaliter* alio negotio concurrente transfertur dominium in Societate, in contractu Socidae,

vbi aestimatio venditionis gratia adiecta, et restitutio in genere conuenta est (*d*). Effectus iuris sunt: 1) Hi tituli tantummodo sunt habiles ad transferendum dominium, proinde etiam ad praescriptionem (*e*), non vero tituli dominium non translaticiui, nisi causa possessionis mutetur (*f*). 2) Traditio animo dominium transferendi fieri debet (*g*) et semper naturam tituli sequitur, proinde alienatio pacto prohibita translationem domini impedit (*gg*). 3) non valet pactum, ne dominus rem suam alienet, nisi paciscentis intersit, et in fauorem eius concipiatur (*b*).

(*a*) Quoad ius ipsius possidentis durat, eatenus de hoc possessionis et fruendi iure disponere valet, ita tamen, vt resolutio iure dantis resoluat ius accipientis vid L. 19. in fine L. 19 §. 1 de reb. cred. (XII, 1. L. 56. §. 2. de fideiuss. (XLVI, 1. L. 9. §. ult. de donat. (XXXIX, 5.) L. 13. §. 2. de fund. dot. (XXIII, 5.) L. 1. §. 3. de rer. permutat. (XIX, 4.)

(*b*) L. 20 C. de pact. (II, 3.) L. 6. C. de hered. vel act. vend. (IV, 39.) L. 3. C. de his qui a non dom. (VII, 10.) L. 28. D. de V. O. (XLV, 1.)

(*c*) BOEHMERI In trad. in Ius Dig. L. 41. tit. 1 §. 43. Heineccii Instit. Lib. II. tit. 1 §. 339.

(*d*) vid Hert. de convent. dom. translatic. §. 3.

(*e*) Arg. tit. D. pro soluto, pro emtore &c. L. 1 C. comm. de vsur. (VII, 30.) §. 35, 40. I. De R. D. (II, 1.)

(*f*) L. 33 §. 1 D. de vsurpat. et vsucap. (XLI, 3.) L. 2 C. de praescri. 30. vel 40 annor. (VII, 39.) L. 2. §. 1 pro hered. (XLI, 5)

(*g*) L. 55. D. de O et A. (XLIV, 7.) Error in titulo non obest, L. 36 I. de acq. rer. dom. (XLI, 1)

(*gg*)

(gg) L. 7. §. f. D. de distr. pign. L. fin. C. de reb. al. non alien. L. 3. C. si manc. ita ven. (b) L. vlt. D. de pctis L. vlt. C. de reb. alien. non alien. (IV, 51.)

§. 28.

De contractibus infamantibus.

Contractus infamantes siue famosi, qui etiam contractus amicorum appellantur, sunt illi, in quibus is, qui in actione directa propter dolum, non latam culpam condemnatur, infamia notatur, excepta actione mandati contraria, quae, dolo concurrente, itidem infamat (a). Sed hodie poena infamiae grauiores effectus producit, ac apud Romanos, proinde vsu vix seruetur.

(a) §. 2. I. de poenis L. 1. L. 6. §. 5. D. de his temere litig. (IV, 16.) qui not. infam. (III, 5.)

§. 29.

De contractibus puris et restrictis.

Contractus in *puros* et *conditionales*, sub *modo* et *in diem* conceptos abire tralatitium est (a). In dubio contractus purus est praesumendus. Quodsi tamen consensus, ab initio per conditionem, diem, modum vel expresse vel tacite (b) restrictus sit, voluntati partium standum est. Conditio, modo sit possibilis (c) natura et lege, (impossibilis enim, secus ac in vltimis voluntatibus, vitiat totum actum (d):) ca-

fualis et mixta, suspendit obligationem et actionem, ita ut dies nec cedat nec veniat, potestativa vero, in qua tertius comprehensus, pro impleta habetur, si non per eum stet, quominus impleatur (e). Existens conditio retrotrahitur ad initium actus tam in ultimis voluntatibus quam contractibus (f). Dies incertus pro conditione est (g); Dies certus vero vel tanquam terminus a quo vel tanquam terminus ad quem adiicitur. Illo casu dies quidem cedit, sed non venit ante diem existentem, qui totus praeterlapsus esse debet. Hoc casu dies statim cedit et venit, existente die vero hodie ipso iure perimitur obligatio, secus ac apud Romanos in negotiis stricti iuris. Modus est causa finalis, ad quam, tanquam conditionem sine qua non, obligatio restricta est, quocum conveniunt conditiones resolutivae (b).

(a) L. 44. D. de O. et A.

(b) L. 4 §. 2 et 3. D. de pact. Qu. sub conditione stipulatur, quae omnimodo existitura est, pure videtur stipulari L. 9. §. 1. D. de novat. (XLVI, 2.)

(c) L. 44 cit. §. 2. L. 7. D. de V. O. ubi conditio: si in coelum non ascenderit, pro non adiecta habetur. Similis casus in L. 8. D. in fine ibid. De impossib. cond. vid. L. 6.

L. 14. §. 9. L. 15, 22, 72 §. 4. 77 §. 2. 100 D. de cond. et dem. L. 2. C. de inutil. stipulat.

(d) L. 31 D. de O. et A. (XLIV, 7.) §. 11. I. de inutil. stipulat. (II, 20.) L. 7. D. de V. O. L. 8 in fine ibid.

(e) C. 41 et 66. de R. I. in 6. L. 161. de R. I. L. 3. et 23. D. de condit. iustit. (XXVIII, 7.) L. 5. §. quando dies legat. (XXXVI, 2.)

(f)

- (f) L. 64. 78. pr. D. leg. ced.
de V O L. 8 pr. D. de pe-
ric. et comm. (XVIII, 6.)
- (g) L. 75. D. de con-
dit etdemonstr. (XXXV,
1.) L. 21. D. quando dies
- (b) L. 17. §. 4. et vlt.
L. 40 §. vlt. L. 80. D.
ib t. t. C. de his quae sub
modo (VI, 45.) t. t. C.
de donat. quae sub modo
(VIII, 55.)

§. 30.

De contractu simplici et cumulato.

Contractus simplex est is, qui nullum alium diuersae naturae contractum admixtum habet. *Cumulatus* vero is dicitur, qui ex pluribus constat. In his circa denominationem negotii et inde descendentes actionis anxie desudarunt Romani, vbi in casu dubio actionem praescriptis verbis eligendam putarunt (§. 18. in fin.). Si de nomine contractus vel actionis nobis tantummodo res esset, nullum secundum hodiernum fori usum negotium foret; Sed omnino genus contractus inuestigandum, vt actio, et per hanc demum, effectus iuris determinari possint. Ex permixtione contractuum haud raro discordiae oriuntur, quae hisce principiis euitari possunt obseruatis: 1) *negotia inter viuos et mortis causa ne cumulentur*, quod tamen in pactis dotalibus mixtis, secundum praesentem, quodammodo admittitur; 2) *contractibus accessoris non facile obligationes nouae principales adiiciantur*; 3) *Plures contractus inter diuersas personas non cumulentur in eodem instru-*

strumento; 4) Si licito iure quidam contractus cumulentur, cauendum, ut ea, quae cuique contractui propria sunt, distinctim absoluantur, ne aliud ad alium contractum vel ad omnes, praeter intentionem, trahatur. Quod si horum quid obstat, consultius diuersa instrumenta de singulis separatis negotiis conficiuntur. Per multa, maxime hodie, dantur negotia, quae mirifice composita sunt, v. g. pacta familiae, pacta dotalia praecipue illustrium, instrumenta pacis, transactiones etc.

§. 31.

De contractibus claudicantibus.

Vt contractus obliget utrumque contrahentem, ipsorum naturae conuenit; Sed si e contrario ex vno latere adsit obligatio, quae ex altero deficit, ita, ut in arbitrio eius consistat, an rata habere velit conuenta, an ab iisdem recedere, *claudicare* dicitur contractus. Eiusmodi claudicantes contractus sunt vel lege (a) vel pacto tales. Prius obuium est in contractibus pupillorum, sine tutorum auctoritate initis; Posterius efficitur per pactum displicentiae et additionis in diem.

(a) L. 13. §. 29. de pr. I. de auct. tut. (I, 21.)
act. emt. vend. (XIX, 1.) L. 28. pr. D. de pact.

§. 32.

De contractibus prohibitis.

Regulariter omnes contractus iniri possunt. Quidam autem sunt de genere prohibitorum, ita vt licet initi fuerint, in irritum reuocari debeant, si scil. contra claras Leges vel bonos mores infringant (a); alias, si legis dispositio clare non prohibeat, in dubio conuentiones omnimodo firmæ manere debent. Contra eiusmodi vere prohibitas conuentiones neque iuramentum (b) neque præscriptio, neque implementum iuuat, cum legislatoris voluntas absolute eo dirigatur, vt plane non fiat, quod prohibitum est, qua ratione naturalis obligatio per ius positium tollitur. Quænam autem sint species prohibitarum conuentionum in antecedentibus (§. 6, 9 et 10.) iam dictum et infra passim in singulis materiis demonstrabitur.

(a) L. 7. §. 7. §. 13. de nupt. (V, 4.) vbi is
18. D. de pactis L. 6. C. tanquam periurus puni-
de pactis. tur, qui exegit illicitum

(b) Auth. quod eis C. iusiurandum.

§. 33.

De tacitis conuentionibus remissive.

Cum consensus, ex quo constant conuentiones, ex signis mentis appareat, siue a vero mentis vel verbis vel factis exprimantur; facile patet, conuentiones secundum hanc diuersitatem in expressas et tacitas abire. Non autem quodlibet
factum

factum sufficit, ad consensum tacitum inde erudendum, sed factum concludens esse debet. (§.4.)

§. 34.

De obligationibus quae quasi ex contractibus nascuntur.

Aliud plane est fundamentum obligationum, quae quasi ex contractu nascuntur, quae non in tacito sed in ficto consensu se fundant (a). Fingunt enim leges consensum interuenisse, qui nunquam interuenit et propter infantiam, furorem etc. saepe interuenire non potuit. Ideo autem fingunt Leges consensum: vel quia verosimile est, eum, si interrogaretur, non dissenturum, cuius in utilitatem aliquid geritur; vel quia nemo cum damno alterius locupletior fieri debet; vel quia consequens velle debet, cui antecedens placuit. Ad haec principia aequitatis obligationes ex quasi contractu redeunt, quamuis nulla appareat ratio, cur Romani in eiusmodi fictione subsisterint, et quare non obligationem legalem immediatam potius inde constituerint.

(a) L. 5. §. 1. D. de O quae quasi ex contract. et A. pr. §. 1. I. de oblig. nascuntur.

§. 35.

De conventionibus publicis.

Pacta et contractus vel de rebus et iuribus privatorum concipiuntur, vel de rebus et iuribus publicis.

publicis inter Regnantem et Status, vel inter diuerfos Principes. Haec pacta publica salutantur (a), quae ad normam contractuum Romanorum, et in genere priuatorum, non nisi incongrue, diiudicari possunt, sed potius ex interiori et domestica regiminis ratione, hac vero deficiente, ex iure naturali aestimanda. Interim negari nequit, penitiorum de contractibus romanis cognitionem pactis publicis lucem foenerare, cum ex sola philosophica, eaque generali, cognitione conuentionum, non statim isti thesauri pateant, quibus ius Romanum, ad admirationem vsque, praecipue in hac doctrina, refertum est.

(a) L. 5. D. de pactis.

§. 36.

Monitum de contractibus Iuris Germ. et hodierni.

Contractus Romanorum alii hodie plane non, alii rarius occurrunt. E contrario habemus contractus, in patrio solo natos, ubi Romana ex romanis, germanica ex germanicis iuribus, commixtione sedulo seposita, aestimanda sunt; nisi confusio Iurium iure ciuitatis donata et in foro recepta sit.

CAPVT V.

DE

CAVTELLIS IN GENERE.

§. 37.

Idea cautionis s. cautelae et limites.

Cautelae nihil aliud sunt, quam *regulae prudentiae*, quibus commoda licita promouere, damna vero imminencia auertere studemus. Praeter solidam iuris, quod circa negotia ciuilia rite et secure ordinanda versatur, cognitionem, etiam vitae communis experientia ad subsidia huius partis iurisprudentiae practicae pertinet (a), quo agendi hominum atque cogitandi rationi, nec non euentibus futuris omnia, quatenus fieri potest, conuenienter et circumspecte determinari queant. Harum cautelarum limites reguntur per commodi liciti promotionem et damni, quod metuitur, auersionem. Quae autem circumueniendi alterius gratia adhibentur, ea non honorificum cautelarum, sed fraudum nomen merentur.

(a) Recte HERTIVS bonarum et malarum, et in D. de iurispr. cauent. fraudes hominum nosse, cum CICERONE et BACONE ait: prudentiam eo fine, vt caueri et eludi possint, magnam ciuilis prudentiae partem esse.

§. 38.

De cautelarum diuisionibus.

Cautelae in *iustas*, et *iniustas* siue illicitas abeunt (§. anteced.). Ab his proprie differunt *aequae* et *iniquae*. Hae dicuntur, quae non absolute prohibitae, bene tamen ita comparatae sunt, vt magnam iniquitatem sapiant, quae, modo partes enixe ita conuenerint, non absolute reprobandae, sed distinguendum inter personas, qui iniquas condiciones scienter inire sibi que officere possunt, vel minus (a); *hoc casu* id, quod inique conuentam, ad normam aequitatis est reuocandum, quod contingit: 1) in rustico, 2) minore et qui iure minoris gaudet, 3) debitore infortunio oppresso, 4) persona miserabili, 5) Principe, 6) republica contrahente (iurisprud. extrai. §. 19. 204. seq.); *Illo vero casu* cauendum, ne occasio delinquendi vel disceptandi praebetur, quod fieret per renunciationem doli, metus, confectiois inuentarii, cautionis. Alia porro est diuifio in cautelas *utiles* et *inutiles* siue *abundantes* (b); *Illae* dici merentur, quae omiffae damnum inferrent, vel commodum interuerterent; *hae* autem quae appositae nihil, quod non per se clarum, continent, et omiffae plane nihil nocent (c), quorsum pertinent illae conuentiones, quae nihil aliud innuunt, quam quod contractus natura iam inuoluit (d), nec non superfluae renunciationes, quae effectus iuris non

fortiuntur, et saepe risum mouent (§. 41.). Denique cautelarum aliae sunt *communes*, aliae *in fauorem vnius contrahentis tantum inuentae*. Illas adhibere debet absque partialitate Ictus, qui ad negotium ordinandum ab utroque est requisitus; item iudex, qui ad concipiendum instrumentum manus adiuuere debet; hae in eius fauorem, quantum fieri potest, diriguntur, a quo requisitus est Iurisperitus, relicto fauore alterius, quamuis praecuaricationis notam non incurrat, si etiam alterius contrahentium fauorem respiciat. Omnes vero hae cautelae vel *factum* concernunt vel *iuris*, proinde in cautelas *facti* vel *iuris* dispesci merentur.

(a) Cum hac distinctione cum fructu leges Stryck. l. c. §. 9 et 10. vid. L. 27. §. 3. D. de pactis L. 5. D. de pact. dotal. (XXIII, 4.).

(b) Non absque discrimine asseri potest, ex nimia congestione cautelarum et inaequalitate conuentionis fallaciam et simulationem argui, prou-

ti HERT. D. de iurispr. cauent. S. I. §. 21. cum STRYCKIO C. C. S. I. c. I. §. 15. sibi persuadet.

(c) L. 65. D. de V. O. ibi: arma virumque cano: spondeo. L. 17. C. de testam. L. 94 D. de R. I. Hisce tamen abundantibus clausulis fauet Ord. Not. Maxim. §. 10.

(d) L. 19. D. de V. O.

§. 39.

De cautelis facti (§. antec.)

Cautelae factum concernentes potissimum eo redeunt: 1) vt statim in ipsa conuentione medi.

dia sufficientia adhibeantur, quibus id probari potest, quod postea probandum venit. v. g. in versione in rem, in doté per specificationem et aestimationem a marito subscribendam, in numeratione pecuniae etc. Optimum enim est consilium (a) probationem, quam maxime fieri potest, eo tempore sufficienter congerere, ubi res agitur, ut in promptu sit, si ea indigeamus, et minime se committere alterius honestati vel amicitiae. Dum enim contrahimus amici sumus, sed cauendum, ut facilem exitum habeat negotium, si inimicitiae oriantur. 2) Casus contraventionis sedulo inuestigandi, et quatenus obligationes faciendi vel non faciendi sunt, per poenam conuentionalem optime prospicitur (b). Idem consultum, si interesse non nisi difficillime demonstrari possit in casu contraventionis, modo in debitis quantitatibus a poenis conuentionalibus, usurariam prauitatem saepe redolentibus, abstineamus, vel omnem huius criminis suspicionem remoueamus, v. g. si loco usurarum legitimarum poena stipuletur (c).

(a) Imo prudentis Legislatoris summum probationis facilitandae studium esse debet; Hoc in iure Romano saepius occurrit, uti in Nov. 73 c. 1. 3. 4 et 9 in fine L. ult. C. si cert. pet. (IV, 2.) Ord. Notar. Maximil. Prooem. vers. *Über nachdem nicht allein etc.*

(b) aut poena aut promissum exigere debet, L. 14. C. de pact. et quidem ab heredibus et in heredes in solidum actio competit, non obstante quod poena sit. L. 2 §. 1 seq. L. 3. D. coll. cum L. 4 §. 1. L. 5. §. 3 et 4 de V. O. (XLV, 1.) Pupillus autem

tem ab omni mora excu- O. L. 127. ibid. bene ve-
fatur, et poena non com. ro tutor L. 122. §. 3 ibid.
mittitur L. 49 §. 2. de V, (c) L. 90. D. de V. O.

§. 40.

De cautelis quae ius concernunt.

Circa ius in contractibus construendis potissi-
ma cura eo est dirigenda, ut ius dubium et
controuersum, vel ubi normae legales plane
deficiunt, determinetur, ne litibus hac ratione
ansa praebeatur, et hic potissimum locum ha-
bet vulgatum illud: prouisio hominis facit ces-
sare prouisionem legis; nec non illud: pacta
dant legem contractui (a). Quod si autem ius cer-
tum, et de renunciatione vel mutatione per
conventionem facienda sermo sit, probe ani-
maduertendum, an in fauorem partium in ge-
nere, et in specie in fauorem eius constitutum
et introductum sit, qui renunciare uult (*); an
vero Legislator absolute aliquid fieri vel uelit
vel nolit, quorsum etiam pertinent essentialia
et forma contractus praescripta (b). Hoc ca-
su nihil agitur per contrariam conventionem
vel renunciationem, quamuis iurata (c). Quae
autem dationis tollendae causa contractibus
inferuntur, ius commune non laedunt (d).

(a) L. 7. §. 5 D. de Contr. S. 1 c. IV. §. 4,
pactis. L. 35. §. 1. D. de V. O.

(*) L. pen. C. de (c) L. ult. D. de
pact. L. 41. D. de min. suis et legit. hered.

(b) Stryck. de caut, (XXXVIII, 5.) L. vn.

§. 16. C. de R. U. A. (V, 13.) Auth. quod eis C. de nupt. (V, 4.) Nou. 136 c. 1; ne quidem sec. Ius Canon. c. 25. §. illud X. de iureiur. quod con- filium tantum continet. c. 18. X de Iureiur. II, 24.) (d) L. 56. pr. D. Mand. (XVII, 1)

CAPVT VI.

DE

RENVNCIATIONIBVS ET RE- SERVATIONIBVS.

§. 41.

Definitio et diuisiones.

Renunciatio est legitima abdicatio iuris in auorem renunciantis introducti. Distinctio inualuit in generalem et specialem. Illa concipi solet: renunciare und entsage allen Ausflüchten, sie haben Nahmen wie sie wollen, sie mögen allbereits erdacht seyn, oder noch erdacht werden, quae plane otiosa est, et nequidem iurata aliquid operatur, cum in dubio contra renunciationem sit pronuncian- dum, et ad ignorata renunciatio trahi nequeat. Specialis nominetenus illud ius comprehendit, cui renunciari debet. Alia distinctio est, in iuratam et iniuratum. De illa tenendae sunt regulae: I) iuramentum ipsi instrumento caute cum solita iurandi formula: So wahr mir Gott helfe, und sein heiliges Evangelium (a) inseritur, quamuis ver-

ba: Bey dem Worte der ewigen Wahrheit animo iurandi prolata, aequipolleant, minime vero sufficit: an Endes Statt, bey adelichen Worten. II) Iurata renunciatio ibi admitti nequit, vbi iniurata promissio eandem efficaciam pollicetur, ne superflua iuramenta adhibeantur, quae abusum nominis diuini efficiunt, omni modo reprimendum. Vbi vero iniurata renunciatio nihil efficit, ibi iurata, positis terminis habilibus, vtiliter adhibetur, et saepe, sed absque vtilitate, relaxationi iuramenti, et a catholicis: dispensationi pontificis, renunciatur, cum etiam ab hac renunciatione dispensatio impetrari queat. Quae de cautelis iniquis et abundantibus dicta sunt (§. 38.), etiam huc trahenda. III) Alia renunciatio verbis, alia factis concludentibus fit. Huius infinita fere exempla sunt in iure, quae tamen facti et voluntatis quaestionem magis, quam iuris, continent.

(a) Haec iurandi formula in Imperio R. G. 10. et art. separato §. 3. approbata est. Passau: R. U. de 1555. §. 107. spher Vertrag de 1552. §.

§. 42.

Forma renunciationis.

Ratione eius, qui renunciare cupit, requiritur: I) vt de iure suo disponere valeat: Ergo tutor vel curator in praeiudicium pupilli nihil, quod alicuius momenti, absque consensu Magistratus, mandatarius vero nihil contra man-

mādarum, renunciatione remittere potest. Specialem acceptationem renunciationis in eodem instrumento factam praeter rem suadet STRYCK: II) Respectu *obiecti* requiritur, ut ius renunciandum pro renunciante introductum sit; Ergo non valet renunciatio de iure tertii, contra legem prohibitiuam vel praeceptiuam, quorsum pertinent essentialia et forma contractuum praescripta, occasio delinquendi, ita ut ne quidem iuramentum effectus habeat (§. 40.). III) Respectu *modi* requiritur *certioratio*, ex qua demum animus renunciandi colligitur, nec iuramentum tollit certiorationis necessitatem (a). Haec fieri debet: 1) plane et idiomate germanico. 2) Interdum extrinsece, non per ipsum instrumentum, probari debet, ita, ut ne quidem sola praelectio contractus sufficiat in personis, quibus ignorantia iuris non nocet. Extrinsece autem probatur, vel per *specialem subscriptionem* contrahentis si scil. clausula renunciationis germanice in instrumento continetur, daß ich diesen Contract selbst durchgelesen (mir vorlesen lassen) alles wohl verstanden, und solches meine wahre Willensmeinung sey, bekräftige ich mit meiner Namens Unterschrift; vel per *Notarii fidem* qui per apostillam attestatur: daß ich diesen Contract in Gegenwart unten bemeldeter Zeugen, dem N vorgelesen, und in allen Puncten erkläret, derselbe auch hierauf alles als seine wahre Willensmeinung angenommen habe, wird mittelst meiner und der Zeugen Namens Unterschrift, und

beygedruckten Notariats-Signet bekräftiget. Hiſce duobus certiorationis modis plane non indigemus, ſi contractus iudici ad confirmandum exhibeatur, vbi certioratio ad actum confirmationis pertinet, eiusque partem conſtituit, proinde hoc caſu teſtium praesentia et ſpeciali extraiudiciali certioratione facile caremus, quae alias requiritur in renunciatione SCri Velleiani et Auth. ſi qua mulier. IV) Renunciationes quae in eodem instrumento nihil operantur, ex interuallo repetendae ſunt, v. g. exceptio non numeratae pecuniae, non impleti contractus. V) Ratione *effectus*, renunciationes ſunt ſtrictae interpretationis; quidquid enim verbis non continetur, pro conſeruato, niſi euidenter de voluntate conſtet, habendum (b). VI) Ad renunciata, ſtante adhuc renunciatione, non datur regressus.

(a) L. 9, 23. C. ad SC, tum Velleianum (IV, 29) L. 23 D. de acquir. l. o. mitt. hered. (XXIX, 2.) L. 76. de R. I. Qui autem certus eſt, vltcrius certiorari non debet. c. 31 de R. I. in 6. Inde falſum eſt, quod communiter aſſeritur, iuramentum eſſo loco ſpecialis certiorationis, cum in Rec. Deputat. Spirenf. de 1600 §. 33. iuramentum effectu executiuo deſtitutum ſit et

ceteris paribus hic tantummodo effectus tribuatur: Daß es als eine Beſtärkung und Bekräftigung zu halten ſey.

(b) Ord Not Max. §. 10. L. fin. §. 3. D. de condict. indebit. (XII, 6) L. 9. §. 3 D. de transact. (II, 15.) L. 47. §. 1 de pact. c. 5. X. de renunc. (I, 9.) L. 35 §. 2. C. de inoff. teſt. (III, 28.) L. 31. C. de transact. (II, 4.) L. 76 de R. I.

§. 43.

Epicripsis vulgarium renunciationum.

Solent contractus renunciationibus abundare. Quae pro cuiusvis contractus natura utiles vel inutiles sint renunciationes, infra in singulis materiis commodius dicetur. Hic tantum quasdam generales renunciationes tangimus. Renunciatio fori interdum, si nempe facilius reddatur conventio et effectum sortiri possit, utilitatem suadet (a). Non video itaque, qua ratione STRYCK ad forum contractus fundandum, commendare queat, ut se foro contractus submittat, licet ibi non inveniatur, nec bona ibi habeat: tunc enim deficit executio, quae tamen intentionem cuiuslibet actoris constituit. Renunciatio processus ordinarii, substituto processu summario vel conventionali, valet, et commendanda est, modo per conventionem essentialia processus, sine quibus scilicet causae cognitio cogitari nequit, non mutantur, cum essentialia rerum sint immutabiles, licet dissentiat STRYCK. Renunciationes appellationis et primae instantiae, quae defensionem coangustant, nimis exorbitantes sunt, proinde parcius commendandae. Ut mandatum sine clausula decernatur ad solam productionem instrumenti et quidem privati, nisi ponatur casus habilis, est contra essentialia processus, cum nemo inauditus condemnandus sit. Hoc cum temperamento accipienda sunt verba Rec. Deput.

put. de 1600. §. 32. cui iung. §. 30, 31, et 33., ubi fines clausulae: mit oder ohne Recht, reguntur. Recognitioni instrumenti renunciari nequit, quippe quod ad veritatem indagandam, et vel ideo, ne ex vnus assertionem causa decidatur, requiritur. Renunciatio exceptionum doli, metus, violentiae, erroris, sunt non solum inutiles (§. 6.), sed etiam tunc certo respectu contra reuerentiam, si cum personis res agatur, de quibus benignius cogitare debemus. Exceptioni rei non sic sed aliter gestae vage renunciari solet, absque vlllo iuris effectu. Regulae: quod renunciatio generalis non valeat, nisi praecesserit specialis, renunciatur quidem regulariter, sed itidem absque effectu (b) (§. anteced.) , cum contra essentiam renunciationis sit. Renunciatio priuilegii dotis et illatorum, si mulier fidem interposuit, ea ex ratione superfluis merito annumeratur, quia mulier, quae tanquam correa vel fideiubens se valide obstrinxit, ex dote soluere debeat, et cessio nominis in tali promissione non lateat; proinde mulier in concursu omnino dotem repetere debet, creditor vero arrestum impetrare potest.

(a) L. 29. C. de Pact. ro compet. (II, 2.) non
 (II. 3.) L. 40. pr. C. de sequimur.
 Episc. et cler. (I. 3.) Ius (b) L. 4. §. 4. si quis
 Canon. in c. 12. X. de fo- caut. (II, 11.)

§. 44.

De reservatione.

Si ius, quod per tacitum consensum aliquid detrimenti capere posset, in contractu aliquo incidit, cautus sit ille, cui competit, ut non quidem vagam, sed specialem faciat iuris, de quo quaeritur, reservationem. Vbi autem quis ipso iure iam tutus est, ibi reservatio ad abundantiam pertinet; quemadmodum etiam non ad novum ius tribuendum, sed id, quod actu competit, conservandum, pertinet. Caue ne communem illum errorem erres, quod una re ex pluribus reservata, reliquae abdicatae censcantur, quod renunciationem inuolueret, quae tamen non nisi ex certa voluntate procedit.

CAPVT VII.

DE

INSTRUMENTO SVPER NEGOTIO CONFICIENDO.

§. 45.

De placitis partium consignandis.

In conuentionibus, quae oraliter communiter fieri solent, et recte ita fiunt, id agendum, ut probari possit (§. 39.), quod actum est. Testium praesentia incommodis non caret. Quo

Quo autem Romani probationem faciliorem redderent, litesque minuerent, solebant libris argentariorum breui annotatione inferere placita, cuius analogon hodie inter mercatores durch das Umschreiben auf denen Börsen fieri solet. In contractibus alicuius momenti, super quibus instrumenta confici solent, vel debent, partes sibi male prospiciunt, si iureconsultum egregie doctum et in iurisprudencia heurematica satis versatum non adhibeant, sed Notarii vel scribae opera vtantur; imo Principis est, huic abusui obicem ponere, conceptionem contractuum Aduocatis immatriculatis vindicando. Quodsi autem partes iam inter se conuenerint, necesse est, vt Aduocatus placita breuiter annotet, et statim ponderet ad quam contractus speciem praesens negotium referri debeat. Si plures ineantur conuentiones; an compatibles sint (§. 30.). Postea circumspicere debet, an omnia, pro negotii indole, pro securitate partium, debite determinata sint; sin minus, paciscentibus suggerit, quid adhuc determinandum sit, quomodo meliori ratione, vt lites praescindantur, determinari possit (a). His ita peractis, vtiliter, punctis in chartam coniectis, ab vtroque subscribi curat, quod die punctation vocatur (§. 5.) et cum protocollo Notariorum maximam similitudinem habet (b). Tandem ad ipsius contractus instrumentum in extenso conficiendum admouentur manus.

(a) Ord. Not. Maxim.
tit. 4. §. 2.

(b) Ord. Not. Maxim.
§. 5.9. §. 46.

§. 46.

Dispositio instrumenti.

In omni instrumento consideranda veniunt:
 I) *clausula initialis consueta*: Ich Endes Unterschriebener für mich und meine Erben (a) (Nachkommen am Ante) urkunde und bekenne; vel: Kund und zu wissen sey hiemit, jedermänniglich denen es zu wissen nöthig. Huius rationem solidam, praeter vsum inueteratum, quem inde a temporibus Carolingorum deducit Eckard (b), vix inuenies. Nec minus inuocatio summi Numinis iusto apparet loco, cum saepius eiusmodi instrumenta pessimas fraudes contineant, et iurgiis, certe non in honorem supremi Numinis, occasionem praebeant. Inde etiam est, cur alias preces, profano quasi loco collocatas, intermixtas non inuenies in formularibus nostris, quibus saepe abundant instrumenta, absque vlla pia intentione, cum sint magis preces concipientis quam paciscentium. II) *Introitus*. Hic summam vtilitatem suadet, si intentio conventionis sedulo et sufficienter exprimitur (c). Deinde si antea quid actum gestumue, quod cum praesenti conventionem connexionem habet, optime integra historia in introitu exprimitur, vti in transactionibus, renunciationibus &c. obuenit. Notariis interdictum est, ne contractus tempore nocturno conficiant, excepto casu necessitatis, qui itaque sub his circumstantiis in introitu exprimendus est.

est. Hoc requisitum tamen ad contractus oraliter incedas non extendendum (*d*). III) *Placita* ita concipiantur, *ut distinctim sub numeris ponantur diuersa puncta conuentionis*, quod partim ad maiorem perspicuitatem pertinet, partim etiam faciliorem reddit allegationem. Deinde puncta non promiscue collocanda, sed prius absoluendum, quid ex vna parte praestari debeat, antequam ad obligationes alterius partis progrediatur; tandem vero sequuntur, quae ab vtraque parte promittuntur. *In genere autem breuissimis, absque obscuritate tamen, exprimantur verbis, nulla allegata ratione commouente conuentionis, nisi intentio nominatim in eadem fundata sit, quo casu enixissima haec voluntas est significanda*, quod melius, quam per contrarii casus expositionem fieri nequit. IV) *Renunciationes* vel solitariae vel communes placita excipiunt (§. 41 seq.). V) *Sequitur clausula finalis*, quae continet praelectionem, certiorationem, approbationem, subscriptionem, subsignationem et interdum confirmationis promissionem. Passim sub poena pecuniaria allegari debet necessitas confirmationis, quo partes hac ratione certiores reddantur, contractum confirmatione indigere. Dessen zur Urkunde haben beyde Partheyen diesen gedoppelt ausgefertigten Contract nach geschehener Vorlesung, Erklärung und wohlverstandenen Inhalte als ihre wahre Willensmeinung, in Gegenwart N. und N. als erbethener Zeugen, eigenhändig

dig unterschrieben und untersiegelt, wollen auch selbigen auf gemeinschaftliche Kosten der Obrigkeit ad confirmandum vorlegen. Alles getreulich und ohne Gefährde. Geschehen N. x. Quae posterior. clausula rursus consuetudinem magis quam necessitatem pro fundamento habent.

(a) Bene monet *Stryck*. fec. L. 13. C. de contrah. et commit. stipulat. clausulam heredum superfluum esse, praeterquam in mandato. R. I. nou §. d. mit auch zum Bierden, et vbi alias obligatio ad heredes non transit. (§. 17.)

(b) Introd. in rem di-

plom. praecipue Germ. S. III. c. 1. §. 5 sq. cap. 2. §. 17. sq. Ord. Not. Max. §. 3.

(c) L. 134. §. 1. D. V. O.

(d) Ord. Not. §. vlt.

Die Notarien sollen auch. STRYCK. S. I c. 4. §.

14.

§. 47.

*De iis quae post confectum instrumentum vili-
ter suscipiuntur.*

Ad veritatem scripturae extraiudiciali conciliandam pertinet, vt testes non minus tribus adhibeantur praelectioni, certiorationi, approbationi, subscriptioni et subsignationi, (a) quod in instrumento iudicialiter agnoscendo minime est necessarium. Quidquid porro non per solas litteras instrumenti probari potest. v. g. numeratio, (b) versio pecuniae, implementum contractus bilateralis, id omne, per separatas apostillas, post instrumentum iam confectum, apponi debet; et nominatim versio per apochas

E

earum

earum personarum, ad quarum manus pecuniae peruenerunt, per consequens extra instrumentum, probari debet, et melius adhuc sibi prospiciet creditor, qui, cum versionis probatio necessario exigitur, ipse pecunias iis, datis de super apochis, so uit, qui ex manibus debitoris solutionem expectant. Hac ratione debitor pecunias in alium finem quam destinatum impendere nequit.

(a) L. ult. C. si cert. pet Nou 73. Praefat. c. 1. et cap. 2. Auth. si quis uult caute. C. qui pol: in pign. licet testes hodie non sint absolutae necessitatis.

(b) Inde Romani faepe adnumeratorem adhibebant, cuius mentio iniicitur in d. Nou. c. 7. §. 1. et 2.

§. 48.

De forma instrumenti, subscriptione eiusque extraditione.

Regulariter contractus scripturam non desiderat, quamuis consultum sit, eundem in scripturam redigere (§. 25) Nihil interest an membrana an uero charta utamur, (*) et ab usu recessit Ord. Not. Maximil. §. item die Notarien sollen, ubi membrana desideratur. Ut scriptura legibili utamur, (a) ab apostillis uero, correctionibus, interlineaturis, abbreviatoris, ciphris et diuersitate atramenti abstineamus, (b) per se clarum, aut si rasurae, inductiones, interlineaturae, additiones marginales, necessario faciendae,

dae, earum in subscriptione specialis mentio est facienda. Apostillae vero subscriptionem eodem modo desiderant, ut instrumentum ipsum. Quod si ex pluribus foliis constet instrumentum, ita compingenda sunt, ut ambae filii perforati extremitates sub sigillis tegantur, ne folia excindi et alia subornari possint. (c) (Iurisprud. extrai. §. 21 n. 5.) Deinde charta signata uti debemus, quae Lex specialis, Die Stempel-Papier Ordnung, praescribit, cuius neglectus, cum tantummodo reditus publicos defraudet, poena pecuniaria satis coercetur, quamvis passim poenam nullitatis, sat incongrue, scriptam legamus. (d) Denique subscribatur, (e) non litteris initialibus, sed integris nominibus propriis et appellatiuis, ut sigillis muniatur instrumentum ab omnibus contrahentibus et testibus, non absolute necessarium est. (f) Subscriptio trahitur ad omnia suprascripta, si praelectio debite facta, quae praesumitur non in uniuersum, sed in iis personis, qui in maxima culpa versarentur, si subscriberent, quod non legerint, (g) et cum hac distinctione intelligendus est STRYCK. (b) Chartae blancae incaute in superiori parte suprascribitur, sed cautius immediate ante nomen vel in eadem linea sequentis paginae. Qui non ut contrahens, sed ut testis vel curatorio nomine subscribit, hanc qualitatem apponere debet, et si per hanc subscriptionem tanquam consentiens, in sui praeiudicium considerari possit, de conseruatione iurium protestari debet;

bet; hac omiffa vero, pro consentiente habetur. (**) Quod si autem quis scribere nesciat, monogrammate consueto vel signis crucis subsignare et per hunc actum externum consensum declarare debet. Quamvis in genere consultum sit, testes praelectioni et subscriptioni, quae publice non fit, adhibere, hic tamen necessario adhibentur, cum eiusmodi signa recognitionis necessitatem, si negantur, non operentur. (i) Integro instrumento ita absoluto, in contractibus unilaterialibus sufficit, ut ei exhibeatur, cui probandi necessitas incumbit. In contractu vero bilateralis, et ubi cuiusque ratione probationis interest, instrumentum quidem in duplo triplo etc. conficitur, sufficit tamen, ut quilibet illud instrumentum subscribat et subsignet; quod alteri tradi debet. Fallax est cautela STRYCKII: in casu amissionis, copiae vidimatae eandem vim tribuere; tutius duo instrumenta conficiuntur. Urfundlich sind hierüber drey gleichlautende Instrumenta, wovon dieses das erste (andere) dritte) ist, ausgefertigt, und versteht sich von selbst, daß falls das eine oder andere produciret, die übrigen eo ipso erloschen sind. Veteres ad probandam consonantiam instrumenti, ultimum folium utriusque instrumenti lineis curvis incidebant aequaliter, quod firmissimum de veritate instrumenti praebet argumentum. (k) Instrumenta, quae in aeuum conseruari debent, caute in membranis non in charta conscribuntur, et diuersis locis plura exempla authentica asseruantur.

(*) §. 12. I. de testam.
(II. 10.)

(a) Recte reiicit cautelam Stryck S. 1 c. 6 § 3 daß wenn das Instrument schadhast würde, solches nicht schaden sollte. Est futurum contingens incertum, de quo Index aestimabit. L. 2. D. de his, quae pro non script. (XXXIV, 8.)

(b) Ord. Not. Maxim. §. 14, 15. 19. Nou. 18. c. 7. Nou. 73. prooem, ibi quando calamitatis et atramenti immutatio similitudinis per omnia aufert puritatem ibid. L. 1. §. 1 D. de his quae in testam. delent. Abundans cautela est STRYCK III c. §. 5, vt linea aliqua in margine ducatur.

(c) Ex sola diuersitate chartae minus recte

falsitatem arguit Stryck. l. c. §. 8.

(d) STRYCK. l. c. §. vlt.

(e) L. 17. C. de fide instrum. L. 39. pr. de V. S.

(f) Nou. 47. c. 1 in fine.

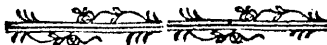
(g) Nou. 136. in fine. arg L. 8. § 15. D. quib. mod. pign. (XX. 2.)

(h) S. 1. c. 6. § 11.

(**) L. 26. §. 1. D. de pign. et hyp (XX. 1) L. 9. §. quib. mod. pign. vid tamen L. 39. D. de pignerat. act. (XIII. 7.)

(i) Nou 73. c. 8.

(k) Quod Itali: *Charta partita*, Galli: *Charte-partie* vocant. Inde deducitur, *certe partie*. Langenbeck in den Anmerkungen über das Hamb. Schiff und See = Recht Tit. XV. ad rubrum §. 4 p. 143.



CAPVT VIII.

DE

INTERPRETATIONE NEGOTIORVM CIVILIVM.

§. 49.

Regulae interpretandi.

Interpretatio, etiam contractuum, alia ast logica alia grammatica. Haec sensum verborum respicit; illa mentem. De interpretatione conventionum sequentes tenendae sunt regulae: I) Negotia germanica ex iure germanico, negotia romana ex iure romano interpretanda sunt, absque commixtione diuersorum iurium (a) II) Si quid plane omissum vel non rite positum; ad intentionem principalem partium contrahentium recurrendum, (b) quae in introitu exprimi solet. (§. 46.) III) Quodsi rationes fere aequales sint in vtramque partem, in hoc dubio casu contra obligationem, (c) contra eum qui singularem ex contractu quaerit vtilitatem, quippe qui clarius loqui et legem apertius scribere potuisset et debuisset, interpretatio est facienda, (d) IV) In alternatiuis promissis electio est penes debitorem, (e) ante moram scil., post moram penes creditorem. (f) V) In dubio benigniora praeserenda, (ff) scil. in contractibus onerosis, secus in gratuitis, (*) et vbi aliquis singu-

singulare commodum ex contractu quaerit, ut et in renunciationibus. Quod vero in fauorem alicuius introductum est, in odium eiusdem detorqueri nequit. VI) Specialia generalibus insunt, (***) si de iis cogitatum est. Sedulo distinguendum inter perfectam enumerationem casuum et nuda exempla; ibi praecautio maxima opus. VII) Expressa nocent, non expressa non nocent. (***) VIII) Ad non cogitata non est trahenda conuentio. IX) Omnes conuentiones ita interpretandae, ut exitum habeant. (g) X) Mora non intelligitur facta ab eo, cui nihil imputari potest. (b) XI) Duobus rebus alternatiue promissis, tota perimitur obligatio, per solutionem, acceptilationem, pactum de non petendo vnius rei. (i) XII) Solennia in dubio adhibita praesumuntur. (k) XIII) Dies solutionis in fauorem debitoris adiectus censetur, indeterminatus vero, varie computatur. (l) XIV) Qui se ad dandum obligauit, non est obligatus ad faciendum. (m) XV) In dubio minor summa et longius tempus, in fauorem debitoris, accipitur. (n) XVI) In generali concessione non veniunt ea, quae quis non esset verosimiliter concessurus. (o) XVI) Vbi magis concessum est, minus etiam concessum videtur. (p) XVII) Stipulatio in annos singulos vna est, incerta, perpetua, non quemadmodum simile legatum morte legatarii finiretur. (q) XVIII) Error in nomine nihil nocet, modo in corpus consensus non deficiat. (r) XIX) Qui stipulatur rem, cuius

ius commercium non habet, nihil agit; qui autem rem promittit cuius commercium non habet, ipsi nocet. (s) XX) Aestimatio rei sub conditione promissae secundum tempus solutionis instituitur. (t) XXI) Termino a quo in promisso conditionali non expresso, deinde conditione existente, obligatio retrotrahitur ad initium actus. (u)

(a) Si quid vnquam, confusio iuris peregrini et patrii vitanda.

(b) L. 7. §. 12 D. de pactis L. 33 D. de contrah. emt. vend. L. 3 D. de reb. cred. L. 34 de R. I. L. 1. 3. et 21 D. de reb. dub. (XXXV, 4.) c. 6, 8, 15. X. de V. S. (V, 40)

(c) L. 38 §. 18. L. 99 D. de V. O. L. 26 D. de 33. reb. dub. L. 47 de O. et A. L. 21. 33 D. de contrah. E. V.

(d) L. 39 D. de pact. c. 57. de R. I. in 6. L. 25. D. de prob. Inutilis est cautela Strykii S. 1. c. 4. §. vlt. ne ipse scribat, vel scribens reseruet: Daß dem Creditori frey stehen solle, den Contract zu seinem Vortheil und Belieben zu interpretiren.

(e) L. 10 in f. D. de I. Dot: §. 34 I. de act. L. 34. §. 6 de contrah. emt. L. 57. D. de solut. (XLVI, 3.) Potest tamen alternatiua expresse in fauorem vnus vel alterius contrahentis mutari. Hoc autem, vt expresse ita determinetur, consultum. Sic etiam obligatio alternatiua legalis eius fauorem vnice respicit, in quem scripta est.

(f) L. 2. §. 3 D. de eo quod certo loco dari oportet. L. 11. §. 1 D. de leg. II. L. 105, 106 et 138. §. 1. D. de V. O. Si electio concessa tractum temporis habet, ante iudicium coeptum, mutare voluntatem licet; sin contra, secus. L. 112. pr. de V. O.

(ff) L. 56. de R. I.

(*) L.

- (*) L. 41, 155. *ibid.* 1 et 2. L. 83. §. 5. *verfu: Pro quo et illud &c.* L. 5. C. de LL. 118. §. 1. de V. O.
- (**) L. 147. de R. I. (*m*) L. 91 pr. de V. O.
- (***) L. 195. *ibid.* (de seruo promisso neglecto)
- (g) L. 12. D. de reb. dub. (XXXV, 4.) L. 67. D. de R. I. (*n*) L. 12. 13. 109 D. de V. O.
- (b) L. 23. D. de O. et A. (*o*) C. 69 de R. I. in 6.
- (i) L. 27. §. 6 D. de pactis. (*p*) C. 27 X. de decim. (III, 30.) L. 58. D. de V. O.
- (k) L. 30. D. de V. O. L. 1. C. de contrah. et committ. stip. (VIII. 38.) (*q*) L. 16. D. de V. O.
- (l) L. 41, 42, 48, L. 56. §. 5 L. 59, 60. (de aestimatione in debiti conditionali). L. 72. §. (*r*) L. 22. 32. D. *ibid.*
- (s) L. 34. D. *ibid.*
- (t) L. 59. D. *ibid.* L. 60. *ibid.*
- (u) L. 64. D. *ibid.*

CAPVT IX.

DE

MODIS TOLLENDI CONTRACTVS.

§. 50.

De nullitate contractus.

Saepe contingit, vt incaute cum personis, quae plane se obligare vel de re speciali disponere nequeunt, contrahatur, vel etiam dolus, vis, metus, error, conditio impossibilis vitiet consensum, vel essentialia et forma contractus,

E 5

(a) in

(a) in loco contractus praescripta, deficiat, quod totidem nullitates efficit. Hae nullitates vel agendo vel excipiendo allegari queunt. Prius vel implemento nondum secuto, vel iam impleto contractu; Posterius, si ad implendum agatur. Hac ratione quilibet contra proprium factum venire potest, non obstante exceptione rei venditae et traditae, cum alias constantissima obtineat iuris regula: quem tenet de euitctione actio, eum agentem repellit exceptio, scil. rei venditae et traditae, vel quod idem est: quae semel placuerunt, amplius displicere nequeunt. (b) Utile tamen per inutile non vitiatur. (c)

(a) Non habito respectu an nullitas in ipsa lege contineatur, L. 5. C. de LL. (1, 14.) L. 6. D. de euitct. (XXI, 2.) Forma loci contractus obseruanda, etiam si alibi solutio promissa.

(b) t. t. D. de exc. rei vend. et trad. (XXII, 3.) c. 21 de R. I. in 6.

(c) L. 1. §. 4. 5. L. 126 §. vlt. L. 141 §. vlt. de V. O. c. 37. de R. I. in 6.

§. 51.

De resolutione contractus validi mediante remedio extraordinario.

Quodsi negotium validum quidem sit, laesio tamen appareat, succurritur per restitutionem in integrum. Haec est *remedium iuris extraordinarium*, quo ex auctoritate iudicis, propter lae-

laesionem in ipso negotio contingentem, ex iusta causa, res in eum statum, quo ante laesionem fuit, reducitur. Diuiditur in restitutionem *gratiae*, a summa potestate circa delicta concedendam, (a) et *iustitiae*, quae in causis ciuilibus obtinet, quae proprie huius loci. Alia diuisio in *ciuilem* et *praetoriam*, hodie nullius usus est. Intuitu *personarum* conceditur lapsō vel circumscripto eiusue heredi, (b) non tertio, nisi in causa indiuidua, (c) nec fideiussori, nisi fideiussor sub certa qualitate fideiusserit, ea-que cesset, (d) contra laedentes, aliquando tertium rei possessorem, (e) non vero parentes et patronos. (f) *Petenda*, non ex officio, secundum beneficii naturam, concedenda est, (g) et procurator, speciale mandatum (h) forsā ideo proferre vel cautionem de rato vel iudicato soluendo praestare debet, quia in hoc remedio agnoscitur validitas negotii. Petitur autem per modum actionis et exceptionis tam solitarie, quam cumulatiue. (i) *Laesio* est damnum patrimoniale, quod quis non nisi contra ius et aequitatem sustineret; (k) et vel ideo requiritur, quia negotia temere rescindi non debent. (l) Ex eadem ratione laesio tempore negotii (m) adesse, nec fato nec iure communi causata (n) et alicuius momenti (o) esse debet; Ergo damnum ex delictis (p) ad restitutionem iustitiae non pertinet; Ergo tantummodo competit deceptis, non decipientibus, (q) nec iis qui negligenter versantur. (r) Praeter laesionem requiritur *iusta restitu*

restitutionis causa. Ad nominatas causas pertinent: a) dolus, b) metus, c) vis, quae tamen hodie remedium ordinarium, querelam scil. nullitatis fundant, (§. 6.) d) *minor aetas*, a momento in momentum computanda; (f) etiamsi tutoris vel iudicis autoritas interuenerit, (t) cuius fundamentum: quod scil. minores ipsi rebus suis superesse nequeant, ex paritate rationis ad respublicas, Ecclesias (u) et quae his similia sunt corpora extenditur. Non vero competit minori, (α) qui veniam aetatis impetrauit, (v) β) vel se maiorem dixit, (w) γ) qui iurato huic beneficio renunciauit, (x) δ) qui negotium alienum ex mandato vel iussu gerit, quod est periculo mandantis, secus si absque mandato negotiis alienis se misceat (y) ε) qui cum aequo priuilegiato concurrat; (z) Ergo non in causa magis fauorabili scil. libertatis. (aa) f) Absentia haud dolosa, siue vituperabilis siue non, (bb) siue procuratorem reliquerit, siue non. (cc) g) *Vincula*, h) *seruitus*, i) *detentio apud hostes*, k) *absentia aduersarii*, licet protestatione ius conseruari possit, (dd) l) *capitis diminutio*. (ee) Innominatae causae comprehenduntur sub clausula generali: si quae alia mihi iusta causa visa fuerit, (ff) ubi tamen arbitrium vagum non admittitur; exempla sunt: factum tertii culposum, qui non est soluendo vel difficillimae conuentionis, paupertas, morbus fonticus, factum iudicis, iustus error (gg) &c. Ita qualificata persona, laesione et causa, intra

intra quadriennium, a die remoti impedimenti computandum, *(bb)* adeundus est iudex competens vel rei sitae, *(ii)* (non contractus, non arbiter vel commissarius, nisi literis commissarii haec potestas contineatur) *(kk)* et quidem hodie quilibet, etiam iurisdictionem inferiorem habens, modo abstineat a restitutione contra decretum iudicis superioris. *(ll)* Iudex autem praeuia causae cognitione summaria, *(mm)* audita plerumque altera parte, *(nn)* super laesione, iustitia restitutionis et annon aliunde securus sit, *(oo)* instituta, cognoscit, an restitutio concedenda sit, nec ne, quae sententia, si denegatoria sit, remediis suspensivis locum dat. Per rem vero iudicatam denegata restitutio locum praeccludit ulteriori petitioni. *(pp)* Pendente cognitione omnia in statu quo conservanda sunt, aequae ac si remedium suspensivum interpositum esset. *(qq)* Quod si autem locum inueniat, unico non duplici iudicio *(rr)* rescinditur quod gestum, et ius amissum redintegratur, *(ss)* ita ut omnia in pristinum statum reducantur, et restitutus neque commodum neque damnum sentiat, *(tt)* nisi res ita comparata sit, ut in pristinum statum non possit reduci. *(uu)*

(a) L. 1 §. 10. D. de postul. (III, 1.) L. 27. pr. D. de poenis (XLVIII, 19) L. 1, 6, 7. ult. C. de sent. pass. (IX, 51.)

(b) L. 1, 6, D. de R. I. I. (IV, 1.) L. 14, §. 2. quod m. c. (IV, 2.) L. 3. §. 9. L. 18. §. ult. L. 19. L. 27 pr. L. 42. de min. (IV, 4.)

(c) L.

(c) L. 10 pr. D. quem adm seruit. amitt. (VIII. 6.) L. 29. §. 1 D. de min. L. vn C. si in comuni eademque causa (II, 26.)

(d) L. 2. §. 1 1). de admin. tut. (XXVI, 7.) L. 89. de acquir. hered. (XXIX. 2.) L. 51 pr. de proc. (III, 3.) L. 1 et 2. C. de fidei. min. (II, 24.)

(e) L. 14. §. 3. quod metus c. L. 9 pr. L. 13. §. 1. L. 14, L. 15, L. 35 D. de min. etiam aduersus fiscum t. t. C. si aduersus fiscum (II, 37.)

(f) L. 2. C. qui et aduersus quos (II, 43.) qua L. 29 pr. D. de min. correcta.

(g) Imo consilium mutare licet ante actualem restitutionem L. 41 de min.

(h) L. 1 D. de R. I. I. L. 25. §. 1 de min. L. 26. ibid. t. t. C. etiam per procurat. (II, 49)

(i) L. 9. §. 3 et 4. D. quod met. caus.

(k) L. 3 §. 6, L. 6, 7, de min. Fere exorbitans est priuilegium minoris in L. 35 D. ibid.

concessum L. 37 pr. ibid. Etiam propter solam novationem in modo obligandi minoribus conceditur restitutio L. 40 pr. L. 44. ibid. Non autem si propter nuptias modica quantitas donata L. 1 C. si aduers. donat. (II, 30.)

(l) L. 24. §. 1 de minor.

(m) L. 3. §. 1 sq. D. de min. L. 2. C. si aduers. vendit. pign. (II, 29.)

(n) L. 11. §. 4 et 5. D. de min. (IV, 4.) L. vlt. C. ibid. (II, 22.)

(o) L. 4. D. de R. I. I.

(p) t. t. C. si adu. delict. (II, 35.) L. 37. D. de min.

(q) L. 1, 2. D. de R. I. I.

(r) L. 16. D. ex quib. c. mai. Hoc de maioribus intelligendum. sicuti etiam maior non nisi propter damnum emergens restituitur, L. 18 ibid.; nec contra omnifam actionem vtilem ex eleganti ratione L. 20 ibid; quae secus in minoribus. L. 8. C. de in int. rest. minor. (II, 22.)

(s) L.

(f) L. 3. §. 3. D. de minor.

(t) t. C. si tut. vel curat. interu. (II, 25.) L. vlt. C. si aduers. rem iudicat. (II, 27.) L. 11 C. de praed. et al. reb. min. (V, 71.) L. 47. D. de min.

(u) L. 3 C. de I. Reip. (XI, 29.) L. 4 C. ex quib. c. mai. (II, 54.) L. 1 C. de Off. eius qui vicem (I, 50:) c. 1, 2, 3, 4, 7, X. de restit. in int. L. 10. D. ex quib. c. mai.

(v) L. 1 C. de his qui ven. aetat. impetr. (II, 45)

(w) t. t. C. si min. se mai: dix: (II, 43.)

(x) L. 1 et auth. Sacramenta puberum C. si aduers. vend. L. 3. C. in fine si min. se mai. dix.

(y) L. 23. L. 24. pr. D. de min.

(z) L. 11. §. 6 et 7. L. 12. L. 34. D. de min. minores tamen vtraque parte restitui desiderantes audiuntur L. 34 §. 1 ibid. vel qui de damno vitando agit, L. vlt. D. ibid.

(aa) L. 9. §. vlt. L. 10 et 31. D. de min. t. t. C. si aduers. libert. (II, 13.)

(bb) L. 20 pr. D. de min. L. 26 §. 1. D. ex quib. c. mai. L. 40 §. 1 ibid.

(cc) L. vlt. de R. I. I. requirit vt defensus sit absens et concedit restitutionem ad finem appellationis. L. 3, 8, L. 21. §. 1, 2, 3, L. 22. L. 26 §. 1 et 9. L. 28. L. 29. ex quib. c. mai. Obst. L. 39. ibid: sed ibi de procuratore in ipso absentiae ingressu constituto agitur. L. 46. D. ex quib. c. mai. L. 1 C. ibid. (II, 54.) L. 2 C. de annali except. (VII, 40.)

(dd) L. 1. §. 1. D. ex quib. causa mai.

(ee) t. t. D. de Cap. min. (IV, 5.)

(ff) L. 26, §. vlt. D. ex quib. c. mai.

(gg) L. 2 et 7. de R. I. I. L. 6 in fin. ibid. L. 26. pr. et §. 3, 6, 7. L. 38. in fin. ex quib. caus. mai. L. 1 pr. D. de alien. iud. mut. caus. fact. L. 3 pr. §. 1 et 2. D. de eo per quem factum est (II, 10.)

(hb) L. vlt. C. de temp. in int. rest. (II, 53.)

(ii) L.

(ii) L. 2 vlt. C. vbi et apud quem (II, 47.) arg. L. 3. C. vbi in rem actio (III, 19.)

(kk) L. vlt. C. vbi et apud quem.

(ll) L. 16. §. fin. LL. fq L. 42. D. de min: L. 3. C. si adu. rem iud. (II, 27.) L. 1 C. vbi et apud quem.

(mm) L. 3, 7, pr. §. 1. D. de R. I. I. L. 13. pr. L. 24 §. 5 D. de min.

(nn) L. 29. §. 2. de min. L. 1 C. in fin. si adu. dot. (II, 34.)

(oo) L. 16. pr. §. 1-3. L. 39 §. 1. L. 45, 46. D. de min. L. 2 C. in quib. caus. in int. rest. necess. non est. (II, 41.) L. 4. C. in fine de his quae vi metusque caus. (II, 20.) L. 2 C. de dolo malo (II, 21.)

(pp) t. t. C. si saep. rest. pet. (II, 44.)

(qq) L. 42 D. de min. L. vn. C. in int. rest. post. ne quid noui fiat (II, 50.) L. 32. C. de transact. (II, 6.) Imo proeudicium facit reliquis quaestionibus L. 43. de min.

(rr) §. 5. I. de act. (IV, 6.) L. 9. §. 7. quod met. c. L. 18 pr. de dolo L. 1 §. 1 L. 26. §. 7. D. ex quib. c. mai.

(ff) L. 13. §. vlt. L. 24. §. 4. de min. L. 14 §. 1. L. 9, §. 3, 4, 7. quod met. c.

(tt) d. L. 24. §. 4. L. 22. 27. §. 1 de min: L. vn. C. de reput. quae fiunt in iud. (II, 48.) L. 22. §. 1. D. ex quib. caus. mai. L. 1. C. si aduers. transact. (II, 32.)

(uu) L. 24. §. 2 D. de minor.

§. 52.

De resolutione contractus validi sed restricti.

Quoties consensus conditione vel modo restrictus vel suspensus est, toties contractus retro seu ex tunc in irritum cadit, si conditio resoluitiva non existat vel modus non impletus sit.

Con-

Conditionis suspensivae adiectio obligationis initium impedit. (§. 29.)

§. 53.

De resolutione contractus validi duri per pactum adiectum 1) de additione in diem.

Ope pacti adiecti a contractu perfecto resiliendi datur facultas: 1) ex pacto additionis in diem 2) commissorio 3) displicentiae 4) retrovendi- tionis. *Additio in diem* est pactum adiectum, quo in casum melioris conditionis, intra certum tempus oblatae, a contractu recedendi facultas permittitur. (a) Hoc pactum non solum in emtione venditione, sed in quocunque alio con- tractu, non solum in faorem venditoris, sed etiam in faorem emtoris, meliore scil. mercis conditione oblata, iniri potest, in fiscalibus au- tem contractibus tacite subintelligitur. (b) Ef- fectus huius pacti consistit *in meliori conditione, secundum tempus contractus tali, (c) circa rem principalem, (d) intra praefinitum tempus, (e) circa idem obiectum, eandemque venationem, (f) oblata.* Haec reuera et absque ca- lumnia (g) offerri et alteri denunciari debet, cui plus offerre licet. (h) Regulariter saepius in diem addici nequit, nisi aliud conventum, quo casu tamen ultra tertiam additionem non est procedendum, (i) ne in infinitum emtor incer- tus sit. Quis autem meliorem offerat conditio-

nem, nihil interest, ita, vt et vni ex pluribus emtoribus vel venditoribus hoc liceat. (k) In arbitrio autem eius, in cuius fauorem pactum adiectum, positum est, an meliorem conditionem accipere an vero respuere velit, (l) excepto creditore pignus distrahente, nisi posterior emtor, meliorem conditionem offerens, inops sit, et impediendae tantummodo venditionis causa et sic per calumniam interueniat. (m) Si plures sint venditores, qui meliorem conditionem partim accipiunt, partim reiiciunt, distinguendum, 1) an pretium pro partibus diuisum; quo casu prior emtor et is qui meliorem offert conditionem pro partibus respectiuis rem acquirunt, nisi emtor intentionem ad integrum fundum direxerit, vbi non tenetur partem emere; an 2) partes vno pretio venditae sint et dissentiant venditores; hoc casu priori emtori manet integra merx. (n) Effectus huius pacti non vnus. Adiicitur enim vel *mediante conditione resolutiua*, vt meliori allata conditione ab emtione discedatur, vel *sub conditione suspensiva*, vt nisi melior conditio offeratur, emtio rata sit. (o) *Illo casu* transfertur dominium cum suis effectibus, (p) et res tradita cum fructibus, deductis tamen impensis et pretio soluto, (q) actione venditi, non rei vindicatione, (r) repetitur; *Hoc vero casu*, si in ipsa traditione haec lex dicta, dominium non transfertur, (s) ideoque a tertio possessore vindicatur, (t) non habito respectu verborum directorum et obliquo-

rum

rum. Consulto ita concipitur: Es ist aber alles Vorstehende unter der Bedingung also abgeredet, auch die Tradition nicht anders als mit diesem Vorbehalt geschehen, daß diese Veräußerung nicht eher, als wenn sich innerhalb 4 Wochen a dato keine annehmliche Käufer finden sollten, in Kraft treten, mithin auf solchen Fall, woferne Herr Käufer sodann auf vorgängige Anzeige, innerhalb 8 Tagen, nicht eben so viel zu geben sich entschliessen würde, der Verkauf als nicht geschehen geachtet werden, und das Eigenthum nebst denen Früchten dem Herrn Verkäufer und dessen Erben ohne Wiederrede verbleiben und solches gegen Käufern sowohl als einen jeden dritten geltend gemachet werden soll. Exspirat autem pactum: a) tempore praefinito elapso, nec meliori conditione oblata; indefinite enim hoc pactum concipi nequit; (u) b) si venditor moritur cui heres intra praefinitum tempus non existit. (v)

(a) L. 1. D. de in diem addict. (XVIII, 2.)

(b) L. 4. C. de fide et iure haetae fisc. (X, 3.) L. 1. C. de vend. reb: ciuit. (XI, 31.)

(c) L. 14 §. 5. L. 15 §. 1. D. h. t.

(d) L. 4. §. 1, 2, 6. L. 5. L. 14 §. 5. D. ibid.

(e) arg. d. L. 15 pr. h. t. et rubricae: *In diem.*

(f) L. 17. D. ibid: Aliud tamen praedium posteriori emtori b. f. simul vendere licet L. 19. D. ibid.

(g) L. 4. §. 5. L. 14. pr. D. ibid. Nec venditor alium emtorem calumniose substituere debet, alias tenetur ad interesse ibid. §. 1 et 3. vers. *aliter atque.*

- (b) L. 6 §. 1. L. 7. L. 8. D. *ibid.* An fructus interim perceptos suos faciat, quaestio facti est d. l. 7.
- (i) L. 11 pr. *ibid.*
- (k) L. 13 §. 1. L. 18. *ibid.*
- (l) L. 9. D. *ibid.*
- (m) L. 10. D. *ibid.* coll. cum L. 9. alleg.
- (n) L. 11. §. 1. L. 12. L. 13 pr. *ibid.*
- (o) L. 2 pr. *ibid.* Disfensus veterum Ictorum videre est in l. 2. §. 4. D. pro emt. (XLI, 4.) vbi verior huius pacti datur explicatio, quod nempe instar modi sit.
- (p) L. 2. §. 1. L. 3. L. 4. §. 3. h. t. L. 41. D. de R. V. (VI, 1.)
- (q) L. 16. L. vit. D. h. t.
- (r) L. 6 pr. L. 14. §. 4. *ibid.* arg. L. 4. C de pact. inter emt: (IV, 54.)
- (s) L. 4 pr. D. h. t.
- (t) L. 3 et vlt. in fine C. de pact. inter emtor. et vend.
- (u) arg. L. 11 pr. in f. D h. t.
- (v) L. 15 pr. *ibid.*

§. 54.

2) De pacto commissorio.

Pactum commissorium, (Lex commissoria, non pactum Legis commissoriae) est pactum, quo conueniunt, vt, si intra certum tempus praestatio ex altera parte non sequatur, integrum negotium resoluatur. Pacto hoc non adiecto, non ad dissoluendum sed ad implendum agi debet. (a) Non vnice venditionibus, non vnice pretii solutioni applicatur, sed in omnibus negotiis mutuae praestations, excepto pignore, (b) locum habet. Regulariter in fauorem venditoris adiicitur, quamuis etiam

etiam conueniri possit, vt emtoris commodum efficiat. Essentia pacti huc redit, vt pretium statim die, etiam absque interpellatione, (c) solutum non sit. Terminus ad quem ideo absolute necessitatis est, quia alias daretur facultas resiliendi in infinitum. (d) Pretium vt integrum solutum esse debeat, per se patet; (e) Audiendus tamen est, qui impedimentum ineuitabile allegat, (f) quorsum etiam pertinet, si nemo est, cui solui possit. (g) Pactum hoc instar conditionis resolutivae est, (h) quamuis etiam conditionem suspensivam admittat; modo expresse adiciatur, proinde interim dominium transfertur cum sua causa, (i) casu vero praedicto existente, resoluitur hoc effectu, vt si possessionem indistincte transtulit, actionem venditi tantum habeat, sin secus, rei vindicationem. (k) Vtroque vero casu res, licet certae rei contemplatione viliori pretio vendita sit, (l) cum fructibus, (m) interdum etiam eo, quod venditor, re postea alienata, minus consecutus est, repetitur; (n) arrha, vel id, quod iam pretii nomine solutum est, in commissum cadit (o) ita tamen, vt cum fructibus compensetur. (p) In venditoris tamen arbitrio est, an velit emtionem ratam habere, et pretium petere. Vno vero electo, consilium mutare nequit. (q) Caute ita exprimitur: Daferne aber Herr Käufer den Rückstand der Kaufgelder von 1000 Rthlr. binnen 6 Monathen a dato, mithin vor dem

dem 5ten April. a. f. nicht völlig, nach vorstehenden Conditionen, berichtigen würde, so soll der ganze Contract, und darauf sich gründende tradition als nicht geschehen geachtet, das abschläglic bezahlte verfallen, und Herr Verkäufer vor sich und seine Erben berechtiget seyn, das vorbeschriebene Haus als sein Eigenthum nebst denen Früchten zu vindiciren, und Herr Käufer die Früchte nur so weit nicht restituiren, als selbige durch die verfallene abschläglic bezahlte Kaufgelder getilget werden, gestallten auch Herr Käufer sich verbindlich macht, den Abgang am Kaufgelde zu erstatten, welchen Herr Verkäufer bey einem anderweiten Verkaufe erleiden würde. Tollitur hocce pactum: 1) per ineuitabile impedimentum; 2) Si post diem residuum pretium accipiat, vel saltem petat. (r) 3) Per contrariam conuentionem. (s)

(a) L. 14. C. de rescind. vendic. (IV, 44.)

(b) L. 3. C. de pact. pign. (VIII, 35)

(c) L. 4. §. vlt. D. de Lege Commiss. (XVIII, 3.)

(d) arg. L. 4. pr. D. h. t. ibi: *intra certum diem.*

(e) L. 10 pr. D. de rescind. emt. vend. (XVIII, 5.)

(f) d. L. 10. §. 1. arg. L. vlt. D. h. t.

(g) L. 4. in f. D. h. t. arg. l. 6. pr. ibid. vbi *si per emptorem factum sit.*

(b) L. 1. D. h. t. L. 6. §. 1. D. de contrah. E. V.

(i) L. 2. D. in fine h. t.

(k) L. vlt. D. h. t. ibi:

vindicari debeant; sed pugnat cum L. 4 pr. et

§. 3 ibid. vbi: ex vendito actionem competere. Sed

hic de fructibus repetendis, ibi de re ipsa petenda sermo est. Vid. L. 1,

3 C. de pact. inter emt et vend. (IV, 54.)

(l) L. 6 C. ibid.

(m) L. 5. L. 6. §. 1. h. t.

(n) L.

- (n) L. 4. §. 3. L. 5. h. t. (q) L. 2, 3. L. 4 §. 2. L. 7. D. h. t. L. 4. C. de pact. inter emt. et vend.
- (o) L. 4. §. 1. D. L. 6 pr. L. 8 pr. h. t. L. 1. C. de pact. inter emt. et vend. (r) L. 6 §. vlt. L. 7. D. h. t.
- (p) cit. L. 4. D. h. t. (f) L. 8. C. de pact. inter emt. et vend.

§. 55.

3) De pacto displicentiae.

Pactum *displicentiae* (a) quod est species conditionis resolutivae L. 3. D. de contrati. E. V. dicitur conuentio, qua intra certum tempus vni pacifcentium, absque vlla alia causa vel impune, vel modico dato, (Neufauf) recedendi datur facultas. Hoc pacto absque adiectione diei inito, intra 60 dies redhibitio locum habet, absque causae cognitione, post 60 dies non nisi cognitione instituta, et si iusta causa intercessit etiam vltcrius redhibitio conceditur; Imo in perpetuum hoc pactum iniri potest, (b) De fructibus interim perceptis idem obtinet, quod in redhibitione. (c) Formula pacti haec esto: Es behält sich aber Herr Käufer hiebey ausdrücklich bevor, daß falls innerhalb 3 Monathen a dato ihm der vorbeschriebene Contract nicht anstehen sollte, selbigem gegen 20 Rthlr. Neufauf davon abzugehen gestattet, und so dann der ganze Contract erloschen seyn soll, gestallten auch die Tradition nicht anders als mit dieser Bedingung geschehen. Exorbitans est hocce pactum, proinde parcius adhibendum

et arctis limitibus cohibendum. In venditione animarum, et rerum quae certo artificio constant frequentatur. Emptor tamen futurus rem aliis v'sibus applicare non potest, alias tenetur. (d) Irrationabilis est consuetudo, quae passim continet, ut intra anni spatium cuilibet, soluta certa poena, poenitere liceat.

(a) L. 6. D. de resc. de aedit. Ed. (XXI, emt: vend. (XVII, 5.) 1.) L. 4. C. ibid. (IV, L. 2. §. 5 D. pro emptore 58.)
 (XLI, 4.) L. 4. C. de (c) l. L. 31. §. 23.
 aedit. act. (IV, 58.) (d) L. 20. pr. §. 1. D.
 (b) L. 31. §. 22. D. de praes. verb,

§. 56.

De rescissione contractus propter laesionem ultra dimidium.

Laesio ultra dimidium (enormis dicitur, si venditor nec dimidiam partem iusti pretii, (a) secundum tempus emtionis venditionis diiudicandae, (b) acceperit. Eiusmodi laesio non iure Praedictarum sed iure Codicis rescissionem contractus secundum quid operatur, concessa scilicet emptori electione, vel restituto pretio cum vltoris rem emptam restituendi cum fructibus; vel quod adest iusto pretio soluendi et contractum seruandi. (c) Propter minorem laesionem haud ita exiguam non conceditur rescissio contractus, quia naturaliter vsque ad dimidium se circumvenire

venire licet; (d) excepta dote, in qua omnis laesio reparanda. (e) Ex identitate rationis 1) emptori eodem modo succurritur, si tempore venditionis nec dimidiam mercem pro ratione pretii acceperit; tertius vero, qui neque successor vel emptoris vel venditoris est, neque consensum in negotium impertuit, hoc remedio uti nequit; 2) ad omnes contractus bilaterales onerosos siue synallagmata (f) aequaliter pertinet, non vero a) ad subhastationes, (Jurisprud. extrai, §. 121.) b) ad negotia lucrativa, (g) c) transactiones. Laesione ab aduersario negata, verum rei pretium non per testes, sed per aestimatores, (b) qui rem ex tempore contractus aestimare valent, determinandum; admittitur tamen renunciatio huius beneficii, sicuti tacite eidem renunciatum confertur, si scienter minus pretium vel minorem mercem acceperit vel emptor vel venditor. (i)

(a) L. 2 L. 8 C. in fine de rescind. vend. (IV, 40.)

(b) d. L. 8 coll. cum L. 4 et 6 C. ibid.

(c) L. 2 C. alleg. c. 3. X. de emt. vend. (III, 17.)

(d) L. 8 C. alleg. L. 12, 15. ibid. L. 16, § 4 D. de min; (IV, 4.) L. 22. § vlt. D. loc. cond. (X. X. 2.) L. 3, de resc. vend. (XVIII, 5.) L. 54.

D. de contrah. E. V. (XVIII, 1)

(e) L. 6 §. vlt. L. 12. §. I. D. de I. Dot. (XXIII, 3.)

(f) de permutat arg. L. 3. D. de rer. permutat (X. X, 4.) de datione in solutum arg. L. 4 C. de euct. (VIII, 45.)

(g) L. 22. D. de donat. (XXXIX, 5.)

(b) Ex ipsa huius probationis natura, non ob-

stante c. 3 X. de emt. et antiquis MStis non re-
 vendit: (III. 17.) cum riantur.
 verba: *per testes* obser-
 vantibus fratribus Pitho- (i) L. 38 D. de con-
 trah. emt. (XVIII, 1.)
 eis interpolata sint et in

§. 57.

*De resolutione contractus ope Aedilitii Edicti
 remissive.*

Aediles edixerunt de vitiis rerum venalium.
 Sed cum hoc remedium ad pauciores contractus
 pertineat, infra de eodem commodior dicendi
 erit locus. (§. 292.)

§. 58.

De resolutione contractus, quae morte contingit.

Regulariter pacta et contractus in rem conci-
 piuntur, (§. 17.) nisi quae Lege vel conuenti-
 one ad personam adstricta sunt. *Prius* contin-
 git a) in societate, b) mandato, propter per-
 sonae industriam, fidem et amicitiam electam,
 c) vsusfructus constitutione, d) locatione con-
 ductione fiscali passim, e) in locatore vasallo,
 quando agnati vnice ex beneficio primi acqui-
 rentis succedunt, et generaliter, quando resol-
 vitur ius concedentis, quo casu, cum quilibet
 contrahens non ignarus esse debeat conditionis
 eius, cum quo contrahit, nequidem ad interesse
 agendi facultas superest. *Posterius* vel *tacite*
 in

in singulari arte et professione (a) plerumque in artibus liberalibus; (b) vel *expressa conventionione fit.*

(a) L. 31 D. de solut. et liberat. (XLVI, 3.) ri possit, vt heredes per alium negotium continent. Stryck. C, C, S,

(b) Quamuis pacto fieri possit. I c. 4 §. 15.

§. 59.

De resolutione contractus per mutuum dissensum.

Sicuti mutuo consensu negotia ineuntur, ita naturali ratione eodem modo dissoluntur, (a) etiam per acceptilationem, quae tamen hic non sua natura, sed potestate conventionis valet; (b) modo res integra, et contractus nondum impletus sit, alias novus contractus adest, et omnia circa confirmationem, resignationem, laudemium locum habent, quae in nouo contractu obtinent. (c) Repetitio consensus inutilis vero vtilem conventionem non vitiat. (d)

(a) c. 1 X. de R. I. L. 35. de R. I. L. 1 et 2 C quando liceat (II, 45.) L. 3. et 5. §. 1 D. de resc. emt. vend. (XVIII, 5.) L. 3, 6, C. ibid. (IV, 44.) L. 80. L. 95. §. 4. L. 107. D. de solut. (XLVI, 3.)

(b) L. 5 pr. de rescind. emt. vend.

(c) § 4 I. quib. mod. toll. obl. (III. 30.) L. 58. D. de pact. d. l. 1 C. quando lic. L. 2 D. de resc. emt. vend.

(d) L. 7. D. ibid. L. 30. §. vlt. D. de pactis.

§. 60.

De resolutione contractus propter insignem mutationem circumstantiarum.

Omnia pacta et per consequens etiam contractus tacita sub clausula fiunt: rebus sic stantibus. (a) Si itaque tale quid ante implementum accidat, ex quo verosimile est, partes non fuisse consenturos, si tempore contractus in eo statu fuisset, reuera non adest consensus. Hoc maxime in Synallagmatibus, in quibus accurata proportio ab initio intenditur, obseruandum. (b)

(a) arg. c. 25 X, de iurei. (II, 24.)

(b) Exempla sunt in L. 40 §. vlt. D. de pact. L. 83. §. 5 D. de V. O. (XLV, 1.) L. 98, §. 8. de solut. (XLVI, 3.) (de re profana sacra effecta et seruo qui ad libert. peruenit; de nauis dissoluta et restituta; de area

aliena promissa in qua insula aedificata est.) L. 136. §. 1 ibid. (de fundo alienato cui promissa erat via nec constituta) L. 38 pr. D. de solut. et liberat. (XVI, 3.) (de tacita reuocatione mandati) L. 58. §. 1. ibid. (de arrogato.)

§. 61.

De modo tollendi obligationem mediante nouatione.

Nouatio est modus tollendi obligationem, quo prior obligatio in aliam, diserte expresso nouandi animo, vel in totum vel in tantum mutatur

tatur. (a) Alia est *necessaria*, quae ex legis dispositione et sic ipso iure fit per litis contestationem, quae quasi contractum constituit; Alia *voluntaria*, quae proprie nouatio dicitur. Hac saepe deteriorem conditionem nostram facimus, amittendo scil. priuilegium crediti, cum e contrario saepe meliorem faciamus causam nostram per actionem institutam. (b) Voluntaria fit I) vel mutatione personarum, siue debitoris siue creditoris, quod vtrumque in delegatione contingit. Delegare autem est vice sua alium reum dare creditori vel cui iusserit; (c) Deinde II) etiam manentibus iisdem personis, vel circa modum obligandi, (d) vel circa cautionem, (e) vel circa accessoria, (f) aliquid mutuo consensu mutatur. Generaliter de hisce speciebus tenendae sunt regulae: α) cum nouatio successiuam tantummodo efficiat obligationem, requiritur, vt prior obligatio iure subsistat, (g) β) vt animo nouandi expresse declarato et ex interuallo fiat, alias prior obligatio subsistit et noua accedit. (b) Si vero debitorem meum tantummodo iussero creditori meo soluere, absque expressa nouatione, et si nouatio non adsit, tamen prior obligatio tollitur, si reuera soluatur; (i) Si autem prior debitor *periculo suo* suum debitorem deleget, nouatio non est. (k) γ) Quatenus obligatio per stipulationem facta est, per pactum nouatio non procedit. (l) quia negotia eodem modo dissolui debent, quo colligata sunt. δ) Sed haec ad ritum stipulationum,

tionum, qui hodie non obtinet. Nouando is deteriorem conditionem facere potest, cui recte soluitur, (m) et de rebus suis liberam disponendi facultatem habet. (n) ε) Posterior obligatio, ut iure civili vel saltem naturali subsistat, necesse est; (o) quodsi id, quod pure debebatur, conditionate nouando promittatur non statim sed existente conditione prior obligatio tollitur; (p) sin vero debitor principalis pure obligatus sit, deinde alius sub conditione idem promittat, conditio vero deficiat, nihilominus contra debitorem principalem agendi potestas est. (pp) ζ) Ea nouando in alium iure perpetuo transferri nequeunt, quae personae cohaerent, (q) alias vero de omni re nouatio iniri potest. (r) η) Expromissio consensum prioris debitoris non exigit, imo pro inuito fieri potest. (s) Delegatio autem debiti, nisi consentiente et stipulante promittente debitore, iure non perficitur, bene vero emtio nominis ignorante et inuito debitore. (t) θ) Nec creditoris creditori quisquam inuitus delegari potest. (u) *Effectus* nouationis in eo consistit: a) ut prior obligatio tollatur, et prior debitor liberetur, licet posterior non sit soluendo, (v) nisi quis pro duobus debitoribus alternatiue expromiserit, quo casu neuter liberatur, expromittens vero electionem habet, quem soluendo liberare velit; (w) Si vero *coniunctiue* pro duobus expromittitur, ambo liberantur; (x) b) morae purgationem inducat; (y) c) Delegatio renuncia-

cia.

ciationem exceptionis, quam sciebat habere, efficiat. (2)

(a) §. 3. I. quib. mod. toll. obl. (III. 30.) L. 1 D. de nou. et deleg. (XLVI, 2.)

(b) L. 29 D. h. t. (XLVI, 2.) L. 6 §. fin. D. de reiud. (XLII, 1.) L. 26. D. de O et A. (XLIII, 7.) §. 1 in f. I. de perpet. et tempor. act. (IV, 12.) Transactio cum vim rei iudicatae habeat, necessariam et proinde impropriam constituit nouationem. Propriam vero ex mente Iuris Romani vel ideo constituere nequit, quia nouatio ex regula non nisi stipulatione fiebat, arg. L. 96 §. 2. D. de solut. (XLVI, 3) vbi: *quavis nulla delegatio facta, neque liberatio secuta esset.*

(c) L. 11 D. h. t.

(d) L. 2 D. h. t.

(e) §. 3 I. quib. mod. oblig. tollitur.

(f) L. 5 h. t.

(g) arg. L. 8 §. 2. in fine §. 5. h. t.

(h) L. 6. §. 1 L. 7. L. 8. §. 1, 2, 3. L. 2 D. in

fin. h. t. L. 28 ibid. et expressius in L. vlt. C. h. t. (VIII. 42.) et §. 3. I. quib. mod. toll. obligat. Inde constitutum debiti alieni regulariter non est nouatio, quia prior debitor obligatus manet, constituens vero obligationi tantummodo accedit L. 18 §. vlt. L. 28. D. de const. pec. (XIII, 5.)

(i) L. 21 D. h. t. L. 3 C. ibid. exemplo assignationis hodie vsitatae.

(k) L. 45. §. penult. et vlt. D. mandati. (XVII, 1.)

(l) L. 27. §. 2. D. de pact.

(m) L. 3. D. h. t. L. 10. L. 31 §. 1. ibid. L. 10. D. de Solut. (XLVI, 3.) Ex correis stipulandi quidem vni recte solvitur ad effectum liberationis, sed is qui in stipulatione tantummodo nominatus est, (quem Romani *adiectum* vocant.) eandem nouando mutare nequit. Sic etiam seruo debita pecuniaria recte soluuntur, qui tamen

men nouare nequit in de-
terius L. 19 D. de Solut.

(n) L. 20 L. 25. L. 34 pr. et §. 1. D. h. t. L. 4. C. ibid.

(o) Pupillo sine aucto-
ritate tutoris nouante,
prior debitor liberatur;
non si feruus absque con-
sensu domini nouatio-
nem susceperit §. 3 I.
quib. mod. toll. obl L.
1 in f. L. 14 in fine L.
24. D. h. t.

(p) L. 14. pr. et de
contrario casu §. 1 ibid.
L. 31 pr. ibid §. 3 I.
quib. mod. toll. oblig

(pp) L. 30 §. vlt. 1).
de pactis.

(q) L. 4 D. h. t.

(r) L. 2 et 8 §. 1 D.
h. t.

(f) L. 8 §. vlt. in fin.
D. h. t. L. 91 D. de so-
lut. (XLVI, 3)

(t) L. 1. C. h. t. (VIII,
42)

(u) L. 6 C. ibid.

(v) §. 3 I. quib. mod.

toll. obl (III, 30.) L. 6
pr. D. h. t. hypothecae
et pignora liberantur L.
4 C. de fideiuss. (VIII,
4). L. 26 §. 2 mand.
(XVII, 1.) et sistuntur
vsurae. L. 18. L. 27 de
nouat. et delegat. Non
venditori competunt vi-
rae, quia obligatio prin-
cipalis sublata, non cre-
ditori delegato, quia non
promissae Ita accipe d.
L. 27 sensum.

(w) L. 8. §. 4. L. 26.
h. t.

(x) L. vlt. §. fin. D.
h. t.

(y) L. 8 pr. L. 14 pr.
L. 15. D. h. t.

(z) L. 12. L. 19. D.
h. t. excepto Sct. Vellei.
et beneficio aetatis, cu-
ius rei elegans ratio ibi-
dem traditur Speciatim
is, qui donandi animo ex-
promittit, creditori bene-
ficium competentiae op-
ponere nequit. L. 33
ibid.

§. 62.

De modis tollendi obligationem per solutionem.

Soluere in sensu generaliori, pro quacunque
satisfactione obligationis; (a) In sensu specia-
liori

liori vero, pro corporali praestatione eius, quod debetur, accipitur (b). Solutio alia est spontanea, alia est satisfactio, quae mediante distractione pignorum vel executione fit. Hoc casu debitor privilegia solutionis (§. sq) amittit, et creditoris in arbitrio est, pecuniam inde redactam etiam in debitum naturale referre (c). Soluere potest, qui liberam alienandi potestatem, vel per se, vel ex mandato habet (d), alias quilibet etiam pro invito, si absens sit, ad effectum liberationis (e); non pro praesenti (f). Ad soluendum obligatus est: debitor, heres et qui alias legitime succedit obligato (g), non pater pro filio (h), non vxor pro marito (i) et vice versa. Plures heredes α) debitum percuriarium certum diuisim soluere debent, β) interdum totum peti necesse est, nec diuisum praestari potest, v. g. opus. γ) Pro parte petitur, totum vero praestandum est ab vno, in debito speciei incerto, δ) in solidum agitur, pro parte vero praestatur in obligatione indiuidua (k). Solutionis modus his absoluitur principiis: Fiat a) iusto tempore (l) vel legali vel conuento, salua praenumeratione (m); nulla conuentione inita, statim, ita tamen, vt modicum debitori concedatur spatium (n). Difficultates vero solutionis semper ad debitorem spectant (o). b) *Debito modo*; id scil. quod in obligatione est (p), non aliud pro alio, absque consensu creditoris, praestandum est (q), quod maxime in debitis generis obseruandum, cum in debitis spe-

ciei præcise illa species præstari debeat (r). Nummi argentei pro aureis et vice versa tamen solui queunt (s), quatenus a) aliter non conveniunt, b) creditor damno non afficiatur (t). Particularis solutio absque conventionem nemini obtrudi potest (u), nisi liquidum cum illiquido concurrat, quo casu liquidum recte soluitur (v). Talis autem res tradenda, quæ creditoris statim esse potest (w); Et licet pro parte tantummodo evicta sit, tota tamen obligatio durat (x). c) *Debito loco*, vel specialiter convento, vel contractus, vel Domicilii (y) et quidem periculo debitoris (z). d) Solutio ei offerenda, 1) ad quem debitum spectat, etiam ei, cuius nomen stipulationi insertum est, contradicente licet creditore (aa); Ergo nec genero pro filia (bb), non prædoni (cc), non matri, quæ non est tutrix (dd), et 2) disponendi facultatem habet (ee), ergo non pupillo absque tutoris autoritate (ff), nisi pupillus correus stipulandi sit, vel ipse mutuum dederit (gg). Procuratori, qui mandatum speciale habet, vel omnium bonorum, recte soluitur, modo mandatum reuocatum non sit, idque ad notitiam debitoris peruenierit (hh). Si mandatarius pecuniam alienam, mandantis scil. suo nomine ex proprio debito soluat, neuter liberatur, nisi nummi consumti sint, tunc is, qui dedit, liberatur, regressu mandanti reservato (ii). Tutori (Jurisprud. extrai. §. 169. sq.) item pluribus heredibus non nisi iudicialiter

ter tuto soluitur (*kk*). Quodsi creditor solutionem debito modo oblatam accipere recuset, debitum ad effectum solutionis deponitur (*ll*), vel iudicialiter (lu.ispr. extraiud. §. 131.) vel coram Notario et testibus, et ab hoc tempore periculum est creditoris, licet debitor aliquando interpellatus non soluerit (*mm*). Quodsi tamen interim moneta illa prohibeatur, hoc creditoris detrimento non est (*nn*). Rite autem et absque simulatione (*oo*) facta solutio, liberationem plenissimam sortis, vsurarum, fideiussionum et hypothecarum intaite, efficit (*pp*), nisi idem debitor etiam chirographario debito obstrictus sit, quo casu pignus retinetur (*qq*). Debitor soluens recte repetit chirographum (*rr*), si quod datum fuerit, cum apocha (*ss*), aut hanc solam, si nullum instrumentum confectum fuerit. Solutio facti est, ideoque probanda; interdum praesumitur, si factum concludens adsit (*). Apocha in spem futurae solutionis data ante praescriptionem exceptionis non numeratae pecuniae debitorem non liberat (*tt*). Apocha autem continere debet: 1) nomen soluentis, 2) causam debendi, in quam solutum, 3) summam, non solum cyphris, sed etiam literis expressam, 4) diem et consulem, 5) subscriptionem accipientis, quibus interdum, 6) vel subscriptio testium, vel iudicialis, vel etiam Notarii publici autoritas superadditur (*uu*). Apocha est vel generalis vel specialis. Illa quaecunque debita (*vv*), haec certum aliquod debi-

tum comprehendit. Interdum reservationes non inutiliter inferuntur, v. g. vsurarum, interesse loci, temporis, monetae. Cauti denique simus, ne plures apochas super eodem debito successiue aliter debitori exhibeamus, nisi diserte in posteriori contineatur, quod vnum idemque debitum respiciat, id quod etiam observandum circa apochas interimisticas (Interims-Quittungen). Apochis, exceptis iis, quae ab exactoribus publicis dantur (*ww*), intra 30 dies, postea vero nunquam obstat exceptio non numeratae pecuniae (*xx*). Quodsi amissionem chirographi creditor alleget (*yy*), insuper cassatoriam cautionem (einen Mortifications-Schein) exhibere debet (*zz*), in quo a) instrumentum amissum sufficienter definitur b), casus amissionis exprimitur c), solutio facta allegatur d), liberatio plenissima declaratur, proinde e) instrumentum cassum atque inutile pronuntiatur, si forsitan producat, et f) adiicitur promissum, de instrumento adhuc retradendo, si eius potestas detur g). Caute hoc instrumentum a creditore iudici debitoris competenti insinuat, vel, si hypotheca constituta, iudici, qui confirmationem impertit, impetrata simul hypothecae in libris publicis deletionem (Jurispr. extrai. §. 61).

(a) L. 52. 54. D. h. r. (XLVI, 3.) L. 176. de V. S.

(b) L. 49 D. h. t.

Et sufficit rem debitam in conspectum creditoris ponere L. 79 D. h. t.

(c) L.

(c) L. 101 §. 1 D. h. t.

(d) L. 87. L. 108. D. h. t. ita ut nummi extantes vindicari possint; quodsi vero in utilitatem pupilli consumti sint, doli mali exceptione repellitur,

(e) L. 23 L. 40. L. 53. D. h. t. L. 39. D. de neg. gest. (III, 5.)

(f) L. 91. D. h. t.

(g) L. vn. C. ut act. et ab heredibus (IV. 11.) L. 49. D. h. t. ibi; *vel cuiuslibet successoris*. Ante restitutam hereditatem solutiones et liberationes factae ratae habebuntur. L. 104. h. t.

(h) Filius patri quidem obligationem acquirere, non vero solutionis acceptatione remittere potest L. 23 D. h. t. t. t. C. ne filius pro patre (IV, 13.)

(i) t. t. C. ne vxor pro marito (IV, 12.)

(k) L. 85, 139 D. de V. O.

(l) L. 85 D. h. t.

(m) L. 70 D. h. t. L. 12. C. de contrah. l. committ. stipulat.

(n) L. 105 D. h. t. §. 2. I. de V. O (III, 16.) L. 213 D. de V. S.

(o) L. 137. §. 34 D. de V. O.

(p) L. 98. §. 6. h. t. non autem factum profecto. Solutio partis, etiamsi creditor, se vniuersum accepisse, cauerit, non impedit exuberantis debiti repetitionem, nisi solennis praecesserit acceptatio. Hoc tamen tantummodo intelligendum de negotiis stricti iuris L. 6. C. de solut. ibi: *eos quos verbis obligavit*; coll. cum L. 21 ibid.

(q) L. 46 L. 50. D. h. t. Aliud solutum tamen, licet ad liberationem non proficiat, tanquam indebitum repeti nequit. Nomina debitoris creditor inuitus in solutum accipere non compellitur L. 16, L. 17. C. h. t. (VIII, 43.)

(r) L. 12. §. 1. D. de reb. cred. (XII, 1.)

(s) arg. L. 65. §. 1. D. de V. O. (XLV, 1.) L. 1. D. de contrah. emt. (XVIII, 1.) L. 1. C. de arg. pres. (X. 76.) modo non sit minuta moneta: Münz. Ordn: de 1559. §. 11. die jetzt (§. 3, 10) gemelte gemeine Reichs-Münzen

Münzen sollen also von männlich im Reich in Kaufen und Verkaufen, und sonst in Bezahlung, bis auf den ein Kreuzer inclusive für Wehrschafft, wie obsteht ausgegeben und genommen werden, doch was unter den 5. Kreuzern, soll niemand verbunden seyn, solcher Münzen über 25. Gulden in Bezahlung und für Wehrschafft zu nehmen. Aber was hiervor auf Goldt gethendigt und ver-schrieben ist, dergleichen was hinführo in Goldt beschreiben, und vermaßen pacificirt und anaedingt ist, samt andern Bezablunaen, so nach alter Gewohnheit mit Goldt bezahlt sind worden, denen soll hiermit nichts benommen, sondern in alle Wege vorbehalten seyn vid etiam R. D. de 1570. §. 76.

(t) L. 43 L. 99. D. h. t.

(u) L. 41. §. 1 D. de vsur. (XXII, 1.) coll. cum L. 9 C. de solut. vbi: *totius* &c.

(v) arg. L. 21. D. de reb. cred. et L. 8 D. si pars hered. petat. collatae cum L. 41 et 9 nota u. citatis.

(w) L. 20, 26, 27, 33, 38 §. 3, 46. §. 2. 55 D. h. t. Re aliena soluta demum post vsucapionem liberatio contingit L. 60, 61, L. 69, L. 78. L. 94 pr. h. t. Communis perunia soluta proficit ad liberationem d. l. 94 §. 1 ibid.

(x) L. 46 pr. §. 1 D. h. t.

(y) L. 8. C. de solut. L. 122 pr. D. de V. O. L. 9 D. de eo quod certo loco (XIII, 4).

(z) L. 39 pr. D. h. t. nisi creditor causam periculi dederit ipse.

(aa) L. 16 pr. D. de Fidei. (XLVI, 1.) L. 10 et 11. L. 12. §. 1. 3. L. 34. §. 4 D. h. t. ad hunc effectum, vt si indebitum adiecto solutum sit, non ab eo, sed ab ipso creditore, repetatur L. 59. ibid. Sed heredi eius, qui stipulationi adiectus est recte non soluitur L. 55. 56. 81, ibid. bene vero curatori eiusdem L. 95 §. 6, 7. ibid.

(bb) L. 34. §. 6. ibid.

(cc) L. 34. §. 9. ibid.

(dd) L. 88 ibidem.

(ee) L. 58. D. h. t. qui

qui alii sub pacto: ut statim liberetur, soluit, creditore ratum non habente, statim condicere potest solum; Si ita: si dominus ratum habuerit, non prius, quam dominus ratum non habuerit.

(ff) L. 15. L. 47. D. L. 6. C. h. t.

(gg) L. 11. L. 90 D. h. t.

(hh) L. 12. pr. §. 2. L. 18. L. 32. L. 34. §. 3. L. 35 L. 51. 86, 106. h. t. L. 2 et 4. 11, 12 C. ibid. Quodsi tamen mandatarius reuocatus ab ignorante debeatore hoc animo recipit, ut furum faciat, non liberatur debitor ipso iure, sed conditionem furtiuam cedendo creditori L. 38. §. 1 D. h. t. Etiam tacita reuocatio sufficit, L. 38 pr. L. 82 h. t. ubi: *nec causam habet existimandi id inuita Seja facturum esse.*

(ii) L. 17. D. h. t.

(kk) L. 81. §. 1 ibid.

(ll) L. 9 C. h. t.

(mm) L. 72 pr. D. h. t. L. 95 pr. §. 1 ibid.

(nn) L. 102 pr. D. h. t.

(oo) L. 13. C. h. t.

(pp) L. 43 D. h. t.

(qq) t. t. C. etiam ob chir. pec. (VIII, 27.)

(rr) L. 14 et vlt. C. h. t. L. 2 C. de condict.

ex L. (IV, 9. L.) vlt. C. ad exhib. (III, 42)

Sola redditio chirographi circa animum liberandi

facta, liberationem non inducit. L. 15 C. ibid.

Ad probandam solutionem minime requiritur

inductio vel deletio chirographi L. 22. C. ibid

(ff) Creditor ad apocham exhibendam compellitur arg. L. 18. C. de

test. (IV, 20 L. 19 C. de fide instrument. (IV,

21.)

(*) L. 26. D. de probat.

(rr) L. 21 et 23 C. h. t. L. 19 §. 1 D. de acceptil. (XLVI, 4.) L. 1

C. de apoch. publ. (X,

22.)

(uu) L. vlt. C. si cert. pet. (IV, 2.) et Auth. sed nouo iure ibid. Hodie tamen testes non sunt

absolutae necessitatis.

(vv) Maximam similitudinem cum apocha generali

nerali habet Aquiliana
stipulatio de qua infra.

(ww) L. vlt. C. de
apoch. publ. L. 11 C. de
suscept. (X, 20.)

(xx) L. 14 C. de non
num. pec. (IV, 30.)

(yy) L. fin. vers si
quis iuret C. de fide
instrum. (IV, 21.) L. 2

C. de discuss (X, 30.)

(zz) L. 47 §. 1 D. de
pact. arg. L. 84. §. 7. D.
de leg. 1.

I) Formular einer General-Quittung.

Nachdem ich dato mit Herrn N. völlige Abrechnung gehalten, und derselbe an Capital und Zinsen, nach der gezogenen Rechnung, annoch 560 Rthlr. schuldig verblieben, selbige aber dato in abgeredeter Münz-Sorte ebenmäßig berichtet hat; Als quittire ich denselben nicht allein über die bemeldete fünfhundert und sechzig Reichsthaler, sondern auch über alle an demselben habende Forderungen, dergestalt, daß ich bis auf den heutigen Tag wegen aller Ansprüche völlig befriediget zu seyn hiemit bekenne. Urkundlich meiner eigenhändigen Nahmens-Unterschrift, und bengedruckten Pectschafts. N. den 14ten Jan. 1762.

560 Rthlr.

(L. S.) N.

II) Formular einer Special-Quittung.

Daß mir Herr N. dato die am 16ten m. p. fällig gewesene Zinsen mit 50 Thlr. in altem Golde berichtet habe, wird hiemit quittirend bescheiniget, jedoch hierdurch ausdrücklich vorbehalten, daß nur vor das mahl ohne Consequenz die Zinsen in Golde angenommen worden, und selbige künftig, besage
der

der Schuld-Verschreibung nicht anders als in feinen $\frac{2}{3}$ Stücken angenommen werden sollen. N. den 12ten Jan. 1762.

150 Rthlr.]

(L. S.) N.

III) Formular eines Mortifications-Scheines.

Demnach Herr N. meinem Erblasser wehl. N. aus einer Schuld-Verschreibung vom 19ten Dec. 1749 mit 1000 Thlr. in alten französischen Pistolen gegen 5 pro Cento Zinsen verhaftet, darauf auch vorhin bereits 500 Thlr. entrichtet, und nunmehr die übrigen 500 Rthlr. nebst den diesjährigen Zinsen gegen Extradition der Obligation ebenfalls abzuführen sich erkläret; die Handschrift aber, aller gegebenen Mühe ohnerachtet, nicht aufgefunden werden können; und denn gedachter Herr N sich erkläret, vorläufig einen Mortifications Schein anzunehmen, hierauf auch dato wirklich fünfhundert Reichsthaler in alten französischen Pistolen nebst fünf und zwanzig Reichsthaler Zinsen in derselben Münz-Sorte an mich ausgezahlt; als quittire nicht allein über den richtigen Empfang solcher fünfhundert fünf und zwanzig Reichsthaler, sondern ich verspreche auch gedachten Herrn N. von der aus erwöhnter Obligation herrührenden gesamten Forderung quit ledig und loß, erkenne daneben die Obligation vom obigen dato vor getilget, und gelobe, selbige, daferne sie über kurz oder lang, bey mir oder

anders wo, aufgefunden werden sollte, dem Herrn N. auf meine Kosten zuzustellen. Urkundlich habe ich diesen Moratications Schein eigenhändig unterschrieben und besiegelt, will auch selbigen vom hiesigen löblichen Gericht attestiren lassen und besorgen, daß die Hipothec in dem Hypoth. quen-Buche ausgethan werde. So geschehen N. r.

§. 63.

De reputatione solutionis, intuitu plurium causarum debendi.

Quoties quis ex pluribus causis debitor est, et certam summam soluit, 1) prius in vsuras, quarum dies venit, deinde in sortem, solutum accipitur (a), etiam si creditor dixerit, se in vsuras et sortem accipere (b). Alias est in arbitrio soluentis dicere, quod potius debitum voluerit solutum, absque tamen damno creditoris. Nec audiendus est debitor, si, cum parum idoneum se esse sciat, eligit, quo nomine exonerari pignus suum malit (*). 3) Si nihil expressum, in arbitrio est accipientis, cui potius debito acceptum ferat, dummodo in id constituat solutum, in quod ipse, si deberet, esset soluturus, ergo α) in debitum liquidum, β) proprium, γ) putum, δ) cuius dies venit, non (ita legendum in l. 1. cit. per L. 4. ibid.) in illud, pro quo tantummodo fidem interposuit, aut quod sub conditione, quae nondum extitit, vel cuius dies nondum venit, debetur (c). ε)
Deni-

Denique in id quod duriores causam habet, reputatio facienda est (d), quo refertur: A) quod famosam causam vel B) poenam habet, et in quo lis inficiando crescit, C) debitum quod ex re iudicata debetur, (propter centesimas vsuras, quae tanten hodie non obtinent.) D) quod satisfactionem habet (e). §) Si omnia debita eandem qualitatem habeant, et tempore tantummodo diuersa sint, in antiquius (f), vel 7) si etiam idem tempus habeant, et per omnia paria sint, ex omnibus summis pro portione solutum censetur. Expresso tamen constituto hic ordo mutari potest, modo statim in ipsa solutione, non ex interuallo, adiiciatur (g).

(a) L. 5. § 2 et 3 l).
de solut. Quod autem
ibidem et in L. 102 §. 1.
in fine ibid: de vsuris ci-
uilitate indebitis, ex pacto
scil. oriundis, subtiliter
affertur, hodie nullum
vsu habet, L. 48 in
fine ibid.

(b) L. 5 §. 1 ibid.

(*) L. 35. pr. D. de
pignerat. act. (XIII, 7.)

(c) L. 1. coll. cum
L. 3 §. 1, L. 4. L. 94
§ 3. L. 103 ibid. L. 1 C.
ibid.

(d) L. 3 pr. ibid.

(e) L. 4. L. 5 pr. L.
7. L. 97 ibid.

(f) d. L. 5 pr. L. 8.
L. 24. L. 73. L. 89 §.
2. L. 96 §. 3 ibid.

(g) L. 1 in fin. L. 2
et 3 pr. ibid.

§. 64.

De resolutione contractus quae fit mediante compensatione.

Compensatio est mutui debiti et crediti, rei fungibilis, eiusdem qualitatis, inter eundem debi-

debitorem et creditorem, facta contributio (a). Olim compensatio in stricti iuris iudiciis non nisi per exceptionem doli mali locum habebat, sed Iustinianus indistincte tam in realibus quam personalibus actionibus, b. f. et stricti iuris, eandem admisit (b). Locum tantummodo habet compensatio *inter eundem debitorem et creditorem*, qua tales (c), etiam pupillum (d), eorumque heredes (e), vel qui legitime in eorum iura et obligationes succedunt (f), item fideiussores, qui non solum id, quod reo creditor mutua vice debet, sed etiam propria credita compensant (g); non 1) inter debitorem et eum, qui sub qualitate officii vel muneris creditor est, et sic diuersam representat personam (b), v. g. tutor, procurator; non 2) inter debitorem et eum creditorem, qui debitorem debitoris in potestate habet, nisi ex administratione peculii. (i) Filiusfamilias tamen conuentus sub cautione rati compensare potest, quae patri debentur. (k) Bene vero opponitur Fisco, modo eadem ratio sit (l). *Obiectum* est; mutuum debitum et creditum rei fungibilis, etiam in stipulationibus praetoriis, quae instar actionum habentur (m). In obligationibus faciendi vero (n) in debitis speciei (o); in causis publicis (p), quoad interesse publicum, nulla obtinet compensatio, bene vero quoad interesse priuatum. Debitum, cui certus locus adiectus, compensatur quidem, sed cum sua causa (q). Ratione *qualitatis* compensandorum requiritur: a) vt vtrumque liqui-

liquidum sit (*r*), quamvis illiquida compensatio, in processu ordinario excipiendo opposita, admittatur (*s*); b) ut utrumque debitum purum (*t*) et exigibile, saltem naturale sit (*u*). *Effectus* compensationis solutioni similis, et nostra interest, potius non soluere, quam solum repetere (*v*). Tollit enim debitum vel in totum, vel pro quantitate concurrente (*w*), ipso iure (*x*), ex tempore existentis mutui debiti et crediti, quamvis hoc excipiendo allegari debeat, alias soluere, et conditione indebiti solum repetere debet (*y*; inde pignora liberantur, usurae sistuntur (*z*), ex illo ipso tempore, non ex tempore exceptionis oppositae, quae si in continenti liquida, tanquam privilegiata, in ipsa executione opponi potest (*aa*), quatenus hoc animo litem protrahendi non fiat, qui ex eo colligitur, si tempore L. C. optimam huius exceptionis notitiam habuerit (*bb*). Haec exceptio interdum plus praestat, quam actio; sic actio de peculio non in totum contra patrem vel dominum competit, exceptio autem compensationis solidum tollit (*cc*). Locum non habet compensatio: 1) in deposito (*dd*), 2) in alimentis (*ee*), 3) in processu executivo et cambiali, si exceptio compensationis altiore indaginem requirat, et celeri modo probari nequeat; 4) in emtionibus fiscalibus (*ff*), 5) in debitis ex causa calendarii, 6) vectigalium, frumenti et olei publici, tributorum, pecuniae, quae statutis sumtibus seruit, vel fideicommissi (*gg*), 6) in

in causis spoli (bb), 7) si ipsum debitum per rem iudicatum reprobatum sit, secus si iudex tantum compensationis rationem non habuerit, ubi non obstante re iudicata, salva manet petitio (ii). Effectus compensationis cessat, si alicui petitioni specialiter, i. e. expressa conventionione, destinata est compensatio (kk), vel a debitore huic exceptioni renunciatum.

(a) L. 1 coll. cum L. 2 D. de compens. (XVI, 2.)

(b) §. 30 l. de act. (IV, 6.)

(c) L. 18 §. 1 D. h. t. etiamsi creditor creditoris in compensationem consentiat, quia delegatio non nisi consensu debitoris perficitur. L. 9 C. ibidem.

(d) L. 11 C. h. t.

(e) Heredi rerum castrensium, debitum paganum compensando reputari nequit. L. 16 pr. D. h. t.

(f) Vt procurator in rem suam L. 18 pr. D. h. t.

(g) L. 4 et 5 D. h. t.

(h) L. 23 D. h. t.

(i) L. 9 pr. D. h. t. t. C. ne filius pro patre (IV, 13.)

(k) L. 9 §. 1 D. h. t.

(l) L. 12. 24 D. h. t. L. 1 C. h. t. (IV, 31.) L. 46 §. 3 et 4. D. de iur. fisc: (XLIX, 14.)

(m) L. 10. §. 3. D. h. t.

(n) L. 98 §. 6. D. de solut. a quo tamen L. 10 pr. D. h. t. paululum recedit.

(o) arg. L. 18 pr. de pignor. act. (XIII, 7.) L. 13 §. 2. de pign. et hypoth. (XX, 1.) coll. cum L. 2 §. 1 D. de reb. cred. (XII, 1.)

(p) L. 10 §. 2. D. h. t. L. 39 D. solut. matrim. (XXIV, 3.)

(q) L. 15 D. h. t.

(r) L. 14 §. 1 C. h. t.

(s) L. 8 D. h. t. L. 6 et 8 C. ibid.

(t) L. 7 pr. L. 22 D. h. t.

(u) L.

- | | |
|--------------------------|-----------------------------|
| (u) L. 6, 14. D. h. t. | (cc) L. 9 pr. D. |
| L. 30 D. de condict. in- | h. t. |
| debit..(XII, 6.) | (dd) L. 14 §. 2 C. in |
| (v) L. 3. D. h. t. | fine h. t. §. 30 l. de act. |
| (w) L. 11, 12. D. h. | (IV, 6.) L. 11 C. depos. |
| t. L. 4, 5 C. h. t. | (IV, 34) |
| (x) L. 4. 21 D. h. t. | (ee) L. 3 C. h. t. |
| L. 4, 14 pr. C. h. t. | (ff) L. 7 C. h. t. |
| (y) L. 10 §. 1 D. h. t. | (gg) L. 17, 20 D. L. |
| (z) L. 4, 5, 12. C. | 3. C. h. t. |
| h. t. | (hb) L. 14 §. vlt. C. |
| (aa) L. 16 §. 1 D. | h. t. |
| h. t. L. 2. C. h. t. | (ii) L. 7 §. 1 D. |
| (bb) arg. L. 14, §. 1. | h. t. |
| C. h. t. | (kk) L. 13 D. h. t. |

§. 65.

De resolutione contractus, quae contingit per interitum speciei.

Species s. corpus Romanis idem est, quod a Philosophis individuum appellatur, hoc est: res certa, ad quam vnice intentio paciscentium directa est. *Genus* in sensu iuris Romani, pro re indeterminata accipitur, quamuis a reliquis classibus rerum distingui queat; Philosophis species vocatur. Cum autem in debito speciei intentio partium ad illam determinatam rem directa sit, collegerunt Romani, debitorem speciei, in mora non constitutum, ab obligatione liberari, si res ista, quasi vnica, pereat, absque dolo vel culpa, ita vt nequidem pretium restituere teneatur (a); quod secus in debito generis,

ris, cum genus non pereat. Ex hisce principiis facilius constat, cur periculum rei venditae ante traditionem non dominus sed emtor ferat. Inde, *salva emtione* venditione, venditor liberatur, si homo pereat (*b*). Pro specie autem etiam habentur nummi in arca per auerisionem traditi (*c*). Quodsi plures res alternatiue promissae sint, promittens vnam debito modo offerat, stipulans vero in mora accipiendi constitutus sit, postea haec res oblata pereat absque sua culpa, liberatur promittens, ita, vt ne quidem superstitem rem soluere teneatur (*d*); Quodsi vero electio in fauorem stipulantis adiecta, res superstes peti poterit (*e*). Promissore autem in mora tradendi exiſtente (*f*), vel interitum rei dolo vel culpa causante (*g*), perpetuatur obligatio, cum suis accessionibus. Cautela STRYKII notam iniquae vix effugiet, vbi suadet, poenam in casum peremptae rei adiciere, cum poena semper desidiam promittentis praesupponat, quae hic exulat (*h*).

(*a*) L. 23 L. 49 D. de V. O. (XLV, 1.)

(*b*) L. 5 §. 2 D. de rescind. emt. (XVIII, 5.)

(*c*) L. 29 pr. L. 37. L. 82. §. 1. de V. O. L. 9 in fin. D. de solut. (XLVI, 3.)

(*d*) L. 105 D. de V. O.

(*e*) L. 95 pr. §. 1 D. de solut.

(*f*) L. 91 §. 3. sq. de V. O. Moram autem non facit pupillus sed tutor L. 24. D. de V. O.

(*g*) L. 23. L. 33. D. de V. O.

(*h*) de caut. Cont. C. 3. §. 2.

§. 66.

De resolutione contractus per confusionem.

Cum nemo sui ipsius debitor vel creditor esse possit (a), recte collegerunt Romani, eodem modo, ac si solutum fuisset, debitum extingui, et fideiussores liberari, si debitor creditoris, vel hic debitoris heres factus fuerit (b), et quidem vel in totum, vel pro parte hereditaria (c). Quodsi autem persona, quae obligationi accedit, creditori succedit, reus principalis in obligatione manet (d). Si fideiussor debitori succedit, non omnimodo liberatur ex causa fideiussionis, sed toties liberatur, quoties rei plenior promittendi obligatio inuenitur, et gaudet beneficio restitutionis in integrum ex persona defuncti, alias non nisi sub qualitate heredis competentis (e), et generalem Scaeuola tradit regulam: *Vbi ei obligationi, quae sequelae locum obinet, principalis accedit, confusa sit obligatio; quotiens duae sint principales, altera alteri potius adiicitur ad actionem, quam confusionem parere (f)*. Aliquando inanis obligatio aditione hereditatis confirmatur (g). Singulare est, quod fideiussor liberetur, si fiscus tam creditori quam debitori (licet per diuersas stationes) succedat (h). Effectus perdit confusio, si ipsa aditio corruat, vt 1) in venditore hereditatis (i), 2) restitutione in integrum impetrata (k), 3) in debitore herede creditoris, cui, confusione non obstante, quasi locuple-

riore hereditate, debitum imputatur in Falcidiam (l), 4) in eo cui eripitur hereditas (m).

(a) L. 34. §. 8. de solut.

(b) L. 7 C. de pact. (II, 3.) d. L. 34 §. 8 de solut. L. 75 D. L. 95 §. 2. ibid. L. 21 D. de liberat. leg. (XXXIV, 9.)

Huius iuris elegantem rationem vide in L. 41 §. 2. D. de euict. (XXI, 2)

(c) L. 14 C. ad L. Falcid. (VI, 50.) L. vlt. C. de contr. iud. tut. (V, 58.) L. 7 C. de bon. auct. iud. poss. (VII, 72.)

(d) L. 43 D. de solut.

(e) L. 95 §. 3 D. ibid. L. 21 §. 4. exemplum mulieris fideiussoris, quae debitoris heres existit. L. 50. L. 71 pr. D. de fideiuss. (XLVI, 1.) L. 5 C. de heredit. act. (IV, 16.)

(f) L. 93 D. de solut.

(g) L. 95 §. 2. de solut.

(h) L. 2 C. de solut.

(VIII, 43.)

(i) L. 2 §. 18. de hered. vel act. vend. (XVIII, 4.)

(k) L. 87 §. vlt. D. de acquir. vel omit. hered. (XXIX, 2.)

(l) L. 1 §. 18 D. ad L. Falcid. (XXXV, 2.)

(m) L. 17 D. de his quib: vt indign. (XXXIV, 9.)

ita si bona fide necem defuncti non vindicauerit,

si necus actiones confusae non resuscitantur d. L. 17 initio L. 8. L. 18 §.

1. D. ibid. L. 29 §. vlt. D. de I. Fisci (XLIX, 14.)

Vt ut vero hanc ob causam hodie quis indignus non euadat, tamen iura

circa confusionem tenenda sunt,

§. 67.

De dissolutione contractus per concursum duarum causarum lucratiuarum.

Singulare est, quod Romani debitorem speciei, (non generis s. quantitatis (a),) ex causa lucra-

lucratiua talem liberarint ab obligatione, quoties eadem res itidem ex causa lucratiua, idque iure perpetuo (*b*), ab eodem debitore, eiusque herede (*c*), in creditorem, siue mortis causa, siue inter viuos, translata fuisset (*d*); secus si ex titulo oneroso (*e*), quia censuerunt: duas causas lucratiuas in eundem hominem, eandemque rem, cadere non posse, hoc seruato discrimine, qui rem ex causa lucratiua habet, nihil ultra exigere potest; is autem rem petere non prohibetur, qui aestimationem tantummodo nactus fuit (*f*), aestimationem enim habere videtur ex Philosophia Ictor. Rom. qui ipsam rem habet, sed non vice versa (*g*); et ita res in eum casum venit, a quo incipere non potest (*b*). Lucratiua autem appellatur causa, si ex testamento, legato, fideicommissio, m. c. et inter viuos donatione aliquid transfertur (*i*); Attractionem hodie hae subtilitates vix vsu obseruantur.

(*a*) L. 34 §. 3 D. de leg. 1. L. 87 pr. D. de leg. 2.

(*b*) L. 82 pr. §. 1 D. de leg. 1.

(*c*) Secus si a diuersis personis siue ex diuersis testamentis debeat, quo casu aestimatio nihilominus petitur, etiamsi rem iam consecutus fuerit L. 34 §. 2. L. 84 §. 2. de leg. 1.

(*d*) L. 17 D. de O et A. (XLIV, 7.) L. 83 §. 6. L. 98 pr. D. de V. O. (XLV, 1.)

(*e*) L. 19. D. de O. et A. et de hoc casu loqui etiam videtur L. 18 D. ibid. cum alias ratio ibidem adducta petitionem principii contineret.

(*f*) §. 6 l. de leg. (II, 20.)

(g) L. 14, 88 D. de 2 I. de inutil. stipulat.
 V. S. arg. L. 61 D. de (III, 20.)
 solut. (XLVI, 3.) (i) L. vn. §. lucrati-
 vas C. de imponenda lu-

(b) §. 10 I. de leg. §. crat. descript. (X, 35.)

§. 68.

De dissolutione contractus per praescriptionem.

Denique monendi sumus per praescriptionem triginta annorum ius ex contractu, tanquam personale, extinguere (a). Passim optimo consilio novioribus Legibus statutum, ut, qui per certum annorum numerum debita pecuniaria non exigit, eadem postea petere nequeat, quod fomitem dilapidationum maximopere suffocat.

(a) L. 3 C. de praescr. XXX. annor. (VII, 39.)

§. 69.

De dissolutione contractus per vindictam priuatam.

Secundum Ius romanum (a) creditum amittitur, si creditor priuato ausu debitum violenter exigit; sed, hanc dispositionem in foris nostris vsu destitui, alibi (Diff. nostra inaug. de non vsu Decreti Diui Marci) demonstrauius, et ab iis in dubium vocari nequit, qui vsum doctrinae forensis non habitualiter sed actualiter, ex rebus gestis, iudicatis et ex ipsa executione, aestimant.

(a) L. 13 D. quod. 7 C. vnde vi (VIII, met. causa (IV, 2.) L. 4.)

§. 70.

§. 70.

De dissolutione contractus per acceptilationem et pactum remissorium.

Acceptilatio est stipulatio solennis, qua creditor, interrogatus a debitore, respondet: se debitum civile acceptum ferre (a). Hic modus tollendi obligationem tantummodo negotiis solennibus proprius erat (b), et obligationi naturali extinguendae adhibitus, non vim acceptilationis, sed pacti, habebat (c). Inutilis tamen acceptilatio, modo voluntas remittendi adsit, in vim pacti remissorii valet (d). Generalis acceptilatio est stipulatio Aquiliana (e), qua omnis obligatio in stipulationem mutatur, subiuncta acceptilatione; sed acceptilatio in hoc sensu Iuris romani in foris nostris non occurrit. *Pactum remissorium* (f) est pactum inter creditorem et debitorem initum, quo creditor id, quod sibi debetur, vel dato aliquo vel gratis remittit. Creditor itaque, ut donare possit, requiritur (g). Debitor autem quilibet conditionem suam, per remissionem debiti meliorem facere potest (h), imo tertius in fauorem debitoris liberationem recte paciscitur (i). In dubio, propter liberationis fauorem, pro remissione debiti praesumendum (k). Fit remissio vel in totum vel pro parte, modo obligatio ipsa diuidi possit (l), et quidem de omnibus obligationibus iure perfectis (m), etiam iuratis (n), etiam ab vno correorum stipulandi (o) et vni

ex heredibus vel personis obligatis, quia est in-
star solutionis (p).

(a) L. 1 D. de acce-
ptilat. (XLVI, 4.) §. 1
I. quib. mod. toll. oblig.
(III. 30.)

(b) L. 8 §. 3. D. h. t.

(c) L. 8 pr. L. 19 D.
ibid. L. 5 pr. D. de solut.
(XLVI, 3.)

(d) L. 27 §. 9 D. de
pactis (II, 14.) L. 8 pr.
D. h. t.

(e) §. 2 I. quib. mod.
toll. obl. L. 18 §. 1 D.
h. t.

(f) L. 6 D. de pactis.

(g) arg. L. 19 §. 1 D.
h. t.

(h) L. 2 D. de acce-
ptilat.

(i) L. 3, 4-8 §. 4. L.
16 §. 10 ibid. ex natura
stipulationis explicandae.

Fideiussor debitorem ac-
ceptilatione liberat. L.
13 §. 7 h. t. L. 16. §. 1.
ibid.

(k) L. 6 D. ibid. L.
47 D. de O et A. (XLIV,
7.)

(l) L. 9. L. 10. D. i-
bid. coll. cum. L. 13 §.
1-3. L. 17 D. h. t.

(m) L. 12. L. 13 §.
6, 8, 9. L. 14. h. t.

(n) L. 13 pr. h. t.

(o) L. 13 §. vlt. h. t.

(p) L. 10 in fine L.
16 pr. h. t.

§. 71.

*De dissolutione contractus, quae fit in poenam
non factae professionis.*

Si tutor vel Curator nomen, quod pupillum
debere asserit, vel etiam quod ille pupillo de-
bet, non professus fuerit ante susceptam tutelam
vel curam, priori casu ius crediti amittit, poste-
riori vero solutionem tempore tutelae factam
praetegens, non auditur (a).

(a) Nou. 72 c. 1 et 4.

SECTIO SPECIALIS.

DE

SINGVLIS NEGOTIIS IN SPECIE

CAPVT I.

DE PACTIS PRAESTANTIORIBVS.

TITVLVS I.

DE

TRACTATV FINIVM (VULGŌ

Gränz, Reccess.)

§. 72.

Occasio huius tractatus.

Saepe cum iam super finibus (*a*), (*Mahl, Gränze, Mark, Wendung*, inde vulgo *Wannige effectum*) incerto Marte, quo plerumque finale iurgium agitur, litigatum est, partes sibi consultum ducunt, amicabiliter potius obscuram quaestionem, vel Iudicis interuentu vel priuatim, componere, quam litem incertam diutius agere. Vt autem lites, quae saepissime super finibus oriuntur, in ipsa scaturigine obturentur, ego quidem auctor sum, vt quilibet possessor praedii nobilis cum vicinis inter mediam pacem, conuentione, qua de agimus, fines suos in omne aeuum legitime determinet atque conseruet.

Idem in finibus regnorum et Principatum consultum esse quis non videt? Singulorum vero agrorum limites documenta et catastra satis determinant, modo debite confecta sint: (Jurisprud. extraiud. §. 54.)

(a) Historiam finium vid. apud RVTG. RVLANT. de Commiss. et Commiss. L. 6. C. 2. per totum. v. *Hobenthal* de foed. fin. *Hilzebrand* de visitat. fin. prouincial. atque publicor. *Engau* de libror. quos *Gräu*, *Kaaser*, *Bücher*, *Stuhlauer*, *Erb*, *Bücher* und *Erb-Register* dicunt forma, continuat. et renouat.

§. 73.

De personis.

Personae quae hanc conuentionem ineunt, sunt: 1) litigantes; 2) si inter consentientes de finibus agitur, Domini (a) confinium praediorum, priuatae conditionis vel Principes. Iure romano autem confinia praedia non sunt, si via publica, vel flumen publicum praedia separet; secus si riuus priuatus (b). Sed annon tunc cum aduocato Fisci finium regundorum agi possit? Quod, omnino affirmandum, modo obserues, regulariter ratione viarum publicarum, hodie ex officio mandata sine clausula poenalia decerni, si quid in detrimentum viarum publicarum moliat. Iure Romano non tantum domino, sed etiam illi de finibus agere inepte concessum, qui aliud ius in re habet: v. g. possessori

seffori fundi vectigalis, usufructuario, creditori pignoratitio (c) sed hoc ad spontaneam de finibus conuentionem, quae absque lite initur, non est porrigendum. Quodsi autem cum minore res sit, ad exemplum diuisionis communis hereditatis, tractatus de finibus initus, praecua causae cognitione decreto est muniendus, ita, ut si minor prouocet ad finium constitutionem, decreto opus sit, non autem, si prouocetur (d). Quoad obiectum Romani iurgium finale tantummodo in finibus praediorum rusticorum admittunt (e), cum praedia urbana parietibus distingui dicant. Hoc verum est de aedificiis, sed de hortis etiam finium regundorum agitur (f).

- | | |
|------------------------|-------------------------------|
| (a) L. 4 §. 5. L. 12. | dereb eor. (XXVII, 9.) |
| D. fin. reg. (X, 1.) | (Jurispr. extrai. §. 155 sq.) |
| (b) L. 4 §. 11, L. 5 | (e) L. 3 pr. L. 4 §. |
| et 6 D. ibid. | 10 D. fin. reg. |
| (c) L. 4 cit. §. 9. L. | (f) d. L. 4 §. 10 in |
| 3 C. ibid. (III, 39.) | fin. ibid. |
| (d) L. 1 §. 2. L. 6 D. | |

§. 74.

De ipsa conuentionis forma.

Proceres Commissiones (a) ex diuersis partibus tam sumtuosas quam infructuosas decernere solent. Ut ordine in tractatibus procedatur, ante omnia a Geometra iurato (b), interdum pluribus, accurata ichnographia (c) conficien-

da secundum dimensionem geometricam, et cum sedula indicatione finium, prouti diuersis intentionibus (*d*) nituntur; signis finalibus e. g. lapidibus, arboribus, fossis, vallibus, turribus, fluminibus, simul accuratissime suis locis ichnographiae inferendis. Vt de hac ichnographia partes inter se in posterum amplius disceptandi causam non habeant, et hac ratione status controuersiae extra dubium ponatur, iis praesentibus est conficienda, et basin conuentionis vel ideo constituere debet, cum partes raro iam in ipsa re praesenti in vnum conueniant, sed vltiorem ad focum referuent tractationem. Ad normam huius ichnographiae demum partes inter se conuenire debent de linea finali; antiquis finibus vel magis determinatis vel nouis constitutis (*f*). Haec linea secundum mensuram geometricam ichnographiae distinctim est inferenda, quo facto signa finalia (Marksteine, Mahlsteine, Bannsteine) utroque praesente, adhibitis Geometris sunt ponenda, quod optime per signa naturalia perennia: valles, montes, flumina, rarius vero per arbores finales, (Gränzbäume) fieri debet, quippe quae euulsionibus casualibus, dolosis et culposis nimis obnoxiae sunt, et post aeuum dubium saepe relinquunt, num arbor sit finalis nec ne (*g*). Speciatim in ponendis lapidibus finalibus caute ad formam lapidis, ad documenta, (die Eyer) carbones, vitra, monetas, lapides minores scil. (*h*), nec non ad lineam directionis (die Weisung des Steines) respicitur.

citur. Puerilis est cautela, pueros adhibere positioni lapidum, crepundiis et alapis simul datis, vt eo melius gestorum memoriam conseruent, et testes deinde, maiores facti, produci queant. Nec minus barbariem redolet, singulis annis cum strepitu fines circumeundi ritus (i) (die öffentliche Gränzbeziehung vorzunehmen) quod homicidiorum et tumultuum promouendorum causa videtur introductum. Literae enim cum ichnographia et securius et plenius limites demonstrant, et sufficit priuatim inuigilare, vt nihil moliatur eiusmodi conuentioni contrarium. Fines mutantur: conuentione (k) et longissimi temporis praescriptione (l). Vbi vero per inundationem vel aliam vim maiorem fines confunduntur, nulla obstat praescriptio (m). Poena violentae apprehensionis, Jure Codicis introducta, hodie non obtinet (n).

(a) *Rutger Ruland* P. 2. Lib. 6. c. 1. n. 9. c. 6. si iudicialiter res tractatur, arbitri dantur. L. 7. D. fin. regund. L. 3. C. ibid.

(b) *Rutger Ruland* de Commiss. et Commiss. L. 6. c. 5., L. 8. D. fin. reg.

(c) arg. Rec. I. nov. §. 51. L. 8. §. 1. D. fin. reg. L. 3. C. ibid.

(d) In iudiciali disceptatione quaestio dominii

et possessionis praeiudicialis est L. 3. C. fin. regund. (III, 39.)

(e) L. 8. D. fin. reg. in fine, ibi: *oculisque suis subiectis locis.* L. 3. C. ibid. ubi: *subtraxerit.* et porro: *vna cum obseruante parte.*

(f) Arbores in confinio positae communes sunt, sed non aliter iudicium communi diuidendo fundant, quam si a solo separatae sunt. L.

19. pr. D. comm. diu.
(X, 3)

(g) In iudiciali de finibus disceptatione, is, qui maiorem locum in territorio habere dicitur, caeteris, qui minorem locum possident, integrum locum assignare compellitur L. 7. D. fin. reg. Huius Legis sanum sensum dedit Cuiac. Lib. X. Cap. 2. obseru. qui *ma-iorem locum* sic explicat: qui plus possidet, quam aere: (hodie catastro) continetur - controuersia scil. modi reuocata ad ares, siue publicam formam, quae vicinos obligat inter se.

(h) De nominibus et

testibus lapidum finalium tractat *Rutger Ruland*. l. c. c. 3. qui testes finium mysterium artis credit, quod nemo facile concedet, et hisce testibus plane carere possumus, si lapides secundum veram mensuram geometricam ichnographiae inferantur

(i) *Saxendorfs teut-scher Fürstenstaat*. Singulis locis constituti sunt *Feld-geschworne*, *Umgänger* de quibus *Ruland* c. l. c. 5.

(k) L. 1. et 2. C. fin. regund. L. 11. D. ibid.

(l) L. fin. C. ibid.

(m) L. 8. pr. D. ibid.

(n) L. 4. C. ibid.

§. 75.

De instrumenti structura.

Singulari plane sollicitudine instrumentum conficiendum est. Praemittatur: I) occasio, quae vel lis coepta vel studium pacis conseruandae est; (§. 46.) II) historia ocularis inspectionis, et confectae ichnographiae, a Geometra iurato debite requisito et instructo. III) Ponatur ipsa conuentio, qua nunc fines determinantur, allegata linea ichnographiae et signis finalibus per literas ichnographiae. IV) Determinetur

netur pro circumstantiarum ratione restitutio fructuum, et V) reparatio lapidum finalium communibus sumtibus. VI) Renunciatur exceptioni praescriptionis, reductionis ad arbitrium boni viri et laesionis, quod ultimum tamen non adeo necessarium, si per modum transactionis lis componatur, cum exceptio laesionis in transactionibus locum non habeat.

Formular:

Wir Endeshemeldete mittelst dieses für uns und unsere Erben und Erbnehmen urkunden und bekennen: Demnach zu Vorbeugung künftiger Streitigkeiten diensähm erachtet, die Gränzen zwischen unsern beyderseitigen Gütern gehörig festzusetzen und solchemnach von uns zu Aufnehmung der Gränzen, wie sie bishero bestimmt und unbestimmt vorhanden gewesen, mit allerseitiger Einwilligung die geschworenen Landmesser Herrn N. und N. requiriret, welchen an Ort und Stelle, in unserer aller Gegenwart die Gränzen angewiesen, von selbigen vermessen, und in den sub A hiebey gehefteten einstimmig approbirten und zur unveränderlichen Richtschnur angenommenen Riß gebracht, gestalten die Linien xx, aa, cc, ff, die bisherigen zum Theil ungewisse Gränzen anzeigen, hierauf aber weitere gültliche Handlung zu geleyet; als sind wir dahin überein gekommen: I) Daß die Gränze von nun an durch die von besagten Herrn Geometris nach dem Masstabe auf den

den Riß getragenen punctirten Linie kk, zz auf immer ohne alle Widerrede bestimmt seyn soll, gestalten denn nachher auf gemeinschaftliche Kosten diese Gränze von besagten Herrn Geometris in unserer Gegenwart dem Riße gemäs abgesteckt, (vel die Gränz-Steine auch so fort mit unterlegten kleinen Steinen, Glasscherben und verschiedenen Kupfer-Münzen gesehet und der Linie gemäs gerichtet worden:) vel: diese Gränzsteine, auf dem Riße sub no. 1 - 12. nach gehöriger Vermessung aufgetragen und solchergestalt die Gränze auf das deutlichste reguliret worden, woneben III) festgesetzt ist, daß die Nutzungen von denenjenigen Plätzen, so bis hierhin einer oder anderer gezogen, gegeneinander völlig aufgerufen, und keiner befugt seyn soll, desfalls, es sey unter was Vorwand es wolle, jezt oder inskünftige das mindeste zu verlangen. IV) Sollte auch inskünftige entweder ein Gränzstein umgefahren werden, oder sonst verlohren gehen; so soll auf die erste Anzeige des einen oder des andern in Gegenwart der Interessenten, und auf gemeinschaftliche Kosten auf dieselbe Stelle ein anderer Stein gesehet, und solchergestalt auch die Gränze in ihren Mählern beständig erhalten werden. Dieweilen auch V) der Riß so wohl mit möglichster Sorgfalt verfertiget, als auch hiernach die Gränze und Gränz-Mähler, wie vorhin erwähnt, gesehet, und die allseitige Absicht dahin gerichtet, daß diese Gränzbestimmung auf immerwährende Zeiten Kraft haben, und allen Streitigkeiten vorgebeuet werden

den

den soll; als entsagen sämtliche pacificirende Theile a) aller dieser Gränz-Beschreibung zuwiderlaufenden Verjährung, namentlich auch der *praescriptioni in memoriali*, sondern es soll bey entstehenden Gränz-Streitigkeiten in ewigen Zeiten nach dieser Gränz-Beschreibung und angefügtem Riße die Entscheidung genommen werden; b) Begeben sich sämtliche Theile in gleicher Absicht der Einwendung: als ob der Riß und die Gränzsetzung unrichtig sey, und daher eine anderweite Einnehmung des Augenscheins und Aufnehmung der Gegend von andern Geometris vorgenommen werden müsse. Endlich begeben sich auch *partes c)* der *exceptioni laesionis cuiuscunque* und wollen vielmehr diesen Gränz-Vertrag auf das allerunverbrüchlichste halten.

Zur Urkunde sind acht gleichstimmende Documente nebst eben so viel Rißen verfertiget, jene verlesen, diese nach dem Original-Riße ausgemessen, richtig befunden, und dem Instrumente angeheftet, solchemnach aber sowohl Riß als Instrument unterschrieben, und unterschiegelt, und jedem Theile zwey Exemplaria zu eigener besten Verwahrung zugestellet; Es soll auch dieser Vertrag Königl. und Churfürstl. N. zur Confirmation vorgeleget werden; Alles getreulich und ohne Gefährde. So geschehen N. d.



TITVLVS II.

DE

TRACTATV IVRISDICTIONIS, VVLGO
IVRISDICTIONS-RECESSE.

§. 76.

Occasio huius tractatus.

Saepe de finibus Jurisdictionis vel inter diversos Dominos Jurisdictionis patrimoniales, vel etiam inter hunc et principem oriuntur contentiones, vel etiam absque iisdem vtile ducunt, lites in futurum mediante conuentione auerruncare. Infelices sane sunt contentiones, quae de finibus Jurisdictionis, inter Officiales eiusdem Principis iudicialiter geruntur. Has enim ex solo Principis nutu absque vllis ambagibus decidi, recta ratio suadet.

§. 77.

*De personis remissive, de conuentionis forma et
instrumento.*

De personis eadem mutatis mutandis obtinent, quae in anteriori specie delineauimus. Conuentio ad possessionis vel determinatae vel dubiae normam componitur, vbi remisso vel retento aliquo nunc dubia radicitus tollenda. Instrumentum vero continere debet: I) occasionem

tionem II) determinationem Iurisdictionis, tam ratione modi, quam ratione finium. Vt emolumentorum Iurisdictionis simul habeatur ratio, minime necessarium. III) Consultum est, vt signa Iurisdictionalia determinentur etiam ratione loci et expensarum, in eorum conseruationem impendendarum, IV) Cum absurdissimae ex Iurisdictione ad alia Iura plane diuersa fieri soleant extensiones, haud superfluum est, vt omnibus huiusce ambagibus per conuentionem contrariam obuiam eatur. V) Si cum Principe res sit hic, in casum abusus Iurisdictionis caute poenam adiicit. VI) Interdum, sed non semper, concurrens Iurdictio per pacta ad maiorem certitudinem redigitur, vbi secundum circumstantias quilibet facile aestimabit, quomodo plene hoc commune Iurisdictionis exercitium determinetur. Saepe etiam de taxatione Iurisdictionis agitur, vbi regulariter redditus et expensae decem annorum computantur, et residuum reddituum instar vsurarum consuetarum accipitur, vnde tandem de sorte per se constat.

Formular eines Iurisdictionis-Recessus.

Von Gottes Gnaden Wir N. Herzog zu N. mittelst dieses vor Uns, unsere Erben und Nachfolger an der Regierung urkunden und bekennen: Demnach Wir mit jedem der Gerichts-Inhaber zu gänzlicher Abschneidung aller wegen der Gerichte öfters entstehenden Irrungen, auf produ-
cirte

cirte Urkunden, eingezogene nähere Erkundigung und gültliche Bestimmung der zweifelhaften Punkte gewisse Jurisdictionen-Recessse errichten zu lassen gnädigst resoluiret, und denn mit dem von N auf N. unserm lieben getreuen, gleichmäßige Handlung gepflogen, so ist solchemnach festgesetzt und beschloffen:

I) Haben die von N. die Ober- und Nieder-Gerichte in denen Dörfern N. und N. und deren unstreitigen Feldmarken in contentiosis et voluntariis caulis, dergestalt, daß unsern Beamten in diesem Bezirk blos die Strafen-Gerichte, imgleichen Landes-Policey, Kriegs-Kirchen-Contributionen Sachen, Publication der Verordnungen priuative zu besorgen haben; Alles übrige hingegen kommt denen Nschen Gerichten zu.

II) Behalten Wir uns vor in politicis, oeconomicis, militaribus, ecclesiasticis und übrigen caulis publicis ohne Requisition deder von N. durch unsere Beamte zu N. unmittelbares Geboth und Verboth ergehen zu lassen, auch die dessfalls einkommende Strafen zu erheben.

III) Werden denen von N. auf dem Meyerhofs zu X die bloßen Pfahlgerichte zugestanden.

IV) Sind die Feldmarken der obigen beyden Dorfschaften mit sechs Jurisdictionen-Pfählen, nemlich bey der Sülte, an dem Hochberge u. u. so auf dem darüber verfertigten Risse sub N. 1 - 6. bemer

bemerket, und welche auf derer von N. Kosten in ihrem Wesen erhalten werden müssen, bestimmet.

V) So viel die Administration der Justiz betrifft, haben sich die von N. in allem genau der Verordnung vom 10. 10. zu conformiren, oder die darinn comminirte Strafe, und Einziehung aller Gerichtsbarkeit unausbleiblich zu gewärtigen.

VI) Gleichwie Wir in unsern Landen überhaupt alle Ausdehnung der Gerichtsbarkeit auf andere Hoheits-Rechte, als *ius occupandi bona vacantia*, *recipiendi Judaeos*, hohe Jagd, und wie sie sonst Nahmen haben mögen, schlechterdings aufgehoben haben, und andere dergleichen Gerechtsame nur so weit selbige durch einen gültigen *titulum* begründet, oder durch *praescriptionem immemoriam* hergebracht, gestatten, dergleichen aber von denen von N. nicht hergebracht werden mögen; als werden sothane *regalia* denenselben auch in keine Wege gestattet.

Urkundlich ist dieser Recess gedoppelt ausgefertigt, mit unserm Geheimen-Insigel bedruckt und von uns unterzeichnet. Gegeben N. d 10. (a).

(a) *Aliam formulam Reichs-Archiv. T. XII. vid. apud Lunig im P. 561.*



TITVLVS III.

DE

TRACTATIBVS VENATIONIS ET
FORESTIVULGO *Forst- und Jagd-
Necessé.*

§. 78.

Occasio et personae paciscentes remissive.

Quam in prioribus duabus speciebus vidimus occasionem, eadem et hic subest. Circa personas, inter quas conuentio ineunda, non est quod speciatim moneamus, nisi quod minores, auctoritate magistratus, causa cognita, (Jurisp. Extrai. §. 156.) pacisci debeant, et si nexus feudalis in medio sit, consensu Dominorum et agnatorum opus sit.

§. 79.

*De forma conuentionis et instrumento A) quoad
venationem.*

Vt rite omnia, quae A) *venationem* respiciunt, determinentur, vtile est, vt de venationis finibus et signis finalibus (der Jagd-Gränzen und Jagd-Pfähle) item de venationis initio et fine (zu welcher Zeit die Jagd auf- und zugehen soll) ponantur termini fixi, nisi id iam lege generali

nerali satis expeditum sit. Deinde venationis modus, an omnimoda, an superior, media vel inferior venatio tantummodo concessa sit, in qua venationis restrictione, caute species ferarum, quae ad quamcunque venationem pertinent, vel ideo specificè enumerare consultum est, quia incerto Marte pugnatur, si haec iudicialiter discutienda veniant. Saepe etiam genus canium prohibetur, quorsum pertinent potissimum die *Windhunde*, ne fructibus damnum inferatur, vel etiam custodia canium domesticorum vel pecuariorum praescribitur. Denique vtiliter additur an venatio solitarie, an vero cumulatiue (*die Koppel-Jagd*) et sin hoc, an iure communionis vel seruitutis exerceri debeat, an vero vni vel alteri concedatur praeuenandi Jus, (*die Vorjagd*) iterum vel ex condominio vel iure seruitutis, quod vel inde maximam suadet vtilitatem, quia hac ratione in posterum facili negotio resolui potest quaestio, an communi venationi vel praeuenationi rursus renunciari queat, quod nullum dubium habet, si communionis iure, secus vero, si seruitutis nexu, constituta sit. Expresse hanc reuocandi potestatem simul cum modo diuisionis non in vanum adiicimus. Interdum conuenitur, vt conuenatio non nisi a domino eiusque venatoribus, non vero per extraneos exerceatur, ne profus extirpentur ferae, quod passim ordinationibus continetur. Nec minus consultum est, praeuenationis tempus et modum, quam maxime

fieri potest, sufficienter exprimere, vel plane ab eadem abstinere, cum litium fomitem contineat vberimum. Tandem etiam ad Jus persequendi (a) feras est respiciendum, cum lites difficillimae inde oriri soleant. Fera autem vel saucia vel incolumis a canibus tantummodo persequitur. Varie quidem de hac persecutione disponitur, vel ut venatori persecutio competat, cum canibus quidem, sed relicto telo, vel saltem mit verbundenem oder abgeschrobenem Schlosse, vel etiam absque canibus venatici, sed tantummodo mit dem Spür- oder Schweißhunde; A libera quidem dependet partium voluntate, qua ratione persecutionem determinare velint, sed cum nihilominus litibus aperiatur occasio per quamcunque persecutionem, satius duco, omnem persecutionem hominis, siue saucia sit fera siue minus, e medio tollere, ita tamen, ut canibus, qui vix retineri possunt, nullum damnum inferatur, si feram in alterius districtum persequantur. Porro ut ferae neque durch Witterungen alliciantur, neque nimium in modum augeantur, vtiliter additur. Tandem de delictis quae circa venationem ab alterius subditis committuntur et de eorum poenis, modo Iurisdictio venatoria alteri competat, caute dispositio adiicitur.

(a) Ius Romanum vid. in L. 5. §. 1. D. de acquir. rer. dom. Ibi refertur Trebatii sententia, existimantis: feram ita vulneratam ut capi possit, nostram esse donec eandem persequamur. Sed verior a Ga-

Gaio probatu sententia: quam si eam ceperinus.
non aliter nostram fieri,

§. 80.

De forma conuentionis et instrumeto B) intuitu foresti.

De forestis variae conuentiones ineuntur; Vel enim principem inter et priuatos; et hoc casu fere vnice de finibus, de pastu pecorum in sylvis, de viis, de delictis forestalibus agitur, reliqua vero omnia, si salus publica id exigat, non per conuentionem, sed per Legem ordinantur, quia Reipublicae interest, ne quis re sua male vtatur. Quoties vero inter duos Principes vel etiam priuatos conuentio celebranda, distinguendum, an de propriis forestis agatur, an vero iure seruitutis in alterius fundo Ius foresti competat. Illo casu tantummodo de finibus rite regundis, de pastu, de viis forestalibus, (Hofg-Wege) et de delictis forestalibus tractatur. Sed in casu seruitutis probe determinari debet, quousque in caedendis arboribus singulis annis procedi possit, quod optime per regiones (durch Schläge) efficitur, simul vero de plantatione cogitandum est (a). Hoc ipso pastura ad iustos limites redigitur. Praeter lignorum vsum caute conueniunt de fructibus arborum et subterraneorum emolumentorum, Kalk-Teimen-Thon-Mergel-Kreide-Gruben, Steinbrüche, Torf-Moor &c. In specie glandium collectionem ex

fundo vel ex ipsis arboribus is impedire curabit, cui vel saginandi vel venandi ius competit, ne porcis vel feris pabula subtrahantur, ad quem finem etiam facit, si conuentio dirigatur ad modum saginationis, auf die Stück = Zahl des Viehes nach dem Ertrage der vollen $\frac{3}{4}$, $\frac{2}{3}$, $\frac{1}{2}$, $\frac{1}{3}$, $\frac{1}{4}$ Mast. Haud enim intrequentes de hac re sunt contentiones inter eum, qui iure foresti et eum qui iure venandi in vno eodemque districtu gaudet. Hoc casu videndum, quid iure proprietatis et quid iure seruitutis competat. Illud extensiuam hoc restrictiuam in omnibus requirit interpretationem, cum dominus praedii dominantis semper ciuilitur vti debeat seruitute, et praesumptio militet pro libertate naturali. Sed hae praesumptiones lites non impediunt quae conuentione amputari potuissent et debuissent, exprimitendo vsum seruitutis specificum. Sic foresti dominus recte impedit, ne sale alliciantur ferae. (Daß keine Salsflecken angeleget werden dürfen). Dominus venationis vero recte prohibet, vt modice arbores et caedantur, et plantentur, (daß keine den Forst = Ertrag übersteigende Haue und Zuschläge angeleget werden). Nec minus consultum est, delicta forestalia specificè determinare et de iure animaduertendi satis cauere, cum saepe quaeratur an hoc vel illud v. g. collectio glandium ex fundo, ad delicta forestalia vel venatoria pertineat, quamuis verius forestalibus facinoribus adscribatur. Interdum maior adhuc iurium permixtio occurrit, ita, vt Dominus fundi

di gaudeat pastu et emolumentis subterraneis, alius iure foresti, alius iure venationis, alius Iurisdictione forestali et venatoria. Non nisi summa praecautioe haec diuersa iura determinantur. Vt autem in controuersiiis super venationis et foresti iure exortis, quatenus controuersia peritiam harum rerum requirit, peritorum audiatur iudicium iuratum, vel inde necessarium est; quia plerique Iudices de his rebus non magis quam coecus super coloribus, sententiam ferre valent.

(a) L. penult. D. de vsu et habitat.

Formular eines Jagd- und Forst-Recessus.

Wir Endes bemeldete mittelst dieses vor uns, unsere Erben und Nachkommen urkunden und bekennen:

Demnach wegen der Jagd- und Forst zwischen uns sich verschiedene Irrungen hervorgethan, und wir selbige so wohl gütlich beizulegen, als auch alles und jedes mehr zu bestimmen, dadurch aber künftigen Streitigkeiten vorzubeugen entschlossen, als haben wir mit Zuziehung und Bewilligung beiderseitiger Lehns-Agnaten folgendes fest gesetzt:

I) Erkennet Herr v. N. Grund und Boden derer Forsten bey K. derer Felder und Gebüsch vor das alleinige Eigenthum des Herrn von X, und räumet dahero

II) Demselben folgende alleinige Nutzungen ein:
 a) alle unterirdische Nutzungen in denen Holsungen, an Sand - Leimen - Thon - Mergel - Stein - Kreide - Kalk - und anderen Gruben, wie die nur Mahmen haben, sie mögen jezo bereits entdeckt seyn, oder in Zukunft entdeckt werden, und verspricht denselben in deren Benutzung, so weit kein Misbrauch zum Nachtheil des Hrn. v. N. und dessen Gerechtsahmen gemacht wird, in keine Weise zu hindern, gestalten solches demnächst bey entstehendem Streit, wofern selbiger nicht in Güte beigelegt werden kan, durch zwey beendigte der Sache erfahrene Männer, wovon jeder Theil einen auf seine Kosten vorzuschlagen hat, ermessen; im Fall sie aber dissentiren, durch einen von beiden Theilen auf gemeine Kosten zu erwählenden unparthenischen Obmann mit Benlegung derer Gutachten entschieden werden, und es bey dessen Ausspruch schlechterdings gelassen werden soll;

b) Die Viehtrift vor sein eigenes Vieh, so zur Haushaltung, nicht aber zum Verkauf, gehalten, dagegen aber alles fremde Vieh ausgeschlossen wird, damit durch übermäßige Wehde dem Wildpret das Futter nicht entzogen werde, gestalten dabey ferner beliebt ist, daß in der Sehezeit das Vieh nur auf die ganz offenen Plätze, nicht aber in das Holz getrieben, selbigem auch niemals weder Schellen angehängt, oder Hirten - Hunde mit in das Holz genommen werden sollen;

c) Alle Holz - Nutzung, jedoch wiederum mit der Bedingung, daß das Holz in 30 Schläge
 ver

vertheilet, und jährlich nur ein Hau genommen, mithin auch nicht mehr Zuschläge gemacht, oder das Holz völlig abgetrieben werden soll;

d) Alle Mastung, jedoch dergestalt, daß bey voller Mast nicht mehr als 500 Schweine zu der gewöhnlichen Zeit eingetrieben, und nach diesem Verhältniß auch die $\frac{2}{3}$, $\frac{1}{3}$ und $\frac{1}{4}$ Mast bestimmt, alles Eicheln und Eckern schlagen und lesen aber, so weit es nicht zur nothwendigen Besaamung gehöret, gänzlich untersaget seyn soll.

III) Wird dem Hr. v. N. die forstliche Obrigkeit alleinig eingeräumt, und sollen des Hr. von X. Unterthanen, wenn sie sich einiger Forst-Frevel schuldig gemacht haben, auf vorgängige Requisition ohnweigerlich sich einfinden, und Urtheil und Recht wieder sich ergehen lassen. Es bleiben jedoch die durch Eicheln oder Buchabschlagen und lesen, imgleichen durch ungebührliches Weiden verübte Frevel zu desto sicherer Aufrechthaltung der Jagdgerechtigkeit dem Hr. v. X. alleinig zu untersuchen und zu bestrafen vorbehalten.

Dahingegen räumt der Herr v. X. wohlgedachtem Hr. v. N. nach Dienstbarkeits-Recht die Jagd in folgender Masse ein;

1) In der benannten Forst und denen Gesträuchen wird dem Herrn v. N. die alleinige Ober- und Unter-Jagd eingestanden, dergestalt, daß der Herr von X. oder die Seinigen weder mit Schießen noch mit
mit

mit Hegen, oder Fangen sich einiges Wildprets, auch sich eben so wenig des Fall-Wildprets anmassen solle. Dahingegen wird demselben gestattet, daß er einen oder mehrere Dohnen = Stiege auch Vogelheerde anlegen, und sich die gefangenen Vögel zueignen könne. Auf dem Felde hingegen, so weit die abgefeinigte Feldmark des Herrn von X. so wohl als des Hrn. von N. gehet, stehet beiden Theilen

2) nicht so wohl iure communionis als iure seruitutis reciprocae die Koppeljagd dergestalt zu, daß zu der Jagd = Zeit so wohl der eine oder andere Theil oder dessen Leute (wobey einen oder wenige Freunde zum Vergnügen mitzunehmen unverwehret ist), ohne daß einer dem andern eine Anmeldung zu thun schuldig, alle vorkommende Gattungen hohen und kleinen Wildprets jagdmäßig schießen, fangen und tirassiren könne, wobey denn jeder Theil die Bescheidenheit zu gebrauchen schuldig, daß nicht durch allzuhäufiges Wegschießen des gebährnden Geschlechts das Wildprett ganz und gar ausgerottet werde. Dahingegen soll der Lerchenfang jedem in seiner Feldmark privative zustehen, und unter dieser Koppeljagd nicht mit begriffen seyn. Begäbe es sich auch, daß beyde Theile oder deren Leute zu gleicher Zeit sich auf denen zur Koppeljagd ausgefekten Feldern befänden, so soll, um den über ein aufgejagtes oder angeschossenes Stück Wild zu besorgenden Streitigkeiten vorzubeugen, dasjenige Wildprett, so an dem Tage geschossen oder gefangen wird, gleich pertheilet werden. Wenn aber ein Theil allein jät, behält derselbe, was er bekommen hat.

So viel 3) die Jagdfolge betrifft, verstehet sich nach dem vorherigen von selbst, daß dem Herrn von N. solche mit Hunden und Gewehr aus der besagten Forst in das Koppelfeld und vice versa zustehet, dahingegen dem Herrn von X, wenn er oder die Seinigen ein Stück Wildpret auf dem Koppelfelde aufgejaget, nicht frey steht, selbigem auf einige Weise in die Forst nachzusetzen, gestalten er sich denn auch zu der ihm zustehenden Koppeljagd keiner andern als der Hümer-Hunde zu gebrauchen hat. Daferne aber dennoch ein Hümer-Hund ein aufgejagtes Wild in den Wald verfolgte, soll der Herr v. N. oder die seinigen keinesweges berechtiget seyn, selbigen todt zu schießen. Dahingegen reserviret sich der Herr v. X.

4) Auf dem so genannten Weissen Felde die hergebrachte Vorjagd in der Masse, daß selbige nur durch eine Person, so bald die Jagd ausgegangen, die ersten drey Tage hindurch, exerciret werden soll. Mehrere Personen aber imgleichen eine längere Zeit, als die bemeldete drey Tage, werden keinesweges zugestanden, da es denn auch wegen der Jagdfolge in Ansehung des auf diesem Felde aufgejagten oder angeschossenen Wildprets bey dem vorigen lediglich verbleibet, was desfalls vorhin fest gesetzt worden. Damit nun aber auch der Herr von N. sich der in dem Walde zukommenden alleinigen Jagd pfleglich gebrauchen möge, so ist desfalls

5) festgestellt, daß selbiger weder Witterungen vor einiges Wild, noch auch vor das rothe Wildpret

pret Salzlecken zulegen, ganz und gar nicht befugt seyn, sonst auch das Wildpret nicht überhand nehmen lassen, sondern allenfalls auf zweyer Jagdverständigen endliches Ermessen, wovon jedem Theil einen auf seine Kosten vorzuschlagen erlaubt, darint die gehörige Mäße gehalten werden soll, gleichwie denn falls diese zwey Schieds-Männer ungleicher Meinung sind, eine species facti verfertiget, die Gutachten derselben engeleget, und einem dritten unpartheyischen Jagdverständigen wiederum auf gemeinschaftliche Kosten, vorgeleget werden, und es bey dessen Ausspruch schlechterdings verbleiben soll. Gleichwie nun im obigen dem Herrn von N. die Jurisdiction in Forstfachen zugestanden, als wird hingegen

6) dem Herrn von X. die *Jurisdiction* in Jagdfreveln, welche im Walde begangen, alleinig zugestanden, und verspricht der Hr. von N. seine Unterthanen auf Erfordern zur Untersuchung und Bestrafung zu sistiren. Die in der Koppeljagd, das weisse Feld nicht ausgenommen, begangene Jagdfrevel sollen ein Jahr um das andere, vom Tage der aufgehenden Jagd anzurechnen, alternatiue untersucht und bestrafet werden, und in dieser alternation der Herr von X. bey der bevorstehenden Eröffnung der Jagd den Anfang machen. Was nun so wohl von der Forst als von der Jagd-Jurisdiction disponiret worden, solches wird mit folgender Einschränkung geordnet: daß a) weder der Herr von X, seine Angehörige und gebrüdete Dienstboten unter der Forst-Jurisdiction noch vice versa der Herr

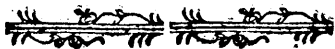
Herr von N. seine Angehörige und gebrödete Diener unter der Jagd-Jurisdiction stehen sollen, sondern dasern unter beyden Paciscenten ein solcher Streit über Eingriffe entstehen sollte, so soll solcher entweder gütlich beygelegt, oder der *competente* Richter angegangen werden (vel cautius: oder in dessen Entstehung der Fall von zweyen unparthenischen Forst- oder Jagdverständigen, wesfalls die vorigen Verabredungen §. 1. und anteced. in allen Punkten hierher gezogen werden, entschieden, und es bey dem einstimmigen Gutachten, oder bey dem Gutachten des Obmans schlechterdings gelassen werde). b) Sollen die Unterthanen in denen vor des andern Forst- und Jagd-Jurisdiction respectue gehörigen Fällen nirgends anders hin als respectue nach Q und O keinesweges aber in entlegene Dertter, citiret werden. c) In Untersuchung der Sachen und deren Bestrafungen, soll, damit des einen Unterthanen nicht übermäßig mitgenommen werden, in allem auf denselben Fuß, wie es bey denen herrschaftlichen Forst- und Jagdsachen gewöhnlich procediret werden. (Cautius catalogus poenarum tam corporalium quam mulctarum in singulos casus determinaretur, qui tamen pro diuersis regionibus mirifice variare potest, vt certi aliquid hic poni nequeat). d) Die körperlichen Strafen werden von demjenigen, so selbige erkannt, auch selbst exsequiret.

Käme es aber auf Geldstrafen und Schadensersezung an, so sollen die schuldig vertheilte Unterthanen deswegen nicht mit gefänglicher Haft belegt wer-

werden, sondern die Anzeige an deren respectivē Gerichts-Herrn geschehen, da denn ein jeder das Quantum unverzüglich bezutreiben und einzuliefern verspricht, dahingegen bey völligen Unvermögen eines solchen Verbrechers, derselbe angehalten werden soll, die Strafe und den verursachten Schaden durch Arbeit abzuverdienen.

Gleichwie nun alles Vorstehende mit gutem Vorbedachte und Ueberlegung also abgeredet; also begeben sich auch beyde Theile der *exceptionis cuiuscunque laesionis*, und wollen zu desto mehrerer Festhaltung hierüber den lehnherrlichen Consens einholen.

Zur Urkunde ist dieser Jagd-Recess in quadruplo gleichlautend ausgefertigt, jedem Theile zwey Exemplaria zu desto besserer Verwahrung zugestellet: von beyden Paciscenten so wohl als von beyderseitigen Agnaten unterschrieben und unterschiefert. Alles getreulich und ohne Gefährde. So geschehen ic.



TITVLVS IV.

D E

CONVENTIONIBVS SVPER PASTV (Weyde-Recesse.)

§. 81.

Necessitas eiusmodi conventionis.

Dolendum, quod Ius Romanum frequentissimi Iuris pascendi, cupiditatibus hominum quam maxime expositi, fere tantummodo in transu mentionem faciat. Iura Germanica specialia hac de re non magis sufficiunt, et incertis consuetudinibus saepissime suffulciuntur, quae, si quid vnquam, litium fomitem continent. Si itaque specialibus conventionibus finis modusque non ponatur, non mirandum lites oriri aeternas, cum tam lex quam aliud solidum deficiat fundamentum decisionis. Nam quae passim ex Doctoribus Hispanis, Italis, aliisque habent consiliorum et decisionum collectores non magis normam decidendi fundatam constituit, cum praeter opinionum inconstantiam, de territorio ad territorium, imo ne quidem de loco ad locum vnus eiusdemque territorii validum duci queat argumentum.

§. 82.

De capitibus conuentionis.

Haec cum ita sint, conuentio utiliter dirigitur, I) ad tempus, ita vt initium et finis pasturae praescribatur plenissime, nisi legibus particularibus hoc iam definitum sit, quo casu partibus non licet, ab hac norma, communis utilitatis causa introducta, conuentione sua recedere. Interdum vel pactis vel praescriptione ius pascendi praecipuum in quosdam dies (die Vorhude) statutum est, quod plane singulare et litibus ansam praebet, quare, vt potius pactis idem abrogetur, quam de nouo introducatur, consultum est. Vbi hoc autem fieri nequit, hoc singulare ius sufficienter determinari debet ratione dierum et numeri pecorum. II) Ingentes de finibus pascuorum oriuntur lites, quare utile est, sufficientem enumerationem locorum cum suis finibus non solum verbis exprimere, sed etiam per geometras iuratos in accuratam ichnographiam redigere et lapides (Hudesteine) ponere, vbi tamen, si alias confusio signorum finalium metuatur, consulto inciditur inscriptio: N. und N. Hude vel signum quoddam conuentum. Sed nec hae cautelae sufficiunt. Ius pascendi non in omni solo et admodum diuersa ratione exerceri solet, quare a) pastura in syluis et arbutis caute determinatur: α) tempus a quo et ad quod nec non, β) numerus et genus pecorum haud inutiliter exprimitur, vbi ante omnia

exi-

eximendae sunt caprae, quippe quae syluis maxime nociuae sunt, id quod in plurimis ordinationibus forestalibus sub iactura caprarum aliaue poena interdictum est. *γ*) Fiat specialis exemptio vel concessio saginationis (der Mast) quippe quae sub generali nomine pasturae non venit, et quam maxime ab eadem differt. *δ*) Dirimendae sunt in antecessum lites, quae über die Zuschläge, über die neu anzulegende Mergel und andere Gruben oriri solent. *ε*) Quando dominus pratum forsân in agrum commutare intendit, tunc disputari solet, an hoc liceat; Etiam huic liti per conuentionem obuiam eundum est, vt domino quidem liceat fundi faciem immutare, sed non nisi cum damni resarcitione amicabiliter aut per peritos aestimandi, quia sane durum est, domino ius suum quasi inutile reddere, ex altera parte vero, iure seruitutis defraudare, quamuis litium radices adhuc magis euellat, si immutatio haud calumniosa permittatur hinc inde, absque damni resarcitione. *b*) *Initium iuris pascendi in pratis* caute determinatur pro ratione messis nach der Heu- und Grommet-Gründe, ita tamen, ne dominus studio eandem differat, vbi iterum ea, quae supra de tempore, lege definito, diximus, obseruandum. Interdum cauetur, vt nonnisi solo sicco existente pecora pabulentur, ne radices graminis pessumdentur. *c*) *De Iure pascendi in agris* distinguendum *α*) zwischen dem bestellten und *β*) dem Brachfelde. Illo respectu non nisi bey leeren Feldern permitti so-

let, et quidem hac ratione; vt prius oues, per determinatum dierum spatium, post vaccae, et denique sues veniant, interdicto simul pectine siue rastro, quem *Schmachtharfe* vocant, nec non spicarum collectione. Respectu des *Brachfeldes* determinatur caute, vt diuisiones culturae rite obseruentur, im *Sommerfeld*, *Winterfeld* und *Brachfeld*, vel quae eius generis culturae diuisiones pro diuersitate regionum introductae sunt, et vt nihil, vel tantum definitus agrorum quiescentium numerus seminetur. De commutatione agrorum in prata vtiliter disponitur, forsan hoc temperamento adhibito, vt vel omni pastura eximatur pratum istud nouale, restituto damno, vel si hęc iure decedere nolit praedium dominans, vt singulis annis nach der *Grummet- Erndte* bey trockenem Wetter iure pascendi gaudeat. Grauior autem est commutatio agri et prati in hortos oder *Gartländer*, cum hac ratione pabulum plane intercipiatur. Inde vel aliud aequipollens praedium assignari vel damnum resarcire debet dominus, vt autem plane haec commutandi facultas adimatur domino, sat graue est. Interim haec tantummodo ita valent, si ad accuratam proportionem animus paciscentium directus est. Omnia per remissionem, dationem vel retentionem conuentioni partium subsunt. Interdum princeps ex utilitatis publicae ratione illam commutationem iubet, quod omnino quidem liberum, sed iuribus subditorum quaesitis parcendum, quantum fieri potest.

Tan-

Tandem III) ius in alieno fundo pascendi vel a) personae, et quidem 1) ad dies vitae, aut 2) ad certum tempus, vel b) per modum iuris realis conceditur, vtrumque vel solitarie vel cumulatiue, quo vltimo casu (qui improprie ad compascuum refertur) istae controuersiae, an si pabulum non sufficiat, domini praedii seruientis an dominantis pecora arceri debeant, caute ita obuiam itur, vt vtriusque pecora, quae ex fundo ali possunt (welche ohne gekaufte Früchte ausgefüttert und durch den Winter gebracht werden können) indistincte, donec aliquid super sit, admittantur. Ad modum etiam pertinet compascuum die Koppelhude, quae vel Iure communione, omni tempore reuocabilis, vel iure seruitutis mutuae constituitur, et tunc non nisi mutuo consensu diuiditur, vbi is qui minus agrorum, sed plus pecorum habet, sibi officeret, si pro ratione agrorum diuisio iniretur, sed potius pascuum ita diuidendum, vt pro numero pecorum (a), quorum intuitu pascendi Iure hactenus gauisus est, diuidatur, v. g. A. semper 500 pecora habuit; B. 300. Districtus compascui aequaliter ad A et B pertinet. Si pro ratione mensurae aequaliter diuideretur, A. perderet pastum 100 pecorum. Vt ita aequalitas seruetur, A, saluo ceteroquin Iure Dominii ex toto districtu nunc priuatiue $\frac{2}{3}$ B, vero $\frac{1}{3}$ nancisci debet. Compascua tunc vtilia sunt, si haud ita facile transitus pecorum in vicinum fundum impediri potest, quo crebris pignorationibus ansa

non praebetur. Alias communio tanquam mater litium minime suadenda. Cautè etiam numerus pecorum exprimitur et ne pecora aliena admittantur cauetur. Tandem etiam intaitu actus et pecoris ad aquam appulsus interdum cauendum, ne damna ex his inferantur.

(a) *Menochius* de arbitr. iud quæst. L. 11. casu
245.

Formular eines Jude-Recessus.

Wir Bürgermeister und Rath der Stadt N. und gemeine Bürgerschaft, imgleichen Schulzen und Vorsteher der Gemeinde X. vor uns und unsere Nachkommen mittelst dieses urkunden und bekennen,

Demnach wegen der Hude und Weide zwischen besagter Stadt und Gemeinde allerhand Zweifel entstanden, und daher alles, was die Hude und Weide betrifft, auf etwas gewisses zu setzen resolviret worden, als ist nach reifer Ueberlegung und eingezogener Erkundigung und auf gepflogene Handlung folgendes verabredet und beschlossen worden:

1) Ist die Hude und Weide auf den Feldern überhaupt von beyden Theilen in Augenschein genommen, und darüber der angefügte Riß von einem gemeinschaftlich ernannten geschworenen Landmesser verfertiget, welcher Riß so viel die Hudegänge so wohl alleinige als Koppelhude, imgleichen die Viehtriften und Tränken betrifft, zur immerwährenden
Richt=

Nichtschunr dienen soll, gestalten denn 2) die Felder a, b, c, d, ferner f, g, h, i, &c. der Stadt N. mit ihrem Vieh allein zu betreiben, dahingegen die Felder, a, b, c, d und e, f, g, h, i, c. der Gemeinde N. ebenfalls alleinig verbleiben. 3) Gleichwie aber das Stadt-Vieh, wenn solches auf den eben angeführten Feldern weidet, nicht wohl zu einem andern gesunden Wasser, als zu dem Bache X. Y. gelangen kann, also constituiret die Gemeinde N. besagter Stadt das Recht der Viehtränke an dem in ihrem alleinigen Hude-District fließenden Bache, jedoch nur alsdenn, wenn das Stadt-Vieh auf denen kaum angeführten Feldern weidet, und mit dieser restriction, daß dahin kein anderer Weg, als der mit q. r. bezeichneter genommen, solcher aber auch von der Gemeinde N. nicht beerget oder versperret werde 4) dahingegen ist die Koppelhude durch wechselsweise Dienstbarkeit auf der übrigen Feldmark, wie sie sich in Steinen und Reinen befindet, und auf dem Risse bemerkt ist, (die Garten und Gartländer ausgenommen) hierdurch dergestalt beliebt, daß selbige nicht anders als durch beyderseitige Einwilligung aufgehoben, und so dann nicht nach der Feldmark, sondern nach der Verhältniß des Viehes getheilet werden soll, da denn die ganze Feldmark in 8 Theile geschnitten, und der Stadt N. $\frac{1}{2}$ der Gemeinde N. aber nur $\frac{1}{4}$ alleinig zu hüten zugetheilet werden sollen. Wobey ferner festgesetzt, daß 5) der Anfang der Hude so wohl im Sommer als Winterfelde (welche Felder jederzeit unterschiedlich gehalten und nicht gemischt werden sollen; jedes

Jahr durch Communication besonders bestimmt werden soll; inmaßen die Erndte nicht immer zu gleicher Zeit geendiget wird, und leicht unvorhergesehene Verhinderungen eintreten können. Da denn 6) beyderseitiges Vieh, und zwar zuerst das Schaaf = Vieh drey Tage: worunter jedoch der Metzger ihre Schlachthämel nicht mit zu verstehen, als welche von dieser Hude überall ausgeschlossen seyn sollen); hernächst das Horn = Vieh acht Tage und letztlich die Schweine darauf getrieben werden sollen. Gleichwie denn 7) keinem Theile erlaubt ist, fremdes Vieh in die Heerde aufzunehmen, oder auch mehreres eigenes Vieh zu treiben, als den Winter mit eigener Fütterung durchgebracht werden kann, widerigenfalls soll solches nicht allein vor das Künftige nicht weiter zugelassen, sondern auch vom andern Theile vor jedes Stück Schaaf = Vieh 2 thlr., Kuh = Vieh 5 thlr. und Schweine = Vieh 3 thlr. als eine abgeredete Strafe, ohne Unterschied, wie lange das Vieh auf die Weide gegangen, erleget werden. 8) Soll weder durch den Schmachtharken noch durch das Auflesen der Halmen und Aehren dem Vieh das Futter entzogen werden. 9) Die Saat soll zu keiner Zeit und mit keinem Vieh batrieben werden. 10) Wenn sich eine ansteckende Krankheit, so durch Gutachten derer Aerzte und Viehverständigen in zweifelhaftem Falle auf gemeinschaftliche Kosten auszumachen, hervorthun sollte, so mus derjenige Theil, dessen Vieh inficiret, sich der Weide gänzlich enthalten, und stehet so dann dem andern Theile frey, die ganze Weide zu betreiben, woforne nicht
höheren

höhern Ortes eine andere Verfügung gemacht werden sollte. Sollten aber beyde Heerden inficiret seyn, so wird die Weide verpachtet und das Pachtgeld nach $\frac{2}{3}$ und $\frac{1}{3}$ getheilet; 11.) Alle bisher auf verschiedenen Stücken von einem oder andern Theil exercirte Vorhude, welche zu mancherley Streitigkeiten Anlas gegeben, wird damit völlig aufgehoben, und in der vorher festgesetzten Maße eine völlig gleiche Koppelhude dagegen eingeführet. 12.) Das Brackfeld betreffend, stehet es jedem Theile frey, in die Brack zu säen, was denen Eigenthümern jedes Stückes beliebt, ohne daß der andere Theil befugt seyn soll, durch Abhütung an sothanen Früchten Schaden zu thun, und wenn es aus Vorsatz oder Unvorsichtigkeit dennoch geschähe, soll es mit der Schadensersehung und Bestrafung, denen hiesigen Orts üblichen Gewohnheiten gemäß, gehalten werden. So viel hier nächst 13.) die Hude auf denen in beyderseitigen Feldmarken belegenen Wiesen angehet, werden solche zwar ebenfalls gemeinschaftlich betrieben, jedoch nicht eher als nach geendigter Grummet-Erndte, und der Tag hiezu wie §. 5. bestimmt. Daferne aber so nasses Wetter einfiere, daß das Vieh die Weyde vertreten könnte, soll dasselbe bis zu erfolgter trockenen Witterung und bis es denen Wiesen unbeschadet geschehen kann, eingestellt seyn, und selbige überall mit keinem Schweine-Vieh betrieben werden. Was endlich 14.) die Weyde in denen Holzungen betrifft, so wird dieselbe

der Gemeinde N. in dem so genannten lichten Holze gar nicht gestattet, sondern bleibt der Stadt N. priuative vorbehalten. In der so genannten langen Forst hingegen tritt die Koppelhude lure seruitutis ein, inmaßen der Stadt N. das Eigenthum sothaner Forst gebühret, und soll die Wende darin auf folgende Weise von . . . bis . . . exerciret werden: 15) Wird zwar dieser Wald in 24 Schläge eingetheilet: es stehet jedoch der Stadt N. frey, so viel Schläge anzulegen, als die Nothdurft erfordert, und in so ferne es nicht in gefährlicher Absicht geschieht, das ganze Holz abzutreiben und Zuschläge zu machen, Mergel-Thon- und andere Gruben anzulegen, ohne daß die Gemeinde N. unter dem Vorwande ihres Wende-Ganges solches zu verhindern oder auch Schadensersatzung zu fordern befugt seyn soll, gestalten gedachte Gemeinde der Wende in denen Zuschlägen so lange, bis das Holz dem Viehe aus dem Maule gewachsen, sich gänzlich enthalten soll. 16) Zu allen Zeiten sollen von der Gemeinde N. keine Ziegen mit in den Wald getrieben, und im wiederigen Falle vor jedes Stück ohne Unterschied, wie oft und wie lange selbige eingetrieben worden, 5 thlr. abgeredeter Strafe erlegt, und solches schädliche Treiben überdem ohne Anstand abgestellt werden. 17) Alles Holzlesen, Grassholen, Laub- und Mosrechen wird unter denen gewöhnlichen Forststrafen untersaget. 18) Wird hiemit zu Vorkbauung künstiger Streitigkeiten festge-

festgestellt, daß jedem Theile erlaubt seyn soll, die Koppelfelder zu Wiesen und diese hinwiederum zu Ackerfeldern oder auch beyde Gattungen zu Garten, Gartländern, Holzungen oder Teichen zu apriren, ohne daß solches unter dem Vorwande der Weide verhindert werden, und das geringste zur Schadensersetzung gefordert werden soll; Es bleibet jedoch, wenn eine solche Veränderung vorgenommen wird, bey der Koppelhude, so wie selbige bey Feldern, Wiesen und Holzung im vorigen bestimmt ist; Garten und Gartländer hingegen werden in alle Wege von der Hude ausgenommen. 19) Wenn mit einem Grundstücke in dem Koppelhude-District, so vorher nicht betrieben worden, z. E. Teiche oder Garten und Gartlande, eine Veränderung in Holzung, Wiesen oder Ackerland vorgienge, so competiret auf solchem Stücke, wenn es auch gleich niemals mit unter die Weide gezogen gewesen, die Koppelweide, wie auf allen andern der Hude-Grundstücken. Endlich wird 20) einem jeden Theile untersaget, in dem Koppelfelde einiges hudebahres Feld oder Wiesen mit Zäunen oder Graben zu umziehen, sondern wofern solches doch geschähe, soll solcher dem andern Theile nicht allein eine conventional- Strafe von 20 thlr. erlegen, sondern auch alles unverzüglich der Erde gleich gemachet werden. 21) So viel insbesondere die Schäferenen angehet, stehet der Stadt N in allen diesen vorbemeldeten Hudebezirken das Recht der Schäfereney zu, wo-

von

von jederzeit zwey Haufen getrieben, und einer wenigstens von 300 Stück zur Belegung der Felder in der Feldmark der Dorfschaft N gehalten, und vor eine nächtliche Belegung eines Morgens niemals mehr als 18 mgr. Courant-Münze erleget werden soll. Es ist aber dagegen die Stadt schuldig, alles eigene Schaaf-Vieh der Einwohner des Dorfes N, welches nicht übermäßig gehalten wird, und mit eigenem Futter durch den Winter gebracht werden kann, in die Haufen aufzunehmen, und vor jedes Stück durch die Bank nicht mehr als 10. zu verlangen. Auch verspricht die Stadt N das Hürdelager der beiderseitigen Feldmark einzig und allein zu widmen, und selbiges auf keine Weise in eine andere Feldmark zu bringen. Dieweilen nun solches alles, wissentlich und wohlbedächtlich also abgeredet worden, so entsagen beyde Theile aller Verletzung, der Wiedereinsetzung in den vorigen Stand, und wollen vielmehr diesen Receß stets fest und unverbrüchlich halten. Zur Urkunde ist derselbe nebst dem angehefteten Riße in duplo ausgefertigt, und nachdem selbiger verlesen und approbiret, von uns Bürgermeistern und Rath, wie gewöhnlich, daneben aber auch von sämtlichen Bürger-Deputirten und Gildenständen, nicht weniger von denen zeitigen Schulzen, Bauermeistern und Vorstehern mit Vorbewußt und Bewilligung Königl. und Churfürstl. Amtes unterschrieben und unterschiegelt; Es soll auch derselbe Königl. und Churfürstl. hohen

hohen Landes-Regierung vorgetragen, und gnädige Einwilligung darüber erbethen, so dann aber jedem Theile ein Exemplar auf gemeinschaftliche Kosten zugestellet werden. Alles getreulich und ohne Gefährde. So geschehen etc.

TITVLVS V.

DE

CONVENTIONIBVS SVPER SERVI-
TIIS, VULGO: Dienst-RECESSE.

§. 83.

Occasio et utilitas huius conuentionis.

Materiam seruitiorum hodiernorum ad Iuris Romani decempedam dimetiendam non esse, nemo nescit. Ius Germanicum antiquum aequae deficit. In territoriis specialibus Leges universales deficiunt plerumque, imo in eodem territorio, et quod magis, in eadem praefectura diuersissima circa seruitia obtinent principia, ita ut ad consuetudinem et possessionem omnis res redeat, quae plerumque inconstantes sunt, proinde prolixum altercationis campum aperiunt, ubi saepe omne fundamentum decisionis exulat. Nihil itaque tranquillitati subditorum magis convenit, quam ut mediante conuentione ad certitudinem redigantur seruitia, quod consilium pacificum ad eorum palatum non erit, qui iura
in

in ancipiti lubentes relinquunt, ut ex obscuritate lucrum capiant. Praeterquam quod impium sit, fallax est eiusmodi consilium, cum euentus eiusmodi proposito non semper respondeat.

§. 84.

De personis.

Ineuntur hae conuentiones inter dominum vel Principem ex vna, et seruitiis obnoxios (Dienstpflichtigen) ex altera parte, nec maior pars hic aliquid concludit, cum interesse singulorum respiciat. Minorum nomine Curatores adesse debent, et probe attendendum, quatenus de onere rei inferendo sermo est, ne facultas de re plenarie disponendi deficiat, alias cum ipso domino paciscendum, vel eius consensus implorandus est.

§. 85.

Capita conuentionis.

Seruitia rustica sunt nihil aliud, quam seruitutes in faciendo consistentes, romanis incognitae. Plerumque onus reale constituunt, quod quemuis possessorem praedii obnoxii sequitur. Ab his seruitiis immunes regulariter sunt: 1) Die Sattel- oder schriftsäßige adeliche Höfe, item 2) nobiles 3) praedia parochialia 4) Clerici et 5) milites ratione personae, qui tamen exempti zu denen Riegepraestandis concurrere debent, quo-

quorum nomine veniunt, quae utilitatem singulorum spectant v. g. Bât-Kloffen-Geldt, Nachtwächter-Gehalt, Aufschlagung der Graben an ihren Feldern; 6) respectu der Spann-Dienste immunes sunt die Rôther. *Primo* loco itaque illi eximendi sunt expresse, qui seruitiis vel in totum vel in tantum non obnoxii; *Deinde* conficiatur accuratissimus eorum, qui seruitiis sunt obnoxii, index (Dienst-Rolle); *Tertio* utiliter omnia seruitia die Hand- und Spann-Dienste determinantur, quam maxime fieri potest, etiamsi hactenus indeterminate seruitia praestita fuerint, cum haec non in infinitum extendi queant, proinde dubia circa modum seruitiorum in posterum ex vna vel altera parte moueri queunt; cur igitur lites non in scaturigine amputandae, quibus alias latissimus aperitur campus? Seruitia alia sunt oeconomica (die Amts-Dienste) quibus etiam annumeranda seruitia ad extruenda l. conseruanda castra necessaria quae sub nomine derer Burgfesten, Burgdienste venire solent, alia venatoria (Jagd-Dienste) denique alia seruitia militaria (Kriegerfuhren, Heerfuhren.) Haec sunt reuera onera publica, a Principe tantummodo, et tempore belli indistincte a seruiantibus et exemptis exiguntur, plane aliam originem habent, ac seruitia oeconomica et venatoria, et plane alio modo distribuuntur. *Quarto* non abs re accurata proportio, et principia fixa stabiliuntur, quibus seruitiorum impositio regitur. *Quinto* caute paciscimur

mur super destinatione seruitiorum, ne in alium finem cum incommodo seruientium impendantur. *Sexto* esculenta et potulenta (die Proven), quae seruientibus dari solent, caute determinantur. *Ultimo* commutationi in aliud aequipollens praestandum obuiam eundum est. Laesioni et restitutioni in integrum caute renunciatur, quoties cum communitate, tanquam corpore considerata rem habemus. Vt superioris consensum in eiusmodi Recessum imploremus, utilitas euidenter suadet.

Formular eines Dienst-Recessus.

Rund und zu wissen sey hiermit, jedermänniglich denen es zu wissen nöthig:

Nachdemahlen bis hierhin zwischen dem Herrn von N. und der Gemeinde Q. wegen der Dienste vielerley Zweifel und Irrung entstanden, selbige aber aus dem Grunde zu heben und in allem etwas gewisses festzusetzen von beyden Theilen resoluiert worden, als ist von sämtlichen unterschriebenen Gemeinde-Gliedern folgendes verabredet worden:

1) Daß von allen Hand- und Spann- auch Jagd-Diensten und Wegebesserungen gänzlich ausgenommen seyn sollen: a) der R...sche Satztelhof und dessen jedesmahlige Besitzer, Pächter und deren gebrödetes Gesinde. b) Die
Pfarrs

Pfarr- Ländereyen; Prediger und Schulmeister und deren gebrödertes Gesinde, welche jedoch allen Kiege; praestandis, Nachbahrn gleich, untermworfen bleiben. c) Die im Dorfe wohnenden Militair-Personen. 2) Dahingegen aber sind alle übrige Dorfeinwohner, Ackerleute, Köther und Häuslinge zum Dienste, auf Art und Weise wie nachfolget, verbunden, und ist so viel die Ackerhöfe betrifft, die angefügte Dienstrolle nach dem Verhältnis ihrer Güter gemacht, welche auf beständig zum Grunde geleyet werden soll, gestalten denn der ganze Dienst von jedem Hofe geleistet, und kein Vertrag gelten sondern kraftlos seyn soll, wodurch die Dienste getrennet und auf andere Höfe ganz oder zum Theil gewälzet werden sollten. 3) So viel nun die Maße der Dienste betrifft, dienet ein jeder Ackermann von jeden innhabenden 10 Morgen Ackerlandes, Wiesen oder Gartlandes (*Alibi sine respectu agrorum singulis villis certa quantitas est imposita; Alibi quotannis numerantur equi et boves*) mit einem Pferde seinem eigenen Geschittré und Acker-Instrumenten, oder wer Ochsen hält, als welches jedem frey stehet, statt zweyer Pferde mit 3 Ochsen, und zwar wöchentlich einen Tag, im Sommer des Morgens von 5 bis 11. Uhr, und des Mittages von 1. bis 6 Uhr Abends, zu Winters Zeit aber von Tages-Anbruch bis zum Abend die Fütterungs-Zeit abgerechnet, und stehet es in des Herrn von R. Belieben, die Dienste zum Pflügen,

gen, Eggen, Einfahren, Mist-Hörden, Holz-Fahren und andern Fahren behuef seiner Oeconomie zu gebrauchen. Sollte aber derselbe mehrere Ländereyen anschaffen, oder pachten, so behält sich die Gemeinde bevor, daß zu solchem Behuf die Dienste eben so wenig verwendet, als dieselbige jemand anders (ausgenommen wenn derselbe das Gut mit allen Zubehörungen verpachtet) übertragen werden sollen. Zu Reisen und Fruchtwersfahren dürfen ferner die Fahren nicht anders als nach N und N gebraucht werden, woben denn der Herr v. N sich anheischig macht, die Unterthanen hiemit nicht zu praegraviren, und nicht zu desto höherer Ausbringung der Früchte auf die schlimmste Wege und Witterung, da andere wenig zu Markte bringen, zu warten. Wenn hingegen der Dienst nicht wirklich abverdient wird, so soll davor kein Geld gefordert werden. (*Alibi seruitia, a domino non exacta, pecunia compensari debent.*) Denen Ackerleuten sollen auch diejenige Rötther völlig gleich geachtet werden, welche Pferde halten, und selbige mit auf die gemeine Hude und Wehde treiben. 3) In Ansehung der Herrschaftlichen Jagd- und Kriegerfahren ist verabredet, daß selbige nicht wie bisher nach denen Pferden versloset und solchergestalt die Spanns- und Fuhrwerke zerrissen und unbrauchbar gemacht, sondern nach der Ordnung der bereits gedachten Dienst-Rolle von einem oder mehrern zusammen der ganze Dienst geleistet, die vor ein und andere

andere dergleichen Führen geleistete Bezahlung allen zu Gute kommen, mithin am Ende des Jahres nach dem Verhältnis des Gespannes getheilet werden sollen. Gleichwie auch die Krieger-Führen bald auf einen, bald auf mehrere Tage und Wochen employret, mithin eine Ungleichheit bey der bloßen Reihhe. Führe so wohl als auch bey dem Verlosen der Pferde herauskommen würde, so ist festgesetzt, daß alle Krieger-Führen nach der Zeit und der Pferde-Zahl auf Bescheinigung in eine Summe gezogen, quartaliter der Abschlus gemacht, und was einer nach der Zeit zu viel gedienet hat, ihm von der Gemeinde bey dem folgenden Dienste zu Gute geschrieben oder sonst vergütet werden solle. In Ansehung der feindlichen Kriegerföhren, so lange sie ordentlich gefordert werden, bleibt es bey dem vorigen. Wenn aber Pferde verrecken, mit Gewalt weggenommen, auch die Föhren ohne Ordnung vom Feinde gefordert werden, muß ein jeder seine Last vorerst tragen, und seine Vergütung bey der allenfallsigen Landes-Entschädigung fordern. Zu diesen Krieger-Föhren werden aber auch die Freyen mitgezogen. 4) In Ansehung der Hand-Dienste ist beschlossen, daß jeder Ackermann, jeder Köther und Häusling (die abgelebten Leibzüchter ausgenommen,) wöchentlich einen Tag in Person, oder eine andere zur Arbeit tüchtige Manns- oder Frauens-Person dienen sollen, wozu aber keine Kinder, sondern wenigstens 15 jährige Leute geschickt werden dür-

fen, und stehet in des Hrn v. N. freyem Willkühr, diese Dienste behuf seines Guthes zum Botenschicken auf 2 Meilen weit, Ausmisten, Holzspalten und tragen, Säen, Glachsbrechen, Dröschchen, Fruchtumstechen, Futterschneiden, und allen andern ehrlichen Arbeiten zu gebrauchen. Was aber nicht am würllichen Dienste geleistet wird, soll nicht an Geid gefordert werden, gleichwie denn auch in der Dienstbestellung eine durchgängige Gleichheit gehalten werden soll. 5) An Präven wird einem jeden Spanndienste und Hand-Dienste ohne Unterschied täglich ein Knobben gahr ausgebackenes Kocken-Brod anderthalb Pfund schwer und ein Käse gereicht. Die bey der Erndte gebrauchte Dienste aber bekommen obiges Brod, und statt des Käses ein Viertel Pfund untadelhaften Speck. Auch giebt der Herr v. N. der Gemeinde nach geendigter Erndte zwey Fas Bier a 2 Ohm frey auf ihrem Thie geliefert zum Besten. 6) Diejenigen so zum Dienst bestellet werden, und ohne Krankheit oder Abwesenheit, maßen keine andere Entschuldigung statt findet, aussenbleiben, müssen den Dienst nicht allein nachholen, sondern auch vor ein Pferd 6 gr. Strafe erlegen. 7) Damit nun aber dieser Receß in allen künftigen Zeiten zur beständigen Norm bey denen Dienstfachen geleyet werden könne, so soll mit denen Diensten keine andere Veränderung vorgenommen werden, als welche von beyden Theilen einstimmig beliebet, und darüber ein förmli-

förmlicher Recess errichtet worden. Nachdem nun dieses alles wissentlich und wohlbedächtlich also abgeredet und dabey die möglichste Gleichheit beobachtet worden, so entsagen beyde Theile der Ausfucht aller Verletzung, einer jeden stillschweigenden Neuerung und insbesondere die Gemeinde N. der Wiedereinsetzung in den vorigen Stand, und wollen vielmehr diesen Recess stets fest und unverbrüchlich halten. Es soll auch derselbe der hohen Landes-Regierung zur Einwilligung vorgeleget werden. So geschehen 2c.

TITVLVS VI.

DE

CONVENTIONIBVS SVPER DECI- MIS Zehnt-Recessse.

§. 86.

Occasio conuentionis.

Quam in aliis iurium articulis dolemus incertitudinem, ea etiam decimarum materiam premit. Ius Canonicum quidem decimarum fecit mentionem, sed falsis hypothesebus adeo superstructum est, vt in foris protestantium non nisi summa praecautio sequi possit. Saepius etiam in territoriis specialibus Ordinationes decimarum inuenimus, quae si omnes casus sufficienter com-

L

pre-

prehendant, simulque id innuant, ut secundum hanc normam omne decimarum Ius diiudicari debeat, et ut nulla in contrarium valeat conventio, omnino superfluum, imo illegitimum est, conuentione decimarum Ius mutare. Sed cum neque Iuris canonici neque Iuris specialis norma satis sufficiat, possessiones vero et conuentiones contra Legem ex regula admittantur, consultum sane est, omnia quae quodammodo in quaestionem veniunt, pacto magis ad certitudinem redigere. Iuris canonici auctores eam sententiam propugnarunt, quod decimae sint Iuris diuini, cuius principii rationem eam reddit Pontifex (quam vere iudicent alii) quod decimae a Deo reseruatae sint in signum reseruati domini c. 3. X. de decim. (III, 30.) Ex hac hypothese plures manarunt conclusiones: 1) Clericum, nisi ministeria spiritualia accipiat, a decimis immunem esse c. 2. X. ibid. 2) Laicum qui fundum clerici conduxit ad decimas obligari c. 11. ibid. licet Pontifex agnoscat, decimas onus reale esse c. 8. et 32. ibid. 3) Laicum acquirendarum decimarum vel immunitatis incapacem esse, c. 3, 15, 17, 19, 25, ibid. 4) Ideoque etiam praescriptionem non admittere, c. 7. X. de praescript. (II, 26). 5) De omnibus quae licite acquiri possunt soluendae sint decimae c. 23. X. de decimis, proinde de fundis aedificiorum, item pascuis ad culturam redactis c. 4. ibid. de prouentibus molendinorum, piscaturae, foeno, lana c. 5. ibid. de apibus c. 6. ibid.

ibid. et in genere de omnibus praediorum fructibus, c. 21, 26. ibid. de vino, grano, fructibus arborum, pecorum hortis, negotiatione, de militia, de venatione c. 22. de locatione conductione c. 24. et quidem absque deductione impensarum c. 7. et 22. ibid. excepta negotiatione c. 28. ibid. 6) Decimas nouales clericis vindicant c. 12, 13. 29. ibid. c. 2. de dec. in 6 et Extrauag. comm. de dec. c. 1. X. de V. S. quae apud Protestantes omnia secus. Decimae sunt iuris humani et species seruitutis vel oneris fundo inhaerentis, ideoque ad 1) Hodie clericus clericum, et aequalis aequalem decimat, ad 2) Conductor a fundo decimis exempto, simpliciter immunis est; ad 3) Laici plurimas decimas exigunt, cum sint in commercio; ad 4) Praescriptionem longissimi temporis adquisitionem et extinctionem admittunt; ad 5) Non de omnibus prouentibus decimae soluuntur, sed tantummodo frequentantur die Fleisch- Frucht- und Sackfällige Zehnten, ita ut non ubique foenum, vel legumina in agris arabilibus seminata (Kohl, Rüben, Wurkeln, Sommersaat, Flachs, Hanf, Hirsen) decimarum oneri subiaceant; ad 6) decimae nouales hodie ad fiscum spectant, L. 30. §. 2. D. de V. S. L. 3, 7, 9, 11, 16. C. de omni agro deserto (XI, 58.) Etiam extra territorium competit ius decimarum inter diuersae religionis status, quod ex anno normali diiudicatur. R. X. de 1555. §. 16, 21, 22. Art. V. §. 14, 45-48. I. P. O.

§. 87.

De personis.

Conuentio ineunda inter dominum (Zehntherr) ex vna, et possessores praediorum decimarum (Zehntpflichtige) ex altera parte. Dominus vel iure feudi (et saepe plures indiuisim pro dimidia, tertia, quarta imo octaua parte) vel vi officii decimas possidet, vti saepe parochi decimas parochiales; vel denique iure proprietatis et allodiali decimas tenet. *Si iure feudi*, conuentio cum domini directi; *si vi officii ecclesiastici* cum consistorii consensu conuentio est ineunda. Possessores praediorum decimalium iidem omnes, non maior pars ad conuentionem sunt trahendi, et quatenus iure clientelari possident, domini directi consensus est impetrandus; minores vero non nisi cum curatore contrahunt.

§. 88.

Capita conuentionis

Quodsi personae paciscentes rite se habeant, conuentio dirigenda: I) ad rite constituendos fines decimales, cuius intuitu ocularis inspectio, adhibitis geometris, necessaria est, vbi demum ichnographiae vel alio fine iam confectae, vel nunc conficiendae, agri, oneri decimarum subiecti, speciali colore insigniuntur, vt ita ex solo quasi aspectu appareat, quinam agri sint decimales

males. II) Eximendi sunt **expresse** praedia decimis non obnoxia, quo nomine saepe sed non semper venire solent praedia Domaniale domini directi, ecclesiastica et parochialia. III) Decimarum modus distinctim exprimendus, ita ut a) decimus (interdum nonus, undecimus) manipulus praesterur. b) Cautè disponitur ut aequaliter fiant acerui, alias domino liceat maiorem eligere, cum decimae non per manipulorum sed aceruorum numerum colligi soleant. In genere ex facto i. e. variis ex abusibus, fraudibusque caute decimarum modus determinatur, quibus obuiam per conuentionem eundem est. c) Ex parte der Zehntpflichtigen consultum est, ut caueant, ne dominus facta denunciatione, ultra aliquot horas differat decimas accipere, ne messis retardetur, et incommodo inde afficiantur agricolae. Sin secus, ut liceat, fructus, relicta decima, hordeo inferre. Sed et hi variis iniquitatibus collectorum (der Zehntsamler, Zehntmahler) obuiam ire quouis modo allaborare debent. d) Interdum non decem manipuli in agro supersunt, quod contingere potest in agris eiusdem domini confinibus, vel in agris, qui diuersum dominum agnoscunt. Sin prius, optime ita determinatur, ut manipuli superstites vnus agri alteri inferantur, et decimus retineatur. Sin autem diuersorum dominorum sint agri, tunc vel ii, qui infra decem manipulos consistunt, plane eximuntur, vel usque ad quinque inclusive et plures dimidia ma-

nipuli datur, infra quinque vero nihil. Eli-
gant itaque partes hunc vel illum modum. III) Intuitu decimarum noualium (des Rott-Zehnten, Neu-Zehnten, Bruch-Zehnten) expressa requiritur conuentio, cum ius certum deficiat. Regulariter eiusmodi agri per certum annorum spatium decimis eximuntur, postea autem eodem Iure censentur, maxime si ab initio decimae indefinite competierint. IV) Etiam ratione Rüben, Kohl, Kartoffeln und Sommersaat sedulo stabilienda obligatio, an praestandae sint decimae, et qualiter, an vero minus. Regulariter pecuniae determinata quantitas loco eiusmodi decimarum praestatur. Saepe decimatores ad sustentationem der Bullen, Kempen und Bösche tenentur. V) Denique etiam ratione decimarum animalium (Fleisch-Blut-Zehnten) rite determinandum, de quibus animalibus, quo anni tempore, in quam qualitate colligi debeant. VI) Tandem interdum de decimis, quae in fructibus (Sackfallenden Früchten) consistunt, quamuis rarius occurrant, sufficienter est statuendum. VII) Singularibus, quae publicae utilitatis rationem habent, ratione locationis conductionis, statutis, nihil in contrarium statuendum. Sic in Episcopatu Hildesensi (a) communitates Ius protimiseos habent, si extra-neis decimae eius pagi (so in ihrer Feldmark gewachsen) locentur. In Ducatu Brunswicensi (b) tunc, si locator decimarum stramina in alios agros ausser der Zehntfluh: conuerteret, et per
con-

consequens fimum his agris detraheret, ex quibus decimae percipiuntur, itidem communitati ius protimiseos locationis competit, quod agriculturae rationem habet. Interim domino auctor esse nolo, ut decimas ipsis debitoribus (denen Zehntpflichtigen) locationis titulo concedat, quia successu temporis multa in praeiudicium domini fieri possunt.

(a) vid. Hildesheim. (b) Herzogl. Braunschw. Pol. Ordn. art. 69. Verordn. de hac re.

Formular eines Zehnt-Recessus.

Rund und zu wissen ic.

Demnach zeithero zwischen dem Prediger Ehren N. als Zehntinhaber des Kirchen-Zehntens zu N. und der Gemeinde R. sich wegen sothanen Zehntes verschiedene Irrungen hervorgethan, und selbigen so wohl jeko als vorskünftige vorzubeugen, und in allem auf immerwährende Zeiten etwas gewisses festzusetzen, beyderseits beschlossen worden; Als ist bis zu hoher Genehmigung Königl. und Churfürstl. Consistorii nachfolgendes einmüthig verabredet und festgesetzt:

1) Ist die Zehntflur in beyder Theile Gegenwart in Augenschein genommen, und von dem hierzu einstimmig requirirten beendigten Feldmesser in den angehefteten förmlichen Riß gebracht,

bracht, welcher, nachdem er nochmahls revidiret, und in allem richtig befunden, zur beständigen Richtschnur genommen, auch demnächst die Zehntfluhr auf gemeinschaftliche Kosten versteiniget werden soll.

2) Werden die auf dem Risse zu solchem Ende mit rother Farbe bemerkte Stücke n. 6 - 16. herrschaftliches Land, n. 7 und 12. N sches Klosterland, von dieser Zehntpflicht überall ausgenommen, im übrigen aber alle Felder dieser Zehnt-Fluhr, so gelb marquiret, als zehntpflichtig festgesetzt, und zwar nachfolgendermaßen:

3) Es sollen zum Nachtheil der zehntbefugten Kirche keine Aecker dreisch gelassen, auch sonst nicht dergestalt bestellet werden, daß ein Theil des Ackers wüste bleibe. Widrigensfalls stehet der Kirche zu, solches Land das Jahr bestellen zu lassen, und sich so dann die gewachsene Früchte auch alleinig zuzueignen. Wäre aber fundbahres Unvermögen die Ursache der unterlassenen Bestellung, so soll diese Bestellung der Kirche zwar ebenfalls frey stehen, jedoch sodann ein billiges Pachtgeld davon an den Eigenthümer entrichtet, und bey dessen Bestimmung auf die Zehntpflicht Absicht genommen werden.

4) Von allen auf dem Zehntpflichtigen Lande im Winter- und Sommerfelde über und unter

ter der Erde wachsenden Früchten, sie haben Nahmen wie sie wollen, wird das zehnte Bund; Von Rüben, Wurzeln, Kohl und Sommersaat aber von jedem Morling 9 Mgr. cassemäßige Münsforten statt des Natural-Zehntens kurz vor der Erndte entrichtet; im Nichtbezah-lungs-Fall aber der zehnte Theil des mit solchen Früchten bestellten Landes abgemessen, und solchemnach in natura gehoben. Das Brackfeld wird von dieser Zehntpflicht gänzlich ausgenom-men und freygegeben. Dahingegen die Zehnt-pflichtigen von denen im Sommer- und Winter-felde bestellten Bundfrüchten weder ganze Mor-gen noch einzelne Flecken, unter was vor prae-text es auch sey, abmähen oder abhüten zu las-sen befugt seyn sollen.

5) Zu Einsamlung dieses Zehntens soll ein beendigter Zehntmahler bestellt werden, und sol-cher zur Erndte-Zeit nirgends anders als in dem Dorfe N. wohnen. Mit der Einsamlung des Zehntens wird es folgendermaßen gehalten:

Wenn die Frucht aufgebunden wird, muß nicht vieles zerstreuet auf dem Felde liegen dieis-ben, wiedrigenfalls solches gewöhnlich, jedoch ohne Schmachtharken, zusammen geharkt, und davon statt des 10ten der 5te Theil gezogen wer-den soll. Ist nun aber das Getrayde auf dem Felde bis zum Einfahren trocken, so muß selbi-ges in völlig gleiche Haufen, jeden zu --- Bund
gesehet

gesezet werden, wiedrigenfalls stehet es der Kirche frey, den größten Haufen statt des Zehntens zu nehmen, gestalten denn auch die Bunde so viel möglich gleich zu machen sind. Hierauf muß dem Zehntsamler die Anzeige geschehen, und wenn selbiger binnen 12. Stunden den Zehnten nicht mahlet, ist der debitor befugt, den Zehnten selbst in Gegenwart einiger glaubhaften Leute herauszufehen, und die Früchte einzufahren, wer hingegen ohne diese Anzeige die Früchte einfähret, ob er gleich den Zehnten auf dem Felde zurückgelassen, muß von selbigen die Gefahr stehen, ihn auf Verlangen wieder hinnehmen, und von jedem Morgen ohne Unterschied einen Kthaler in obbemeldeten Sorten so fort erlegen. Gleichwie nun der Zehntsamler sich bey der Ziehung aller Bescheidenheit gebrauchen, die Haufen nicht ohne Noth verwühlen, oder die Bunde aufbinden, und weder Zehrung noch sonst etwas verlangen soll; also haben sich hingegen die Zehntpflichtigen auch alles ungestümmen Betragens gegen denselben zu enthalten, ehender derselbige den Zehnten aber nicht erhoben, bey abgeredeter Strafe 1 thlr. weder mit Wagen noch mit anderm Vieh auf das Feldt zu kommen, noch etwas nach Hause unter was Vorwandt es wolle, tragen zu lassen. Der solchergestalt gezogene Zehnte muß durch die Kirche zeitig vom Lande geschaffet werden, und sind die Zehntpflichtige auch nicht verbunden, denselben zusammen zu tragen, und bey dem Aufladen zu helfen.

6) Endelstiegen, und was sonst zu Schmäserung des zehnten Bundes nur erdacht werden mögte, werden als unzulässig hiemit erklärt.

7) Bleiben am Ende eines Stückes nicht volle zehn Bunde übrig, so wird nichts das von an Zehnten entrichtet; (oder, so wird von 5 Bunden und darüber $\frac{1}{2}$ Bund, unter 5 aber nichts gezogen) es wäre denn, daß der Eigenthümer in derselben Fluhr mehrere Stücke hätte, gestalten alsdenn die auf einem Stücke übrigen Bunde zu denen Bunden des andern Stückes gezählet, und so das zehnte Bund gezogen werden soll.

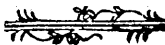
8) Wenn Wiesen, Sträuche, Mohre, Sümpfe, oder Treische, so in dieser Zehntfluhr belegen, aufgebrochen oder arthast gemacht werden, so wird binnen zehn Jahren kein Zehnte davon entrichtet, nach deren Verlauf aber der Zehnte, wie von anderer zehntbahren Länderey gezogen, was aber von zehntpflichtigem Lande zu unglücklichen Zeiten mehrere Jahre unbestelt liegen bleibt, hiernächst aber wieder tragbahr gemachet wird, ist nicht als Kottland anzusehen, mithin der Zehnte davon so fort zu entrichten.

9) Sollte der Zehnte verpachtet werden, so bedinget sich die Gemeinde auf den Fall, wenn durch diese Verpachtung das Stroh der Feldmark entzogen werden sollte, das Näher- und
Ein

Einstands-Recht bevor, da sie sodann jedoch den Zehnten beständig durch den von der Kirche ernannten Zehntsamler zu Verhütung aller Unrichtigkeiten sammeln lassen sollen.

10) In Ansehung des der Kirche in dem Dorfe H. zustehenden Fleisch-Zehntens wird darunter das zehnte Schaf- und Ziegen-Lamm, das zehnte Ferkeln, das zehnte Güssel, verstanden, welcher Zehnte jedes Jahr um vom Schulzen eingesamlet, und an den Zehntsamler gegen Schein abgeleiefert wird.

Gleichwie nun alles Vorstehende wohlbedächtlich also abgeredet ist, als entsagen beyde Theile der Ausflucht aller und jeder Verletzung, auch der Wiedereinsetzung in den vorigen Standt, und wollen vielmehr diesem Recess stets vest und unverbrüchlich nachkommen, selbigen auch so wohl Königl. und Churfürstl. hohen Landes-Regierung als Königl. und Churf. Consistorio zur Einwilligung vorlegen: Urkundlich ist dieser Recess in duplo ausgefertigt von mir dem zeitigen Prediger Nahmens der Kirche alhier und sämtlichen Zehntpflichtigen, nachdem selbiger auf Königl. und Churfürstl. Amte verlesen und genehmiget, unterschrieben und respectiue mit 3 Kreuzen unterzeichnet. So geschehen x.



TITVLVS VII.

DE

CONVENTIONIBVS QVIBVS SER- VITVTES CONSTITVVNTVR IN GENERE.

§. 89.

Occasio et utilitas conventionis.

Quicumque ambitum litium, quae super servitutibus oriuntur, cognoscit, sibi persuasum habeat necesse est, quod servitutis constitutio et modus, conventionione in scriptis utiliter comprehendatur. Huc etiam trahas, quae alibi de determinandis iuribus praedialibus dicta sunt. (Iprdd. Extrai. §. 54. n. 5. not. e.) Ideam servitutis praedialis Romanis debemus, quod argumentum ad admirationem usque, solide, modo subtilitates quasdam demas, persecuti sunt.

§. 90.

De personis.

Servitus tam realis quam personalis, ius in re constituit, quod non nisi a dominis liberam disponendi facultatem habentibus (a) transferri potest. Alias ii consentire debent, quorum interest servitutes non imponi, constitutas neque remitti neque in aliud mutari. Hodie omnino

M

per-

permittitur, vt tertius fundo acquirat seruitutem, quod Romani nequidem vsufructuario concesserunt (b). Vtiliter etiam confirmatio iudicialis Iudicis rei sitae impetratur et catastro inseritur.

(a) L. 6. 8. pr. D. comm. praed. (VIII, 4.) L. 15. in fin. D. de vsufr. (VII, 1.)

(a) L. 5. D. comm. praed. L. 15. cit. L. 19. §. 1. D. quemadm. seruit. amitt.

§. 91.

Conuentionis capita.

Vt autem secure de seruitutibus nobis prospiciamus: I) Sedulo exprimenda constitutio seruitutis vel *de nouo*, vbi titulus simul exprimendus, vel onerosus vel gratuitus, vel *constitutae agnitio*, si forsan non constet, quomodo seruitus acquisita sit, vti saepissime accidere solet. Hic non sufficit, nomen seruitutis exprimere, sed actus ipsi, quibus in exercitium deducitur, cum remotione impedimentorum seruitutis quam plenissime exprimendi sunt, ita vt praeter illud nihil Iuris exerceatur in alieno. Quod vt melius determinari possit, consultum est, ichnographiam conficere, et oculari inspectione circumstantias loci penitus sibi familiares reddere. Nihil vero hodie impedit, quo minus ad tempus, sub conditione, ex tempore (a), et vbi causa seruitutis perpetua deficit (b), seruitutes constituentur et in faciendo consistant (c). II)

Cum

Cum pactio non transferatur, ex regula, ius reale, quasi traditionis mentio est facienda, respectu servitutum affirmatiuarum; In servitutibus negatiuis vero ius reale transit sola conventionione, absque quasi traditionis mentione. (§. 27. III) Servitutes interdum refectionem desiderant, vbi caute exprimitur cui incumbat et qua ratione, nec non cauendum, ne dominum praedii dominantis nimis oneret. Lites hoc respectu suboriundae ex facto et iure neminem fugiunt. IV) Accedat denique poena amissionis in casum abusus et non vsus, cum alias latissimus aperiatur iurgiorum campus, quemadmodum in genere in casus contraventionis poena conventionalis vtiliter statuitur. Nimis longum foret de omnibus servitutibus nominatis et innominatis, quarum numerus vix inicitur, species hic afferre. Sufficiat generales attulisse regulas, quae sequenti exemplo illustrantur.

- (a) L. 4. pr. D. de Servit. praed. rust. (VIII, servit. (VIII, 1.) 3.) L. 2. Comm. praed.
(b) L. 28. D. de S. P. (c) L. 15. D. in fin. de V. (VIII, 2.) L. 9. D. de servit.

Formular einer Dienstbarkeits-Bestellung.

Wir Endesbemeldete mittelst dieses vor uns, unsere Erben und Nachkommen urkunden und bekennen:

Demnach der Herr N. behuf seiner Manufaktur des weichen Wassers sehr benötiget, mithin mich freundschaftlich ersuchet, daß er aus dem über meinen Hof fließenden so genannten Hollbache eine Wasserleitung auf vorher ausgewürckte obrigkeitliche Erlaubnis auf seinen Hof machen, imgleichen in seinem an meinen Hof stoßenden Hintergebäude, statt der bisherigen stehenden Fenster offene Schieb Fenster machen zu dürfen, die Erlaubnis erhalten mögte, ich auch gegen Erlegung 100 thlr. in vollwichtigen Franz. Louisdor solches bewilliget, als gestatte ich 1) gedachtem Hr. N. die Wasserleitung auf meinem Hofe durch Röhren auf seine Kosten dergestalt vorzunehmen, daß er die Linie so nehme und beständig behalte, wie sie auf dem angehängten Abriße XX ausgemessen und bemercket ist, und damit meinem Hintergebäude niemahls näher komme; wobey denn 2) Herr N. verspricht, so bald die Wasserröhren gelegt sind, das Pflaster wiederzum, wie es vorher gewesen, dem übrigen gleich, auf seine Kosten in guten Stand setzen zu lassen. Wenn nun die Wasserleitung solchergestalt angeleget, so verspreche ich 3) damit die Servitus nicht unnütz gemacht werde, weder jemanden einige Wasserleitung oder Wasserschöpfen, so weit mein Grund und Boden gehet, weiter zu gestatten, noch durch Vorrichtungen zu verhindern, daß Hr. N. weniger an Wasser bekomme; auch denen Röhren keinen Schaden zuzufügen, oder selbige mit Fleis zu verstopfen; jährlich den

Graben

Graben, so weit mein Grund und Boden reicht, einmahl zu einer dem Hr. N. gelegenen Zeit, worüber vorher angefraget werden soll, auf meine Kosten aufschlagen zu lassen, weder Unrath und Kummer in den Graben zu werfen, noch oberhalb der Röhre unreines Wasser hinein zu gießen oder abzuleiten, auch alles andere zu unterlassen, wodurch das Wasser zu der Arbeit des Herrn N. untauglich oder schadhast gemacht werden könnte. Daserne ich aber 4) diesem aus Vorsatz oder mein und der Meinigen Nachlässigkeit nicht nachkommen würde, will ich auf jeden besondern erweislichen Uebertretungs-Fall, außer der Ersetzung des dadurch zugefügten Schadens 1 thlr. conventional - Strafe an die Armen erlegen. Falls aber 5) die Röhren verstopfet, und schadhast werden, so soll dem Hr. N. erlaubt seyn, auf seine Kosten das Pflaster auf meinem Hofe aufreißen und die Reparation auf seine Kosten vornehmen zu lassen, wobey jedoch die Bescheidenheit zu gebrauchen, daß weder das Aufreißen ohne Noth geschehe, noch die Arbeit verzögert, sondern vielmehr nach aller Möglichkeit beschleuniget, auch nach vollendeter reparation alles auf seine Kosten wieder in den vorigen Stand gesetzt werde. Daserne nun diesem zuwieder gehandelt würde, soll die Nothwendigkeit der reparation, imgleichen die Verzögerung durch Werkverständige beurtheilet, und falls die Arbeit nicht gehörig beschleuniget würde, selbige von mir auf des Hr. N. Kosten verdungen und

M 3

fo

so fort veranstaltet werden. So viel ferner 6) die Dienfbarkeit der offenen Fenster betrifft, so stehet es in des Hr. N. freyem Belieben deren so viel in der Größe und Form als ihm beliebig anzulegen; und weilen es demselben dabey hauptsächlich um Licht und Luft zu thun ist, so mache ich mich anheischig, in gerader Linie diesen Fenstern gegenüber nichts zu bauen oder zu pflanzen, was über 10 Fuß hoch über die Erde raget, wiedrigenfalls alles bis auf diese Höhe, ohne alle Wiederrede von mir in den vorigen Stand gesetzt werden soll. Dagegen verspricht Herr N. keinen Unrath, Wasser oder andere unreinliche Flüssigkeiten aus diesen Fenstern auf meinen Hof zu gießen oder zu werfen, die offene Fenster auch sämtlich mit eisernen Stäben dergestalt tüchtig zu versehen, daß kein Zwischenraum über 1 Schuh in das Gevierte gelassen werde. Wosern er aber ersterem zuwieder handelte, so soll auf jeden erwiesenen Contraventionsfall 1 Rthlr. vom Hr. N. an die Armen gegeben, und der vorhandene Unrath dem ohngeachtet allenfalls auf seine Kosten weggeschafft werden. Gleichwie nun dieses alles wissentlich und wohlbedächtlich also verabredet worden, als wollen wir selbigem auch zu immerwährenden Zeiten, als guten Nachbahren gebühret, in allen getreulich nachkommen, gestalten denn zu Erlangung des dinglichen Rechts so wohl der Hr. N. sofort in die quasi possession dieser Dienfbarkeiten eingesetzt wird, als auch die obrigkeitliche Einwilligung hierüber erfordert, und diese Dienfbarkeiten in catastro beygetragen werden sollen.

Zur

Zur Urkunde ist dieser Recess in duplo ausgefertigt, von beyden Theilen unterschrieben und unterschiegelt. Alles getreulich und ohne Gefährde. So geschehen ꝛc.

§. 92.

Connexio.

Sed satis de conuentionibus super iuribus, quae praediis inhaerent. Pergamus ad pacta praestantiora reliqua. Parum pro scopo nostro curamus distinctiones hodie inutiles de pactis nudis et non nudis, legitimis, praetoriis et adiectis. Hodie iniri possunt pacta licita infinite diuersa. Sufficiat praestantiora regulis et exemplis illustrare.

TITVLVS VIII.

DE

PACTIS FAMILIAE.

§. 93.

Occasio conuentionis.

Pacta familiae, (pacta domus) sunt pacta de plurimis iuribus et bonis familiae ad conseruandum eiusdem splendorem inita. Differunt ergo manifesto Pacta confraternitatis, Ganebinatus et Primogeniturae. Non facile inter personas ciuicae conditionis, sed frequentius inter

nobiles et proceres regni ineuntur pacta familiae. Ratio in aprico est, Ingliscente Iure Romano nobiles et proceres suis malebant regi pactionibus, quam peregrinisiuribus, conseruationi familiarum parum accommodatis. Quae ratio cum in ciuicae conditionis hominibus cesset, rarioꝛa ideo sunt pacta familiae, quamuis arceri ab iisdem nequeant, cum quaelibet pacta et a quocunqꝛue iniri possint, qui non prohibetur, et hac autonomiae specie, qua superbire solent pacta familiae, quilibet gaudeat. Iuris Romani confusionem redolet, efficaciam pacti familiae, a Proceribus, qui legislatoria gaudent potestate, initi, inde maiorem dicere, ac reliquorum, qui hoc Iure destituti sunt, quod scil. illorum pacta sint instar Legum vti Iustinianus somniat (a), et res lege alienari prohibita a tertio reuocari possit, non vero res cuius alienatio pacto prohibita est. Hunc errorum cum multis aliis ex inepta confusione Iuris Germ. et Rom. errauit *Betsius* (b).

(a) L. 26. C. de don. (b) De pact. fam. c. 4. int. vir. et vx, (V, 16.) 5. §. 22

§. 94.

De personis.

Cum pacta familiae Legem constituent non solum inter paciscentes, sed etiam inter omnes, qui in omne aeuum familiae adscribuntur, facile

se patet, quod pactum familiae ab omnibus capitibus familiae, qui consentire possunt, vel eorum tutoribus et curatoribus (a), vnanimiter concludi debeat. Nec minus consultum est, vt pater liberos adultos (b), maxime si non sit primus acquirens, in consensum trahat, ne facta parentum facile impugnent, ratione eorum bonorum, quae ex beneficio primi acquirentis transferuntur. Obligatio enim pacti familiae omnino secundum communes obligationum regulas diiudicanda est, quibus res inter alios acta aliis nec nocet nec prodest. Qui autem in locum eius, qui pactus est, transit, ratum habere debet, quod ita vniuersaliter ab omnibus familiae capitibus tunc temporis existentibus in salutem et commodum totius familiae conclusum est (c). Domini directi consensum vel confirmationem Principis vel ideo impetrare solent, quia pactum familiae instar legis familiae perpetuae valere debet, et saepe in eodem tales conventiones ineuntur, quae iuribus communibus nimis derogant. Caeterum haec pacta familiae arcanis domus adnumerari solent. Per se patet, ab omnibus pactationibus abstinendum esse, quae Ius domini directi, vel alius tertii, concernunt. Ex arcani autem notione fluit, quod si produci debeant in iudicio, nonnisi quoad introitum, epilogum, subscriptionem, (ad instrumenti validitatem inde diiudicandam) et passum concernentem exhibeantur, non integraliter. Sed cum pacta familiae, ratione

prohibitae alienationis bonorum extra familiam, instar fideicommissi familiae sint, de his autem passim sub poena nullitatis iniunctum sit, ut catastris haec qualitas fideicommissaria bonorum inferatur, sequitur, etiam pacta familiae (nobilium, non vero procerum). quoad hunc passum prodere necesse esse. In pactis Principum, ratione bonorum regni, non domanialium, consensus statuum exigitur (d).

(a) Vide *Betsium* de pact. fam. c. 4. ibique allegatos autores, inprimis *Rosenthalium* et *Gailium*, c. V. § XI. et seq. c. 5. §. 21. seq. c. X. §. 2. et seq. *Burgermeisteri* Thesaurum Iur. Equest. P. I. p. 590. not. B.

(b) Iuri Germanico congruens cautela. Praeter rem autem *Betsius* c. X. §. 13. emancipationem

suadet, quam Ius Germanicum ignorat, nec talis identitas personae inter patrem et filium, nec aequalis subiectio locum habet. Praeterea liberi Iure Germanico quasi in condominio sunt cum parentibus

(c) *Knipschildt* de fideic. fam. 6. 55.

(d) *Betsius* c. 5. §. 24.

§. 95.

Capita conventionis

a) *respectu iuris personarum.*

Varia sunt capita pactorum familiae, de quibus seorsim melius dicetur. Primum circa *statum familiae* versatur. Hic 1) *insignia* gentilitia heraldice determinantur, vel ita, ut omnes ex familia eisdem insignibus absque vlla mutatione,

ne, saepe nociua, vel vt diuersae lineae insignibus cum aliquali mutatione colorum etc. vtantur. His additur, ne insignia ab extraneis, ne quidem adoptatis (a), vsurpentur, alias nomine et expensis totius familiae contra vsurpatorem agi debeat. 2) Iura ex *inaequali matrimonio natorum* non abs re determinantur (b). 3) *Illegitimorum liberorum* Iura caute ita determinantur, vt insignibus et omnibus familiae iuribus destituantur, saluis tamen alimentis a patre et in subsidium a matre praestandis. 4) *Diuersae lineae* constituuntur vel aequali vel inaequali Iure pro diuersitate circumstantiarum. 5) *De furiosorum*, mentecaptorum, stupidorum et mutilatorum cura et administratione bonorum caute disponitur. 6) Prodigalitatibus declaratio a tota familia caute determinatur, si extra casus fatales, vel negligentia, vel ex proposito, insigniter bonis labantur (c). An etiam tutela minorum, et quae inde dependent Iura, pactis determinari et familiae vindicari possit, ratione ministerialium, non vero ratione nobilium, eminentioris gradus, et imperii immediatorum, dubium est; accedente vero superioris consensu nihil obstat, quo minus homines privatae conditionis etiam hanc iuris partem, alias ad publicum ius a romanis relatum, conuentione sua determinant. 7) Eorum, qui *quaeue ordinibus ecclesiasticis* adscribuntur, iura specificè exprimentur. 8) De eorum, qui religionem mutant, Iure disponendum (d). 9) De sepul-

sepulchris familiae statuatur. 10) Necessè est, ut familia regatur vel per *maiolem natu*, vel per *seniorem lineam*, quod distinctè cum omnibus iuribus annexis exprimendum (e). 11) De *dotatione filiarum*, renunciatione certiorata, interdum iurata (f), usque ad exitum stirpis masculini, et an primi renunciantis an vero ultimi defuncti descendentes foeminini sexus admitti debeat, plenissime statuendum (g). 12) *Portio alimentaria* in nuptiarum filiarum determinanda (h) 13) *Viduis* constituatur modicum (i) viduitatis solatium, ita tamen, ut praeterea neque marito neque liberis in bonis stemmaticis succedant (k). 14) De *viuitis* et virginibus et viduis statuatur. 15) *Asseruatio Archiui* apud seniorem, confecta de super designatione, haud inutiliter conuentione comprehenditur.

(a) *Cramer* de Iuribus nobilit; auitae T. I. c. 4. p. 220. seq.

(b) *Betsius* c. 6. §. 24. *Cramer* l. c. p. 214, 223, 224 et c. 3. p. 116. 158. de *Ludolf* de Iuribus foem. ill. P. I. §. 11. n. 28-30.

(c) *Cramer* l. c. c. 3. p. 118. c. 4. pag. 185, 187, 191, 242.

(d) Ita legimus apud *Lunig* R. A. T. XII. P.

VI. p. 168, seq. 185. seq.

(e) Huius officium ex pactis familiae Sax. de 1641, describit de *Ludolf* de I. foem. illustr. P. II. c. 1. §. 18. n. b.

(f) de *Ludolf* P. II. c. 1. §. 19. P. III. App. p. 21-29. vbi exempla formulae et P. II. c. 1. §. 17.

(g) *Betsius* cap. 4. §. 19. seq. *Burgermeister* Thes.

Thef. Iur. equ. P. 1. p. 591. et 592. ibique citt. P. 606. *Gailius* L. 2. obs. 148. Exempla vberima videre sunt ap. de *Ludolf* de I. foem. ill. App. P. III. 19. p. 47. 83. et P. II. p. 201.

ap. de *Ludolf* l. cit. App. P. II. p. 193-200 et confer. P. II. c. 1. §. 5.

(i) Vid. *Betsum* l. c. Stryck C. C. S. III, c. 8. §. 34.

(k) Exemplum vid. ap. de *Ludolf* de I. foem. ill. App. P. III. p. 52.

(b) Optime illustratur haec materia per pactum n. 7.

§. 96.

b) *De conseruatione bonorum.*

Magis adhuc per conseruationem bonorum consulitur familiae, quam per nomen insignia et antiquam nobilitatem. Vt itaque bona caute conseruentur: 1) conficiatur catalogus distinctissimus de omnibus bonis, tam feudalibus quam allodialibus, sub prohibitione alienationis comprehendendis, vbi simul de bonis acquirendis, et de bonis pignoris Iure possessis, mentio facienda. 2) Prohibeatur vltior bonorum diuisio, adiecto pacto primogeniturae (a). 3) Interdicatur tam in familia, quam extra eandem omnis alienatio et oppignoratio absque consensu, et quidem sub poena nullitatis absolutae, et reuocationis a quocunque possessore. Inutilis est cautela, ad actionem in rem contra tertium fundandam, clausulam annullatiuam cum pacto hypothecae adiici, pactumue in rem et verbis executiuis concipi debere; cum tertius plus Iuris acquirere non possit, quam ipse alienans

nans habebat (b). 4) Disponatur de pecunia feudali vom Lehnsstamme. 5) Vt in bonis allodialibus ab vna linea alienandis alteri promittatur ius protimiseos, non minus consultum est. 6) Denique succedendi Ius ad certam normam redigatur: a) intuitu personarum, qui succedere debent, (vbi simul de exheredatione statuendum) b) intuitu portionum c) intuitu ipsius hereditatis (vbi accurata separationis feudi ab allodio dispositio haud praetermittenda) d) intuitu successionis extraordinariae, eius scil., qui furiosi, mente capti, vel aegroti, a reliquis agnatis derelicti, curam suscepit. Coniugi vero inopi, maxime viduae, vt succedendi Ius extraordinarium, quod romana Iura tribuunt (c), modo alimenta pro modo dignitatis exceperis (d), relinquatur, vix suadendum.

(a) Diuinum originem Iuris primogeniturae vide Deuterón. c. 21. vers. 15. et seq. Chron. c. 5. v. 1. De antiquissimis moribus Germaniae Tacitus. Quod de Electoribus in A. B. constitutum, ad alios, maxime priuatos, absque confirmatione Principis, extendi nequit. *Betsus* l. c. c. 8. §. 12. seq. Angli Iuri primogeniturae non adeo fauent. Incertus auctor ait: We may venture to

affirm, that the right of primogeniture, which takes place in this and many other Kingdoms, is against the law of nature. They who have examined into the origin of successions, know, that this right is grafted on feodal principles, and when that barbarous system made way for more refined policy, it might and ought to have been abolished. There is indeed some pretence for

con-

continuing under arbitrary monarchies, where one sovereign tyrant is to be maintained by unnatural influence of many petty tyrants; but in our mild government the Crown wants no such supports: our constitution has entrusted the nobility with more honourable and essential distinctions and privileges than they can justly derive from an unequal succession to property. Our

laws of inheritance therefore, more especially with respect to entails, which bind estates almost to perpetuity are highly inequitable, and impolitic. *Monthly Review* for April 1761. p. 217.

(b) *Id quod obseruandum contra Betsum* l. c. c. 4. §. 5.

(c) *De Ludolf de Iurib. foem. illustr.* P. II. c. 2. §. 4.

(d) *Idem ibid.* §. 3.

§. 97.

c) *De Iuribus ecclesiasticis.*

Cum de reliquis iuribus nobilium simul in pactis familiae omnia determinari soleant, primum locum sane occupat, Ius quod circa ecclesiam versatur. Interdum 1) nobilibus Ius consistoriale, rarius tamen, competit, de cuius exercitio sufficienter disponendum. 2) Ius patronatus saepissime nobilibus competit. De modo praesentationis, et qualitate praesentandi, vt conueniant, res ipsa loquitur. 3) De salario et redditibus personarum ecclesiasticarum, item anno gratiae, haud incongrue distincta iniicitur mentio. 4) De bonis ecclesiasticis eorumque administratione sufficientes regulae praescribendae sunt, vt bene et secure collocentur et conseruentur,

ventur, reditus, non ipsa bona immobilia, absque Rescripto amortizationis, augeantur, rationes rite reddantur, et in alium, quam destinatum usum, non conuertantur. 5) De dotatione nouarum aedium sacrarum statuatur. 6) De exstructione et reparatione templorum, aedificiorum parochialium, coemeterii, disponatur. 7) De subselliis familiae in aedibus sacris constituendis et honoribus Patronis exhibendis modus adiiciatur.

§. 98.

d) De Iure feudali α) actiuo.

Post iura ecclesiastica ita exposita sequitur ius feudale, quod *actiue* et *passiue* considerandum. Ratione *illius* 1) consignatio omnium feudorum (Lohns-Register) fieri debet. 2) Infeudationes regulariter Seniori committuntur, ita vt reditus in commune conferantur, et singulis annis cum redditibus familiae communibus, redditibus rationibus, distribuantur. 3) Consensus in alienationes, oppignorationes, permutationes, feudi constitutiones, quae de nouo fiunt, priuationes ex capite feloniae vel eiusdem remissiones, feudi aperti concessionem, transactiones, et quae sunt circa materiam feudorum maioris momenti, non a Seniore, sed votis maioribus omnium familiae membrorum componenda. 4) Deinde ratione Iudicii feudalis plene disponendum.

§. 99.

§. 99.

β) *De iure feudali passivo.*

Non minus vile est, vt de obseruatione nexus feudalis disponatur in pactis familiae, ratione eorum feudorum, quae familia ab aliis tenet. Vt itaque 1) Senior constituatur prouasallus, vel si in plures lineas diuisa sit familia, saltem ratione bonorum, quae illa in commune tenet, ex hac ratione fluit. 2) Occurrendum tamen simul negligentiae, quae grauare posset reliqua membra, idoneis remediis, quorsum pertinet, vt Senior tempestiue de renouatione feudi legitime facta reliqua familiae capita edoceat, ne facto illicito quodam, in ceterorum praeiudicium, feodiam contrahat; vt feudi conseruationi omni modo studeat; lites moueat, non vero iuramentum deferat, vel transigat absque consensu reliquorum.

§. 100.

De Iure censitico, villicali, emphyteuticario.

Cum inter alia bona, quae auitis annumerantur, non raro censitica, villicalia, emphyteutica occurrant, etiam ea, quae nexus huiusmodi conseruandi gratia necessaria sunt, caute disponuntur. Certa limitatione, quam natura horum diuerforum bonorum exigit, adhibita, eadem hic applicanda, quae de nexu feudali activo (§. 98.) diximus.

§. 101.

De Iurisdictione.

Non raro inter familiae membra circa iurisdictionis, quam habent, exercitium, lites oriuntur, quibus occurritur per cautam dispositionem 1) de finibus iurisdictionis, 2) de modo exercendi Iurisdictionem, 3) de fructibus et oneribus Iurisdictionis, 4) de Iustitiarum constitutione, electione et officio, 5) de tuenda iurisdictione. Plura supra suppeditata sunt (§. 76. seq.)

§. 102.

De Venatione et Forestis.

De venatione et forestis, quae hunc in finem utiliter disponenda sint, ea superius (§. 78.) iam fusius dicta. Maxime conseruationi forestorum per idonea media, ex oeconomia forestali petita est prospiciendum, quod melius fieri nequit, quam si sylua secundum peritorum iudicium in diuersos districtus, annuatim caeduos, (jährlische Zuschläge) diuidatur; de plantatione caueatur; et ea prohibeantur, quae forestis nociua sunt. Vt de officialium forestalium, Förster, Forstlauffer, Eichenbinder, electione, constitutione, officio, salario, et depositione caueatur, euidens suadet utilitas.

§. 103.

De sanctione pacti.

Hisce ita determinatis non facile supererit, quod ansam litium de iuribus familiae praeberere possit. Agmen conventionum claudit 1) sanctio, qua posterius iubentur, hisce pactis in omne aevum stare. Quid si autem unanimi consensu ab hac lege familiae recedere velint? (a) Hoc aut expresse permittendum, aut si conseruationi familiae magis prospiciendi animus est, hae mutationes sub nullitate et poena conuentionali prouide prohibendae et posteris facultas concedenda, vt impugnare possint eiusmodi contrarias conuentiones, familiae conseruationi nociuas. Vt communibus exceptionibus renuncietur, Schlenderianum redolet, et vix in hoc negotio germanico aliquam vtilitatem suadet.

(a) Hoc ex regula licet. fam. illustr. P. II. c. I. Capiti familiae non aequae de Ludolf de Iurib. §. 18.

§. 104.

De conuentibus familiae von Familien-Tagen.

Vt ea, quae communi nomine a familia expedienda, melius componi et de salute familiae communi consultatio facilius institui possit, solent singulis annis vel semestribus, statis temporibus, conuentum familiae praefigere. Cuius

formam, directorium, locum, votorum collectionem, et iura caute vt simul exprimant, necesse est. Vt etiam lites inter familiae membra exortas hifce conuentibus amicabiliter componere ftudeant, optimo confilio cauetur.

§. 105.

De compromiſſo.

Quodſi autem lites amicabili rationi componi nequeant, multum ad amicitiae vinculum conſtringendum confert, vt compromiſſo familiae controuerſiae quam breuiſſime terminentur. Sed compromiſſo infra deſtinauimus locum, quare hic ſtudio eius ſtructuram omitto.

§. 106.

De modis firmandi pacta familiae veris et ſpuriiſ.

Pacta familiae confirmatione non quidem iudicis, ſed ipſius imperantis, tunc maxime indigent, ſi iuri communi in iis articulis derogatum fit, vt ſaepiſſime fieri ſolet, qui diſpoſitioni partium minime ſubſunt; Vt autem petatur et decernatur confirmatio cum clauſula decreti irritantis, praeter rem eſt (a); Niſi quod ius primogeniturae, in terris immediatis imperii introductum, confirmatione caeſarea indigeat, ex conſuetudine potius, quam lege. Inconcinnum eſt et ad morbos imperii noſtri pertinet, quod firmandorum eiſmodi pactorum cauſa ſpon-

sponsorum (Garantie) aliorum principum imperii, imo exterorum, adhibeant, cum iudicia adsint, quorum decisioni litigantes, extra casum compromissi familiae, rem securius committunt. Ad contraventiones impediendas etiam poena conventionalis, poena nullitatis, iam sufficerent, in quibus merito subsistendum. Quodsi minores concurrant, iuramento confirmare debent; cum alias restitutione in integrum iuuentur. Cautius tamen curator eius nomine adhibendus, et quam primum fieri potest, rati habitio iam maioris facti est impetranda. Causae cognitio et decreti iudicialis interpositio romana in hoc negotio mere germanico merito exulat. Quod maiores indistincte pacti sanctitatem iurent, ad abusus iuramentorum est referendum. Pactum inter proceres initum per denegationem homagii ante iuratum pacti seruandi promissionem firmari solet (b), quod propter seditionum fomitem nimis periculosum est.

(a) Quod contra *Betsfordum* d. l. c. 4. §. 7. In eo autem adstipulor, *Betsford* c. 10. §. 52. seq. quod confirmatio ratione feudorum imperii in comitiis peratur. conf. §. 59. ibid.

(b) Quod suadet *Betsford* c. 10. §. 60.

§. 107.

De subscriptione, subsignatione et asseruatione instrumenti.

Instrumentum, ut ab omnibus familiae membris subscriptione et sigillo muniatur, evidens

necessitas postulat, et ita ab omnibus subscriptum singulis est exhibendum, praeterea vero authenticum in archiuo familiae est asseruandum, ut ad hoc semper recurri possit. Si sponsores (Garants) adhibiti sint, etiam his copia concedi debet, cum alioquin custodiam pacti vix habere queant.

Formular eines pacti familiae.

Wir Endes bemeldete sämtliche Gebrüdere und Wetteere der Familie von N. mittelst dieses urkunden und bekennen:

Demnach wir in reifliche Erwegung gezogen, welcher gestalt unser einige Zeit in Abnahme gekommenes Haus wiederum zu demjenigen Flor und Aufnahme zu bringen und auf das dauerhafteste zu begründen, worin selbiges zu Zeiten unserer Vorfahren gestanden, und hierzu kein diensameres Mittel zu seyn erachtet worden, als durch einen Familien-Vertrag alles nach diesem Endzweck einzurichten; als haben wir mit Zuziehung unserer erwachsenen gleichfalls unterschriebenen Kinder folgendes als einen unwieder-rustlichen ohnabänderlichen und immerwährenden Legem familiae festgesetzt und beschlossen.

I) Ist es nicht allein der guten Ordnung gemäs, sondern gereicht denen Mitgliedern der Familie in vielen Fällen zum wahren Nutzen,
daß

daß so wohl ein richtiger Stammbaum verfertiget, als auch von Zeit zu Zeit continuiret, nicht weniger das angeerbte adeliche Wappen auf keine Weise verändert werde: Es ist daher so wohl das Wappen blasoniret, als der Stammbaum rectificiret und beydes auf dem Archiv zum immerwährenden Muster aufgestellt, da denn das Wappen in einem aufgerichteten silbernen Löwen im blauen Felde mit einem rothen Querbalken bestehet, und wird dieses Wappen von beyden jeso bestehenden Linien, der Albrechtischen und Gotthardischen auf völlig gleich Weise gebraucht. Dahingegen sollen sich weder uneheliche Nachkommen, noch an Kindes Statt angenommene dieses Wappens bedienen; Es sollen auch wieder Fremde, so sich dieses Wappens neuerlich anmaßen wollten im Nahmen und auf Kosten der gesamten Familie vom Seniore zu Abschaffung des usurpirten Wappens rechtliche Mittel ergreifen werden.

II) Damit nun aber auch kein Zweifel erwachse, wer als ein Mitglied der Familie an denen Rechten der Familie Theil nehme, so wird hiermit festgesetzt, daß bloß die rechtmäßigen, leiblichen, ehelichen und ebenbürtigen Kinder verstanden werden sollen, und werden demnach alle an Kindes Statt angenommene, Uneheliche und aus ungleicher Ehe erzielte von denen Familien-Rechten ausgeschlossen, gestaltten selbigen auch nichts mehr, als der bloße Unterhalt zugewendet werden soll.

III) Sollten in Zukunft unglückliche Personen, rasende, wahnwitzige, alberne, oder verstümmelte in unserer Familie sich befinden, so sollen selbige bestmöglichst, zuvorderst von denen nächsten Angehörigen, hernächst von der angehörigen Linie, endlich aber auch von der andern Linie verpfleget, und dessen nächster successor auch zu dessen curatore, falls er sich hierzu schickt, bestellet werden, wiedrigenfalls der Senior einen jeden andern ex familia darzu zu ernennen befugt ist, welcher sodann bey dem jährlichen familienconuent seine Rechnung ablegen und iustificiren, im übrigen aber auch nach denen Pflichten eines getreuen curatoris alles, was ein solcher Unglücklicher selbst thun könnte, wenn er mit dem Gebrechen nicht behaftet wäre, in dessen Nahmen vorzunehmen, namentlich auch Erbschaften anzutreten, zu repudiiren, Vergleiche zu schließen u. befugt seyn soll, jedoch ist der Curator gehalten, in wichtigen und bedenklichen Fällen den consens der Familie einzuholen.

IV) Dieweilen auch die weiteingerissene Verschwendung dem Aufnehmen einer Familie äußerst hinderlich ist, als soll ein jeder sich einer guten Wirthschaft vorzüglich befließigen. Befände sich aber, daß einer oder anderer entweder aus Muthwillen oder Unbesonnenheit, mithin nicht durch unvorhergesehenes Unglück bergestalt in Abnahme seines Vermögens gerieth, daß er mehr als den
vier

vierten Theil seines Vermögens herdurchbrächte oder verschuldete, so soll derselbe von dem Seniore gewarnet, bey nicht verspührter Aenderung aber dieses als eine ausgelassene Verschwendung angesehen, derselbe auf Erkenntnis der Familie. *pro prodigo* erkläret, ihm mithin die administration seines Vermögens, allenfalls mit gerichtlicher Hülfe, genommen, und jemand aus der Familie, (dessen Kinder ausgenommen) zum *curatore* darüber bestellet, und ihm nur bis zur Besserung seiner Lebensart und Wirthschaft ein mäßiger Unterhalt gegeben, bey verspührter Besserung aber ihm seine Güther mit denen *fructibus* wieder zu verwalten eingegeben und von der Verwaltung, wie im vorigen §. gemeldet, richtige Rechnung abgelegt werden.

V) In Ansehung der Vormundschaften derer Unmündigen ist die Mutter vorzüglich, so lange sie Wittwe bleibt, hiernächst aber der nächste tüchtige agnat selbige zu übernehmen verbunden, und wird von dem Seniore darauf verpflichtet, da denn derselbe die Pflichten eines getreuen Vormundes in allem, als ob es seine eigene Kinder und Güther wären, zu beobachten, ein richtiges Inventarium durch den *Justitiarium*, mit Zuziehung eines andern Agnaten zu verfertigen und jährlich, wie vorhin gesetzt, richtige Rechnung abzulegen, bey wichtigen Vorfällen auch der Familie *consens* einzuholen, verbunden seyn soll.

VI) Diejenigen, so in geistliche Orden treten, bekommen bey dem Eintritt, aufer denen zur Einfauffung und reception erforderlichen Kosten, von ihrem Antheil, wenn derselbe mehr beträgt, nicht mehr denn ein tausend Rthlr. gangbarer Münze und fällt das übrige denen nächsten Agnaten zu. Dafern sie aber den geistlichen Stand wiederum verlassen, und den weltlichen erwählen sollten, wird ihnen ihr voller Antheil jedoch ohne Nutzungen wiederum eingeräumet.

VII) Alle diejenige, so zu der Familie gehören, eines natürlichen Todes und in der christlichen Religion sterben, werden in dem Familien-Begräbnis zu N. beigesetzt; diejenigen aber so entleibet werden, sich selbst entleiben, oder von der christlichen Religion abgetreten sind, werden davon so wohl, als alle im §. 2. bemeldete als Mitglieder der Familie nicht anzusehende Personen hiervon ausgeschlossen.

VIII) Dieweilen auch bishero die Familien-Sachen deswegen öfters vernachlässiget worden, oder in Unordnung gerathen, daß selbige keinen gewissen Directorem gehabt, so wird das Seniorat dergestalt hiermit eingeführet, daß jedesmahl der älteste Agnat der gesamten Familie selbiges führen, und wenn dieser Leibes- oder Gemüths-Gebrechen oder auch Abwesenheit halber solches nicht führen könnte, so soll selbiges von dem im Alter zunächst folgenden, biß dieses Hindernis gehö-

gehoben, verwaltet werden. Concurriren aber zwey oder mehrere von völlig gleichem Alter, so wird unter ihnen durch das Loos das Seniorat bestimmt. Das Amt dieses Senioris bestehet nun darinnen, daß an selbigen alles, was die gesamte Familie angehet, gebracht werden muß. Jedoch darf selbiger in Sachen von einiger Wichtigkeit nichts vor sich allein beschließen, sondern muß entweder auf dem Familien-Tage oder durch eine außerordentliche Zusammenkunft oder durch einen schriftlichen Umlauf die vota der übrigen einholen, da denn die *maiora in rebus singulorum commodum vel incommodum non concernentibus* entscheiden, bey gleichen Stimmen aber der Senior durch ein doppeltes votum den Ausschlag geben kann. Gleichergestalt ist dieser Senior der jedesmahlige *Prodominus* und *Provasallus*, der beständige *Procurator* in allen Familien-Processen, der *Executor* dieses pacti, nicht weniger der Erheber der gemeinschaftlichen Familien-Einkünfte, worüber derselbe jedes Jahr auf dem Familien-Tage richtige und förmliche Rechnung abzulegen, und den Ueberschuß an jeden zu seinem Antheil auszuzahlen hat, wovon ihm doch außer seiner Portion zu einiger Ergößlichkeit, den zehnten Theil voraus hinzunehmen, hiermit verstattet wird. Daneben hat derselbe das Familien-Archiv nach dem darüber verfertigten *Catalogo voluminum* und nach der *designatione cuiusque voluminis* (nach welchem selbiges bey Veränderung des Seniorats ab- und zuzuliefern) in seiner
Gewahr-

Gewahrsam und Aufsicht, zu welchem er alle abgethane Sachen in gehöriger Ordnung zu bringen und die hinzukommende Volumina ebenfalls in den Catalogum einzutragen, keinen Fremden allein in das Archiv zu lassen, oder etwas daraus zu communiciren, denen übrigen Agnaten aber alles, was sie daraus verlangen, auf kurze Zeit, und zwar gegen einen Schein, zu verabsolgen, und sonst auch bey entstehender Feuers-Gefahr auf selbiges vorzüglich Acht zu geben hat, gestalten auch zu desto besserer Verwahrung mit Familien-Consens und auf gemeinschaftliche Kosten ein eigenes, wohlverwahrtes Behältnis hierzu erbauet werden soll.

IX) Dieweilen auch die Töchter aus der Familie gehen, und durch das im römischen Rechte geordnete Successions-Recht eine Familie gar bald zu Grunde gehen würde, so wird hiermit ausdrücklich geordnet, daß alle Töchter weder im Lehn noch im Erbe, weder denen Eltern noch denen Brüdern und übrigen männlichen Seiten-Verwandten succediren, sondern außer standesmäßiger Kleidung, Schmuck, Linnen und Hauß-Geräthe nicht mehr als 2000 Rthlr. sofort bey ihrer Verheyration erhalten, auch den dotem ihrer Mutter, (deren Schmuck, Anzug und Linnen ausgenommen) in denen Gütern auf beständig lassen, und hierwieder kein Vertrag, noch Testament, von einiger Krafft seyn soll. Gegen Empfang dieser 2000 Rthlr. oder deren genügsame

same Versicherung sind dieselbe verbunden, durch einen, vor der Verheyrathung auszustellenden Revers, auf alle weitere Erbschaft bis zum völligen Aussterben des Manns-Stammes eyndlichen Verzicht zu thun, und selbigen dem Seniori der Familie einzureichen, da denn auf den sich begebenden Fall, um allen Streitigkeiten vorzubeugen, hiermit festgesetzt wird, daß nicht die *filia prima renuncians* oder deren Nachkommen, sondern lediglich die überlebende zuletzt renunciirende Tochter, oder Töchter in capita, zur *succession* kommen sollen. Wären jedoch bey dem Ausgange des Manns-Stammes auch keine renunciirende Töchter mehr vorhanden, so succediren deren rechtmäßige, eheliche Nachkommen in *stirpes*, und werden so viel *portiones* gemacht, als renunciirende Töchter vorhanden gewesen, da denn in jeder dieser branchen die verschiedene Personen nach der Nähe der Grade und Verordnung der gemeinen Rechte sich hinwiederum theilen. Denjenigen Töchtern hingegen, so sich weder verheyrathen, noch den geistlichen Stand erwählen, wird von denen Agnaten ihres Stammes aus denen Güthern ein standesmäßiger Unterhalt, welcher bey entstehenden Streit von der Familie zu determiniren, und zu kleinen Ausgaben jährlich Einhundert Rthlr. gereicht. Sollte aber ein Frauenzimmer von der Familie wieder Verhoffen ein uneheliches Kind erzeugen, so ist sie nicht befugt, diese *alimentation* zu verlangen, sondern muß sich auf Verlangen vom Hofe begeben, und wird

wird mit Hausgeräthe, Linnen &c. wie bey denen verheyrahteten Töchtern gesetzt worden, versehen, erhält ihren dotem ad 2000 Rthlr. und muß ebenmäßig biß auf den ledigen Anfall renunciiren, das uneheliche Kind hingegen wird von allen Familien Rechten und auch von der kaum angeführten bedingten succession ausgeschlossen.

X) Es sollen auch einer Witwe in denen Ehepakten, falls ihr ein dotalitium zur Vergeltung des erweislich inferirten dotis bestellet worden, nicht mehr als vierfache Zinsen versprochen und weder durch Morgengabe, Spielgelder, noch sonstige andere Verordnung die Güter übermäßig beschwehret werden: Derselben aber auser ihrem dotalitio einen standesmäßigen Unterhalt bis zu einer anderweiten Verheyrahtung anzuweisen, stehet allerdings frey, es wird aber dieselbe von der succession ihrer Kinder, ausgenommen in denen Güthern, so unter diesen pactis familiae nicht begriffen sind, gänzlich ausgeschlossen, und bleiben selbige vielmehr zur conservation der Familie bey dem Manns: Stamme. Sollte sie aber den Witwenstand durch Unkeuschheit bestrecken und ein uneheliches Kind erzeugen, so verlieret sie alles dasjenige, was ihr zur Hülfe ihres Witwenstandes gegönnet worden, und muß mit Beybehaltung ihres dotalitii oder Zurücknehmung ihres dotis die Güter räumen.

XI) Dieweilen nun die Haupt: Absicht dieses Familien: Vertragens dahin gerichtet ist, daß die Güther,

Güter, so viel thunlich, bey einander, und hierdurch die Familie bey ihrem Ansehen erhalten werde, und dann in dieser Betrachtung nöthig ist, die Güter zu bestimmen, welche unter diesem pacto begriffen sind, als ist am Ende ein vollständiges Verzeichniß aller Lehn- auch allodial-Güter beyder Linien, als Stamm- und Geschlechts-Güter gegenwärtig festgesetzt worden. Daneben werden ferner alle künftig angekaufte unbewegliche Güter, dingliche Rechte und Ansprüche, besonders auch Pfandschaften, wenn selbige erst einmahl in den Erbgang und vom Vater auf den Sohn gekommen, als Stamm- und Geschlechts-Güter angesehen und gleichfalls nach denen folgenden Verordnungen beurtheilet, dahingegen bleiben also unter freyer disposition alle Baarschaften, (den in der angehängten Verzeichniß mit aufgeführten Lehnsstamm ausgenommen) Kleydungen, Schmuck, Meublen, Vieh und Geschirr so nicht zum Landhaus gehöret, unbewegliche Güter und Jura, so einer selbst angeschaffet hat, und stehet hierüber zu testiren, zu legiren und zu pacificiren völlig frey. Dahingegen ist keiner derer Besitzer dieser eben bemeldeten Stamm- und Geschlechts-Güter befugt, selbige gänzlich oder zum Theil zu verkauffen, zu vertauschen, zu verschenken, zu verpfänden, in dotem mitzugeben, zum Gegenvermächtnis oder sonst auf irgend eine Weise weder unter Lebenden noch von Todes wegen darüber zu disponiren, es sey an jemand in der Familie oder auferhalb derselben,

selben, ohne daß vorhero sämtliche Mitglieder der Familie einstimmig darin gewilliget haben, gestaltn die Mehrheit der Stimmen gar nicht in Betrachtung gezogen werden soll. Daferne aber diesem zu wieder gehandelt werden würde, so soll solches alles als ipso iure null und nichtig angesehen werden, und der Senior familiae dahin ohnz verzüglich bedacht seyn, daß solchem Vorhaben durch kräftige Maasregeln begegnet und allenfalls gerichtlicher Widerspruch eingelegt werde, gestaltn hierbey derjenige, so die Veräußerung vorzunehmen Willens ist, sich keinesweges darauf berufen soll, als ob die übrigen Agnaten erst bey eintretendem Successions-Falle ein Recht hätten, ein solches veräußertes Gut wieder an sich zu bringen.

XII) Kämen aber gleichwohl einem oder andern Besizer solche Nothwendigkeiten vor, da er entweder Geld auf hypothequen aufnehmen, oder ein und anderes Grund: Stück verkaufen müste, so soll solches der Familie vorgetragen, und die Einwilligung in solchen Fällen nicht ohne Noth schwer gemacht werden. Bey allen Veräußerungen aber, sie mögen lehns- Stammes- oder freye allodial-Güther betreffen, stehet der Familie das Näherkaufs- und Einstands-Recht zu, dergestalt, daß die Linie desjenigen, wozu der Verkäufer gehöret, den Vorzug vor der andern hat, in jeder Linie aber gehet es, falls sich mehrere zum Näherkauf anfinden sollten, nach
der

der Ordnung der Erbfolge. In solcher Betrachtung muß die vorhabende Veräußerung mit dem wahren, allenfalls per iuramentum heraus zu bringenden pretio und der Person des Käufers angezeigt werden und binnen 4 Wochen a die denunciationis anzurechnen, die Erklärung der gesamten Familie erfolgen. Könnte oder wollte jedoch keiner aus der Familie solches an sich bringen, so soll dennoch das Gut nicht anders als wiederkäuflich von 12 Jahren zu 2 Jahren und zwar an keinen potentiorum veräußert werden, widerigenfalls ein solcher Verkauf als null und nichtig anzusehen ist.

XIII) Wird alle fernere Vertheilung der Lehns- und Stamm-Güter hiermit gänzlich untersagt, sondern es sollen die angeerbte am Ende benannte Güter bey dem Erstgebohrnen und dessen männlichen, ebenbürtigen, ehelichen Nachkommen ungetheilet verbleiben, welcher denen übrigen Erb-Interessenten ihren Antheil in Gelde, nach einem leidlichen Anschlage und auf billige termine ohne Zinsen entrichten, oder gegen Landt-übliche Zinsen, wenn beyde Theile darinn willigen, auf denen Güthern ferner stehen lassen muß.

XIV) Damit nun aber über die Succession um so weniger Streit entstehe, so wird hiermit festgesetzt:

1) Daß nur die männlichen, ebenbürtigen, weiblichen, ehelichen Kinder ihrem Vater ohne

D

Unter-

Unterschied, ob sie aus einer oder mehreren Ehen erzeugt worden, mit Vorbehalt des vorher festgesetzten iuris primogeniturae, in capita succediren sollen, und werden dahero die weiblichen, die unehelichen und adoptirte Kinder gänzlich, die aus ungleichen Ehen erzeugte aber in Ansehung der Lehn-; Stamm- und Geschlechts-Güter ausgeschlossen, in dem übrigen Nachlasse hingegen succediren die letztern mit denen Ebenbürtigen zu gleichen Theilen. 2) Wenn mit denen Kindern erstern Grades zugleich Enkel oder Urenkel, oder lauter Enkel und Urenkel von eben der Qualität, welche eben bey denen Kindern festgesetzt worden, vorkommen, so succediren selbige in infinitum, jedoch nicht in capita, sondern iure devolutae hereditatis in stirpes. 3) Wenn Kinder, Söhne oder Töchter, vor ihren Eltern versterben, so succediret der nächste ascendens allein, schließet den entfernteren ascendentem, Geschwister, und Geschwister Kinder des Verstorbenen gänzlich aus, gestalten eine solche concurrenz derer collateralium mit denen ascendentibus, welche in allodial-Erbchaften eingeführet ist, nur zur Verringerung der Güter abzielet. Es ist jedoch einem Kinde, welches vor dem Vater verstirbt, unbenommen, von denen besitzenden, seiner völlig freyen disposition unterworfenen Gütern nach Willkühr zu disponiren. 4) Sind weder Kinder noch Eltern vorhanden, so kommen so dann die ehelichen, ebenbürtigen und weiblichen Brüder zu gleichen Theilen, und weiblichen

lichen Bruders Kinder iure repraesentationis, mit Vorbehalt des Rechts der Erstgeburch, zur Erbfolge. Sind diese nicht vorhanden, so folgen 5) Halbbrüder und Halbbrüder Kinder nach eben der Verhältnis, jedoch müssen selbige von einem Vater erzeugt seyn. 6) Die Halbbrüder hingegen, so von einer Mutter, aber verschiedenen Vätern sind, haben gar keinen Antheil an der Erbfolge, außer was ihnen vom Erblasser ausdrücklich durch Testament oder Erbverträge von freyen allodial Güthern gegönnet wird. 7) Sind alle vorbenannte Personen nicht vorhanden, so folget der nächste agnat in eben derselben Linie, schließet den entfernteren aus, und wenn mehrere von gleichem Grade vorhanden sind, so gehen sie zu gleichen Theilen, dergestalt, daß der erstgebörne wieder die Güther zusammen behält, und die andere auf vorgemeldete Weise abfindet. 8) Die Verwandten von weiblicher Seite, hingegen werden denen Verwandten männlicher Seits, wenn jene auch gleich nach dem Grade näher wären, nachgesetzt, gestalten denn 9) wenn in der einen Linie der Manns-Stamm erloschen, die Erbfolge nicht auf die weibliche sondern auf die zweyte Linie die Albrechtische oder Gotthardische respective fällt, dergestalt, daß der, oder diejenige, so dem gemeinen Stammvater am nächsten sind, die übrigen ausschließen; ohne daß die Güther dem primogenito der überlebenden Linie oder dessen Nachkommen, wenn selbige nicht die nächsten im Grade sind, durchaus gelassen werden

sollen, sondern dafern nähere vorhanden, bekomme unter denen von gleichen Grade der ältere die Güther und findet die übrigen ab. Trüge es sich aber zu, daß der primogenitus oder dessen Nachkommen, so die Güther seiner Linie beysammen hat, auch der nächste im Grade respectu der ausgestorbenen Linie wäre, so behält dieser die Güther zusammen und findet die übrigen von gleichem Grade auf vorbemeldete Weise ab. 10) Wäre aber auch in der andern Linie Niemand vom Mannsstamme übrig, so kommt alsdenn der letzteren renunciirenden Tochter oder deren Nachkommen die succession zu, und höret damit die qualitas der Stamm- und Geschlechts-Güther auf; in Ansehung der Lehne hingegen hat es seine in Rechten vorgeschriebene Wege. Es stehet aber dem letzten agnaten der Familie frey, über die Hälfte aller Güther auf den Todesfall zu disponiren. 11) Wäre aber auch weder die zuletzt renunciirende Tochter, noch deren Nachkommen zu solcher Zeit am Leben, so sollen alsdenn alle vorher renuuciirende Töchter oder deren Nachkommen in stirpes insgesamt zur Erbfolge kommen. 12) Werden hiermit alle successiones extraordinariae, so lange die Güter bey dem Mannsstamme bleiben, gänzlich aufgehoben, mithin hat derjenige, welcher einen Unsinnigen, Wahnsinnigen, elenden, so von der übrigen Familie verlassen ist, aufnimt und verpfleget, keine andere Hofnung, als eine völlige Wiedererfetzung seiner Auslagen und Vergütung der Bemühungen;
Eben

Eben so wenig hat eine arme Ehefrau die im gemeinen Rechte gegönnete Portion von einem reichen Ehemanne zu erwarten, sondern es wird blos vor ihren standesmäßigen Unterhalt von der Familie gesorget.

XV) Hiernächst, da dieser Familie das ius consistoriale gemeinschaftlich zustehet, so soll selbiges auf folgende Weise, wie bisher geschehen, ferner exerciret werden und wird nur um künftiger Nachricht und Achtung willen festgesetzt: 1) Daß der confessus consistorialis aus dem seniore als Directore, aus zweyen der ältesten Geistlichen (nach denen Dienstjahren zu rechnen) und aus dem Sub seniore familiae bestehen, der jedesmahlige Gesamt-Gerichtshalter aber dabey als Secretarius adhiberet, und alle 4 Wochen ein ordentlicher confessus, sonst aber so oft es die Nothdurft erfordert, gehalten, und darinn die Examina der Candidaten, Lehre und Wandel der Geistlichen, Ehe- und Verlobungs-Dispensationes, Divortien-Sachen, Anordnung der Kirchen-Gebäude, Einführung der Gesangbücher und Catechismus, Erbauung und reparation der Kirchen, Pfarr-Schul- und Organisten-Wohnung auch Anlegung der Kirchhöfe, nicht weniger Personal-Klagen wider die geistlichen Personen, alles denen gemeinen Kirchen-Rechten, und hiesigen Landes-Ordnungen und Verfassungen gemäß, vorgenommen und entschieden werden, da denn in causis mixti fori die appellatio-

nes an N. gerichtet werden. Es sollen auch die hergebrachten Sportulⁿ unter keinerley Vorwande erhöhet, sondern bey der beliebten Taxe alles ohnabänderlich gelassen werden. Daneben hat der Senior dahin zu achten, daß alles in gehöriger Ordnung tractiret, auf der andern Seite aber auch durch Eingriffe nichts von diesem vorzüglichen Consistorial-Rechte verlohren werde.

XVI) Mit dem über alle Kirchen unserer Gütther zustehenden Iure patronatu soll es auf diese Weise gehalten werden, daß ein Candidat an dessen Lehre und Wandel nichts auszusetzen, durch einen Umlauf oder bey einem Familien Tage per maiora gewählt, selbiger darauf dem gedachten Consistorio zum Examine vorgestellt, und wenn er tüchtig befunden, zur Probe-Predigt gelassen und so dann nochmahls umgefraget werden soll, da denn die maiora, ohne daß denen Gemeinden ein votum negativum zustehet, völlig entscheiden. Bey votis paribus aber hat der Senior zwey Stimmen. Derjenige Candidat, welcher überzühret wird, daß er auch nur das geringste an Geschenken, directo oder per indirectum, zu Erhaltung eines geistlichen Amtes, verwendet, soll dadurch allein untüchtig, und dasjenige Mitglied der Familie, so selbige angenommen, auf seine Lebenszeit der Theilnehmung an der Vergebung geistlicher Stellen verlustig werden. Welcher nun aber zu einem Prediger-Amte ernannt ist, derselbige wird nachdem er den Huldigungs Eyde nebst

nebst dem Dienst-Eyde geschworen, von dem ältesten Geistlichen und dem Seniore, oder wen er sonst dazu bevollmächtigen wird, introduciret.

XVII) Die Bestellungen der geistlichen Personen, wie auch deren Wittwen-Gehalt sollen, so wie sie jezo bey jedem Dienste sind, fernerhin ungeändert gelassen, und Zulagen nicht anderst, als mit einstimmiger Bewilligung ertheilet, auf der andern Seite aber auch die bey jeden Dienst gelegte emolumenta, wovon accurate Verzeichnisse verfertigt sind, nicht geschmählert werden.

XVIII) Die Kirchen-Güter betreffend, so sind selbige von jeder Kirche auf das deutlichste in dem so genannten Kirchen-Register specificiret, und sollen fernerhin unter der administration des jedesmahligen Predigers gelassen, von keinem membro familiae aber die Güter, unter was vor einem titulo es auch sey, in Bestellung, oder Capitalien auf Zinsen genommen werden, gestalt der Senior auf deren conservation und tüchtige administration die genaueste Aufsicht verwenden, die Rechnungen von selbigem abgenommen, am Familien Tage aber auch der Familie vorgeleget werden sollen. Mehrere unbewegliche Güter zu acquiriren, stehet hingegen denen geistlichen Stiftungen ohne Einwilligung der gesamten Familie nicht frey.

XIX) Die Erbauung und reparation, Kirchen, Schulen, Pfarr- und Witwenhäuser, Kirchhöffe

höffe und anderer geistlichen Gebäude müssen vorzüglich aus dem Fond einer jeden Kirche bestritten werden; wenn diese aber nicht zureichen, muß von denen Eingepfarrten nach dem contributions-Fus dazu contribuïret werden.

XX) In jeder Kirche wird auf gemeinschaftliche Familien-Kosten ein bequemer Familien-Kirchenstandt vor Herren und Domestiquen angeleget, in der Kirche für die Familie öffentlich gebädet, jedoch bey dem Absterben eines Patroni weder geläutet noch das Orgelspielen eingestellt.

XXI) Ist von allen Grundstücken und Rechten, so die gesamte Familie zu Lehn giebt, ein richtiges Verzeichnis verfertiget und hat der Senior, wie im 8ten §. geordnet worden, die Muthscheine, Belehnungen, Lehn-Briefe und Lehns-Indulta, alles nach denen von der Familie beliebten Formularen zu ertheilen, ohne die festgesetzte Lehns-Taxe im mindesten zu überschreiten. Wenn aber consensus zu Veräußerung oder Verpfändung gesucht würden, auf Einziehung des Lehns oder Verzeihung des Lehnsfehlers zu erkennen, oder auch eröffnete Lehne von neuem zu vergeben wären, so soll alles dieses durch die maiora an einem Lehnstage, welcher allenfalls besonders hierzu anzusetzen, ausgemacht, und nach Vorschrift der gemeinen Lehn-Rechte hierbey zu Werke gegangen werden. Auf ähnliche Weise soll es auch mit denen der Familie zustehenden Zins-Erbenzins- und Meyer-Güthern gehalten werden.

XXII)

XXII) Gleichergestalt ist von denen Grundstücken und Rechten, so die Familie insgemein zu Lehn trägt, ein richtiges Verzeichnis verfertigt, und hat der Senior alle Fälle, so in *manu domini directi* entstehen, unverzüglich zu muthen, die Lehne zu empfangen, die Taxen, wie gewöhnlich, zu entrichten und zu berechnen, und solchergestalt alle Lehns-Fehler zu vermeiden, oder zu gewärtigen, daß die übrigen, wegen der daher entstehenden Schaden, sich lediglich an ihm erhöhlen. Damit nun alles dieses um desto genauer befolget werde, so soll der Senior dasjenige, was er in dieser Art Sachen gethan und ausgewürket, denen übrigen Mitgliedern der Familie durch einen Umlauf sofort bekannt machen. So offte aber der Senior, als Lehenträger der Familie, mit Tode abgeheth, müssen die übrigen Agnaten den Fall anzeigen, die Lehne muthen, sich Muthscheine darüber erbitten, und werden hiernächst von dem neuernannten Seniore die Lehne würklich empfangen und das beste der Familie bey diesen Lehnen in alle Wege beherziget, und beobachtet.

XXIII) In Ansehung der, denen Güttern (ausgenommen das Guth zu L. über welches alle Gerichtsbarkeit dem Amte N. zustehet) competirenden Ober- und Nieder-Gerichte, ist des Senioris hauptsächliche Schuldigkeit, dieselbe in ihrer Verfassung zu erhalten, und denen Beinrückigungen derer Nachbarn, so denen aufgerichteten Jurisdictionen-Recessen zuwieder handeln mög-

ten, kräftigen Einhalt zu thun; Auch dahin zu achten, daß Recht und Gerechtigkeit auf das beste gehandhabet werde, gestalten denn zu dem Gesamt-Gerichtshalter jedesmahl ein redlicher geschickter und fleißiger Mann per maiora erwählet, und endlich verpflichtet werden soll. Das Gerichte soll nirgends anders als zu N. gehalten, und die Unterthanen durch einen allzu entlegenen Gerichts-Ort nicht beschwehret werden, gestalten daselbst nächstens ein eigenes Gerichts-Haus und wohl verwahrte Gefängnisse so wohl zur Strafe als Verwahrung auf gemeine Kosten erbauet werden sollen, gleichwie denn alle onera iurisdictionis criminalis, an welchem zum Nachtheil der Gerechtigkeit nichts erspahret werden darf, gemeinschaftlich getragen, alle fructusiurisdictionis aber auch allen zu gleichen Theilen mit Vorbehalt des dem Seniori im 8ten §. gegönnten zehnten Theils hinwiederum zu gute kommen sollen.

XXIV) Die denen Güthern anlebende hohe und niedere Jagd und Fischerey in der N. ist nach ihren Gränzen und Markungen, Rechten und Obliegenheiten respectu derer Nachbarn völlig durch Jagd-Recessse, so im Archiv ebenfalls befindlich, hinreichend bestimmet. In diesem Bezirk aber wird eine durchgängige Koppeljagd und gemeinschaftliche Fischerey dergestalt hiermit festgesetzt, daß die Jagd jährlich durch besondere Abrede, so wie es die Erndte leydet, eröffnet, und selbige von jeder Linie und deren Jägern, auf solche

solche Weise exerciret werden soll, daß das Wildpret nicht gänzlich vertilget werde, gestallten in solcher Absicht die Sehezeit genau observiret, und nicht fremde Schützen, außer was einem Gast zum Vergnügen geschiehet, in die Jagd geführt werden sollen. Stößet etwa beyden Interessenten ein Stück Wild auf, so gehöret es, um allen Streitigkeiten vorzubauen, demjenigen, der es völlig erleget, ohne darauf Acht zu haben, ob es der andere bereits angeschossen hat, und noch in dessen Verfolgung begriffen ist, oder nicht. Sollte die Koppeljagd einer oder andern Linie nicht länger anstehen, so ist es jedem zu allen Zeiten unbenommen, auf die Theilung zu dringen, da denn einer jeden Linie auf denen alleinig innhabenden Güthern die Jagd private zu exerciren, hiermit festgesetzt, die Strecke des Flusses aber in zwey gleiche Theile abgepfählet wird, und jeder in der angewiesenen Hälfte die Fischerey private ausübet.

XXV) Gleichwie auch die Forsten denen beyden Linien so wohl in Ansehung des Grund und Bodens, als der Jagd und Holzung zu gleichen Theilen gemeinschaftlich zustehen, so ist beliebt, daß die Förster und Forstlauser nicht anders als mit einstimmiger Bewilligung erwählet und vom Seniore mit dem festgesetzten Eyde auf die umständliche Instruction, so im Archiv aufbehalten wird, beleet werden soll. Auf die conservation der Forsten soll der Senior ein besonders wachsam
mes

mes Auge haben, und sind zu solchem Ende die stehenden Hölzer in gewisse, dem Forst-Register vorgesezte Schläge eingetheilet, welche jährlich, und nichts darüber, abgetrieben und nach Beschaffenheit vom Stamme wieder aufschlagen oder forstmäßig bepflanzen, hernach aber geheget und vor dem Viehe biß das Holz demselben aus dem Maule gewachsen, verwahret, durchaus aber niemahls Ziegen in das Holz getrieben, auch keine Salz-Tecken vor das rothe Wildpret angelegt werden sollen. Es soll auch fordersamst dahin getrachtet werden, daß ein tüchtiger Eichelkarp an einem schicklichen Orte angelegt, die Busch und Sträuchhölzer abgetrieben und mit hochstämmigen und andern Nußholze bepflanzt werden. Die Mastung im Holze anbelangend, so wird alles Eicheln und Eekern schlagen oder samen verbothen, in so weit es nicht zur nöthigen Besaamung des Eicheln- oder Eekernkarpes erforderlich ist, und es mit der Mast so gehalten, daß jede Linie bey voller Mast 100 Stück Schweine hineintreibt. Könnten aber noch mehrere Stücke nach dem Ertrage der Mast getrieben werden, und geschähe solches von ihnen oder Fremden, so wird nach der Stückzahl das festgesetzte quantum in Einnahme berechnet, und damit von dem Förster, seiner Instruction gemäß, verfahren, welcher denn von seinem Revier nach dem vorgeschriebenen Modell jährlich zu Trinitatis Rechnung ablegen und den Geldüberschus liefern muß, welcher nach dem mehrmahls angeführten Verhält

hältniß deducta decima Senioris gleich vertheilet wird.

XXVI) Als auch in Ansehung der Hude und Wehde schon vorhin ein besonderer Recess errichtet, (hucus formam vide p. 140.) so ist selbiger nochmahls revidiret, und wird es dabey in allen vor beständig gelassen.

XXVII) Damit nun alle diese Familien-Gerechtsame um so gewisser aufrecht erhalten, und um so viel besser über das gemeine Wohl der Familie gerathschlaget werden könne, sollen jährlich zwey Familien-Tage, nämlich um Ostern und um Michaelis alternative auf dem Hause N. und O. gehalten und vom Seniore, welcher das Directorium dabey führet und die Stimmen einsamlet, sämtliche Glieder der Familie hierzu eingeladen werden, da denn ein jeder zu erscheinen oder dasjenige zu genehmigen, schuldig ist, was die gegenwärtigen Mitglieder beschloffen haben.

XXVIII) Als auch die Erfahrung lehret, daß sich adeliche Familien blos durch langwierige Prozesse, so wohl unter sich als mit Fremden, zu Grunde richten; als soll ein jeder mit seinem Nachbarn und sonst jedermann so viel möglich in Frieden zu leben sich bemühen, und in solcher Betrachtung über alle Guthsgerechtsame mit denen Nachbarn durch Recesses alles auf das gewisseste zu determiniren, sich angelegen seyn lassen, jedoch selbige der Familie, ehe es zum Schluß kommt,
zur

zur ratification einliefern, damit auch auf der andern Seite von dergleichen Rechten, der Familie zum Nachtheil, nichts verschleudert werde. Sollte aber dennoch zwischen denen Nachbarn Streit entstehen, so verspricht die übrige Familie ihre bona officia nach Möglichkeit zu interponiren, um den Streit in der Güte beizulegen, im Entstehungsfalle aber wird der gerichtlichen Ausföhrung der Lauf gelassen. Entstände aber unter denen Gliedern der Familie selbst ein Streit, so soll auf dem gewöhnlichen, oder auf einem besonders dazu geordneten Familien-Tage zuvorderst die Güte mit allem Fleiße versucht werden; Daferne diese aber nicht zum Stande kommt, soll inter huius familiae consortes keine causa privati arbitrii iudicialiter anhängig gemacht, sondern durch ein compromissarisches Verfahren untersucht und entschieden werden, wobey denn folgendermaßen zu Werke gegangen werden muß: Zu beständigen arbitris quoad instructionem processus wird der Senior und jedesmalige Gerichtshalter (aliam formam vide infra §. 109. seq.) bestellt. Bey diesen wird die Klage übergeben und dabey zugleich zur völligen Antretung des Beweises durch articulos probatoriales (gestalten kein Beweis anders geführt werden soll) geschritten, nach communicirter Klage wird die exceptional-Handlung mit ebenmäßigen Beweise aller factorum exceptionalium binnen 14 Tagen erfodert, und auf eben dieselbe Art mit denen folgenden Sätzen, regulariter nur vsque ad duplicas,

cas, verfahren, gestalten überhaupt ein jeder bey seiner Handlung dasjenige factum, worauf er sich gründet, so fort mit Beweis bestätigen, anders aber gar nicht darauf reflectiret werden soll. Dilationes aber werden bey diesen Handlungen nicht anders, als auf bescheinigte rechtmäßige Ursachen verstattet, auch extra casum impedimenti legitimi perdurantis siue emergentis ultra secundam dilationem nicht gegangen, wiedrigenfalls lis in contumaciam pro negative contestata angenommen und erkannt. Betrifft aber die Sache einen minorem, so soll der Vormund sub comminatione remotionis zu antworten angehalten werden. Wenn nun solchergestalt die Sache entweder nach absvirten Schriftwechsel oder in contumaciam für beschloffen angenommen worden, so dürfen die vorbenannten arbitri nicht selbst sprechen, sondern es sind die Acten mit Beylegung der extractuum huius pacti quoad passus concernentes, namentlich auch dieses paragraphi an drey Juristen-Facultäten oder Schöppenstühle, welche die arbitri gut finden, ohne sich an einige exemption zu kehren, zu senden, und dahin anzutragen, daß vorläufig alle dilatoriae erlediget, in der Hauptsache entweder so fort definitive, oder wofern es auf unausgemachtes factum actionis, exceptionis, replicae oder duplicae ankäme, auf Beweis, mit genauer Vorschrift des thematis probandi, absque tamen termini probatorii praefixione erkannt werde. Letzternfalls wird von denen arbitris der Beweis weiter bis zum Schlusse

se, jedoch ohne daß disputir-Gesäße oder neue Beweismittel zugelassen werden, tractiret, welches letztere diese Ausnahmen leydet, wenn die Sache einen *minorem* betrifft, oder bescheiniget würde, daß der Beweis erst jeko entdeckt, oder *per iuramentum calumniae* dessen Zuläßigkeit erhärtet werden könnte. Bey dem Beweis soll einer dem andern, ohne Unterschied des Klägers und Beflagten, die *Documenta*, entweder *sub poena editi et recogniti*, oder *sub poena confessi* derjenigen Punkte, so dadurch zu beweisen intendiret werden, zu ediren verbunden seyn. Nach solchergestalt abermahls gemachtem Schlusse werden die Acten wiederum an die 3 Facultäten und zwar nicht die vorigen gesandt und ohne Zulassung fernern und bessern Beweises, wosern es nicht einen *minorem* betrifft, *definitivè* gesprochen, die Unkosten aber wegen der Verwandtschaft niemahls *compensiret*. Was nun *per vniformes* oder *duas conformes sententias* gesprochen ist, soll ohne einiges Rechts-Mittel, es habe Nahmen wie es wolle, vor das endliche *decisum* angenommen und von dem *condemnato* bey 500 Rthlr. Strafe zu milden Stiftungen binnen 4 Wochen in Erfüllung gebracht werden. Hätte aber eine jede Facultät ihre besondere Meynung, so werden die Acten mit allen dreyen Urtheilen und *rationibus* an eine Vierte, und zwar keine der vorigen, geschicket, um einer dieser Meynungen bezupflichten, und welche Sentenz so dann *approbiret* wird, soll ebenfalls vor das endliche und

und unabänderliche *decisum* gehalten werden. Dieweilen nun bey allen vorstehenden Punkten das wahre Beste der Familie die einzige Absicht ist, also sollen sich auch alle gegenwärtige *pacifcenten* so wohl, als alle Nachkommen buchstäblich darnach achten, und ohne einstimmige *Bezwillingung* keine *Aenderung* damit vornehmen, wiedrigenfalls alles und jedes, was diesem zuwider gehandelt wäre, *ipso iure* vor null und nichtig gehalten und als nicht geschehen angesehen, auch durch keine *praescriptio* sothane nichtige Handlung bekräftiget werden soll. So soll auch der oder diejenige, so diesem *pacto* entgegen handeln wird, ein jeder in 500 Rthlr. Strafe zu milden *Stiftungen* verfallen seyn, und selbige von dem *Antheil* der gemeinschaftlichen *Revenuen* zurück behalten werden. Zu desto mehrerer *Bekräftigung* dieses *Familien-Vertrages* soll selbiger dem *Durchlauchtigsten* u. unserm *Gnädigsten Landes- und Lehnherrn* zur *confirmatiön* unterthänigst vorgeleget werden. Zur *Urkunde* haben wir nach *geschehener* *Vorlesung* und wohlverstandenem *Inhalte* diesen *Familien-Vertrag* *eigenhändig* unterschrieben und *unterstiegelt*, es soll auch derselbe so wohl im *Familien-Archiv* in *authentischer* *Form* niederleget, als auch jedem *membro familiae* ein *Exemplar* davon *zugestellet* werden. Alles *getreulich* und ohne *Gefährde*. So geschehen u. (a).

(a) Confer pactum familiae de Ow. apud Lu-

nig im Reichs-Archiv, T
XII. p. 357.
P §. 108.

§. 108.

De pactis finem defensionis habentibus.

Hodie, introducta pace publica, vix est, vt pacta, quae communem defensionem priuatam pro scopo habent, ineantur. Proinde de his laborare velle, praeter rem futurum aestimo.

TITVLVS IX.

DE

COMPROMISSIS.

§. 109.

Definitio et diuisiones.

Extra iudicium ius nostrum, tramite legitimo tamen seruato, persequimur, mediante conuenta notione et decisioe controuersiae (a) a priuato (b), qui arbiter vocatur, facienda. Austregae s. arbitri *legales* instar ordinariorum iudicum sunt, proinde huc non pertinent (c). In *conventionalibus* consideranda veniunt: 1) personae compromittentes, 2) arbiter, 3) conventionis forma, 4) modus procedendi, 5) effectus laudi, denique 6) modi dissoluendi.

(a) Si notio et decisio iuris scientiam postulat, si vero artis l professionis cognitionem; *arbiter*, L. I. D. de receptis et qui arb. (IV. 7.) *arbitrator* eligitur, cuius enunciatum semper ad arbitrium boni

boni viri reducitur L. 76. 80. D. pro socio (XVII. 2.) coll. cum L. 13. §. 2. de receptis qui arbitr. recep. (IV. 7.)

(b) Ut priuato, quamvis alias publicum gerat munus.

(c) Legales sunt, quibus tanquam iudicibus ordinariis, non ex conventionione partium, sed ab ipso Legisla ore, potestas cognoscendi et decidendi data est. Non eadem est ratio arbitrorum, qui in testamento vel pactis familiae (Form. p. 222. supra) constituuntur *Ordin. Cam. P. II. Tit. 5. et 6.* hi enim ex arbitrio priuato quamuis generali, potestatem deruant, proinde iurisdictione carent; Eiusmodi compromissum ad omnes controversias directum, (vri pierumque in testamentis

l. pactis familiae fieri solet) *pienum* Romanis appellatur L. 21. §. 6. D. de recept. qui arbitr. Singularis species arbitrii legalis occurrit in Concl. Admiralitatis Hamb de 5. Febr. 1701. teste Langenbeck in *Münsterfungen über das Hamb. Schiff- und See-Recht* p. 324., vi cuius causae assicurationum, antequam ad iudicium Admiralitatis perferri queant, coram arbitr. proponi debent. Secundum Ius canonicum arbitri ex necessitate assumuntur, ad dirimendam quaestionem super inhabilitate iudicis, quae tamen quaestio hodie ad superiorem deuoluitur, c. 39. X. de off. et pot. iud. del (I. 29.) c. 61. X. de appellat. (II. 28.) c. 11. de off. iud. del. in 6.

§. 110.

De personis 1) compromittentibus.

1) Praeter generalem contrahendi facultatem, liberam etiam vt habeant 2) de re disponendi administrandique potestatem, requiritur, quia compromissum transactioni aequiparatur

(a). Sicut omnis conuentio, ita etiam compromissum, 3) ex libera partium voluntate (b) dependet, et placita praecise sequenda. 4) Procurator absque speciali mandato non admittitur (c). 5) Quodsi in testamento vel pacto familiae compromissum plenum constituitur, videndum, ne testator vel paciscentes inane constituent arbitrium, quod contingeret, si testator non honoratis, paciscentes agnatis ex latere, qui facta eorum praestare non obligantur, tale quid iniungant, quod effectu caret plerumque.

(a) L. 27. §. 2. D. h. t. c. 13. X. h. r. (I. 43.) (b) L. 3. §. 1. D. h. t. c. 9. X. h. r.

§. III.

2) De arbitro et superarbitro.

In arbitris spectanda: 1) habilitas, 2) numerus. Eadem, quae in iudicis persona requiritur habilitas, etiam in arbitro desideratur, cum arbiter iudicis vicem, priuati quidem, sustineat (a). Habilidad utroque tempore, compromissi et sententiae, spectatur, quamuis *partibus consentientibus* valeat decisio, si tempore sententiae tantum habilis factus (b). In habilem et inhabilem coniunctim compromitti nequit, bene vero seorsim (c). Prohibentur 1) foeminae (d), 2) serui (e), 3) furiosi, 4) mente capti, 5) pupilli (f), 6) minores XX. annis (g), 8) furdi, 9) muti, 10) laicus in causa ecclesiastica (b)

(b), 11) arbiter in propria causa (i); non vero: α) filii familias, licet vel maxime in re patris (k), β) Iudex ordinarius qui in eadem tantummodo causa, in qua iudicat, arbiter esse nequit (l). Nec γ) excluditur ignominiosus (m). Hodie in facultates iuridicas, maxime in compromissis testamentariis et familiae, saepe compromittitur, vbi speciale receptum deficit. *Ratione numeri*, vnus vel plures, impari tamen numero (*) constitui possunt, et quidem vel *coniunctim* vel *seorsim* siue in solidum. Si plures coniunctim; omnes adesse debent (n), maiora vero concludunt, quorsum etiam refertur minor summa (o), si ratione quanti varient. Si vero dissentiant in ipsa re, et vota paria sint, partes quidem *superarbitrum* eligere et compromisso eundem designare possunt, non vero ipsi arbitri (p); Quodsi nihil de ea re conuentum, praetor cogere potest arbitros, vt tertium eligant (q).

(a) L. 1. D. h. t.

(b) L. 9. pr. D. ibid.

(c) L. 7. et 8. D. ibid.

(d) L. vlt. C. h. t. (II. 56.) bene vero, si Iurisdictionem habeant c. 4. X. h. t. (I. 43.)

(e) L. 7. pr. §. 1. D. h. t., non habito respectu ad ingenuitatis vel libertatis statum.

(f) L. 9. §. 1. D. h. t.

(g) L. 11. D. h. t. salva tamen restitutione in integrum si tenere auditorium receperit.

(h) c. 8. et 9. X. h. t.

(i) L. 51. D. ibid.

(k) L. 5. et 6. D. h. t.

(l) L. 3. §. 3. in fin.

et L. 4. coll. cum L. 9. §. 2. D. h. t., c. 7. et 10. X. h. t. R. N. de 1594. §. 65. vbi disponitur: in

Cameram compromittere licere ab immediatis.

(m) L. 7. pr. D. h. t.

(*) c. 1. X. h. t. vid. tamen c. 3. ibid.

(n) L. 17. §. 2. L. 18. ibid. Contrarium statuitur c. 2. de arbitr. in 6. (I. 22.) modo impedimenta legitima non habeat absens, et praemo-

nitus sit a reliquis arbitris. tunc reliqui causam expediunt.

(o) L. 27. §. 3. ibid. c. 1. de arbitr. in 6.

(p) L. 17. §. 5. ibid. c. 12. X. de arbitr. c. 39. X. de off. et pot. Iud. del. c. 61. X. de appellat. (II. 28.)

(q) d. l. §. fin.

§. 112.

3) De conuentione (a) de compromisso eiusque effectibus.

Duplici opus est conuentione, altera, quae *compromissum*, altera, quae *receptum* vocatur. Prius de compromisso, quod est conuentio (a) partium litigantium de causa priuati arbitrii controuersa coram priuato Iudice tramite legitimo cognoscenda, et secundum merita decidenda, poenis intransgressionem adiectis. Requiritur itaque: 1) *conuentio* et quidem expressa (b), pura l. conditionata (c). 2) Ineunt hanc conuentionem *partes litigantes*, tam subditi quam Principes, actor, reus et interueniens, non uero litis denunciatus, quippe qui in compromisso non comprehensus est. Utiliter mentionem heredum adiiciunt (d). 3) Requiritur *causa controuersa*, quae uel causam certam et determinatam l. omnes respicit (e); causae uero uoluntariae Iurisdictionis, et restitutionis in integrum

grum (*), quae publicam auctoritatem requirunt, ad arbitrum non pertinent (f). 4) *Causa sit privati arbitrii*, non causa matrimonialis, status, popularis, criminalis; in genere, ius publicum non concernat, quod pactis privatorum non subest (g). 5) Arbitrarius viri boni officio fungi debet, alii vero rem committere nequit, absque consensu partium, quia personae industria electa est (h). 6) *Causa cognicio fieri iubet tramite legitimo seruato* i. e. processu ordinario, cuius determinatio tamen a partium conuentione pendet, et vtiliter dirigitur: ad locum (i), ad modum procedendi, quantum fieri potest, celerem et summarium, ad tempus, intra quod laudum pronunciari debet, additis poenis conuentionalibus in casum contumaciae. 7) *Decisio omnium causarum*, non vnios, quatenus connexae sunt, fieri debet, et quidem secundum merita causae, non secundum praescripta partium (k), quae decisio ab ipso arbitro sub nullo praetextu mutari potest (l). Vtiliter arbitrarius constringitur, ut rationes decidendi edat, nec non caute exprimitur, quatenus laudum obligare debeat, an scilicet praecise eodem stari debeat, an vero remedia et qualia locum habeant. Denique 8) *Poena conuentionalis*, (non vero iuramentum secundum Ius civile (m), bene secundum Ius Canonicum (n): statuatur, quae poena de essentia compromissi est, ita, ut si tantummodo conuentum, laudo arbitri standum, actio incerti detur (o).

Debet autem vitioque litigantium imponi, alias compromissum non valet (*p*), et poena committitur, si quis contra fidem in compromisso datam (*q*), aut dolose agat, v. g. corrumpendo arbitrum l. Aduocatum (*r*). Ad eandem agitur actione ex stipulatu, in factum, et in subsidium, de dolo (*s*); exceptione tamen legitimorum impedimentorum (*t*), et incompetentis actionis admissa, si arbiter receptum transgrediatur, et inhonestam vel incertam faciat sententiam (*u*). De poena non iudicat arbiter, nisi id compromisso nominatim comprehensum (*v*). Si terminus satisfactioni laudi non praefixus, modicum tempus laudo tacite inest, salua morae purgatione ante acceptum iudicium, proinde poena quidem non committitur, ad interesse vero tenetur (*w*).

(*a*) Iure romano vel pacto vel stipulatione contrahebatur. Hodie conuentio mediante pacto hypothecae firmari potest.

(*b*) L. II. §. 1. L. 13. §. 2. h. t. quae actionem non solum, sed et exceptionem, producit d. L. 13 §. 1. L. 2. ibid.

(*c*) L. 11. §. 5. L. 12. §. 3. et 4. D. h. t.

(*d*) L. 27. §. 1. eod.

(*e*) L. 21. §. 6. ibid. quale tamen compromis-

sum ad causas futuras non trahitur. L. 46 ibid. speciale vero non pertinet ad reconuentionem absque pacto speciali c. 6. X. h. t.

(*) Ius canonicum arbitro potestatem tribuit, restitutionem concedendi, si incidenter petatur. c. 9. X. de R. I. I. (I. 41.)

(*f*) L. vlt. C. vbi et apud quem (II. 47.)

(*g*) L. 3. pr. L. 32. §. 6. et 7. D. h. t. c. 3. et 5. X. ibid. C. 21. X.

de

de praeb. c. 50. X. de test.

(b) L. 32. §. 16. seqq. D. ibid. c. 13. X. de arbitr.

(i) In dubio locus praesumitur compromissi L. 21 §. 10. D. h. t. Ord. Cam. 1. c.

(k) L. 17. §. 13. L. 19. pr. D. h. t. arg. pr. I. de offic. Iud. (IV. 17.)

(l) L. 19. §. 2. d. t.

(m) Auth. decernit. C. h. t. Nov. 82. c. 11. §. 1.

(n) c. 2. 9. et 11. X h. t. In c. 11. ibid. obsidum sit mentio, quod ad causas publicas optime quadrat.

(o) L. 11. §. 2. 3. L. 27. §. vlt h. t.

(p) L. 11. §. 4. L. 13. pr. ibid.

(q) L. 23. D. ibid.

(r) L. 31. D. L. 3. C. ibid.

(s) L. 4. §. 6 C. L. 31. D. ibid. Hodie vel executivae mandatum S. C. prouti instrumenta priuata l. publica fide, eaque plenissima, constant. petitur. Mandatum idem praestat, ac si iudicati actione ageretur.

(t) L. 21. §. 9. h. t.

(u) d. l. §. 3. 4. 7. 8. 10. 11.

(v) d. l. §. 4.

(w) L. 21. §. fin. ibid.

§. 113.

b) De recepto eiusque effectibus.

Quemadmodum vero partes litigantes sua conventionione efficere non possunt, ut tertius causam ex necessitate suscipiat, ita necesse est, ut etiam cum arbitro ineatur specialis conuentio, quae *receptum* vocatur (a) quod est: *conuentio inter partes litigantes ex vno, et arbitrum ex altero latere, de negotio controuerso secundum normam compromissi cognoscendo et decidendo.* Quamuis itaque duae circa arbitrium

constituendae sint conuentiones, tamen vtiliter in eodem instrumento coniunguntur. Ex recepto obligatur arbiter; 1) ad cognoscendam et decidendam causam et compellitur mulctae dictione (*b*), quo intuitu iudicis officium summarie imploratur. Possunt etiam, quod consultius, poenam conuentionalem recepto adiacere, vt proinde ad poenam conuentionalem agatur. 2) Plures, simul, aut nullus cogendus (*c*). 3) Quodsi dies adiectus, intra diem proferri sententia vel dies ex voluntate partium prorogari debet (*d*). Nullo vero adiecto die omni tempore cogitur (*e*). De pluribus rebus connexis simul sententiam dicere debet; alias dixisse sententiam non videtur, quod in causis separatis secus (*f*). Excusatur tamen 1) si partes eum infamauerint, sed non nisi causa cognita (*g*), 2) per inimicitias, 3) per munus, secundum quid tamen, 4) per peregrinationem, 5) per valetudinem aduersam (*h*), 6) si eum deseruerint, et vel ad iudicium vel alium arbitrum reuertantur (*i*), 7) si compromissum inefficax sit (*k*), 8) si alia iusta causa eum impediatur (*l*). 9) si iuret sibi nondum liquere (*m*). Vides receptum a mero mandato, cui tempestiue renunciari licet, maximopere differre (*n*).

(*a*) Rubr. D. de re-
ceptis, qui arbitrium re-
ceperunt vt sententiam
dicant. Ita etiam verba
Edicti praetorii intelli-

genda in L. 3. §. 2. D.
h. c.

(*b*) L. 32. §. 12. D. h.
t. Quodsi prolixa inde
euaderet iudiciaria quae-
stio.

stio, quam tamen partes in causa principali prae- cauere voluerunt, fatius duco, alium potius eligere arbitrum.

(c) L. 17. §. 2. D. h. t.

(d) L. 25. D. L. 1. C. ibid.

(e) L. 14. ibid.

(f) L. 21. ibid.

(g) L. 9. §. 4. L. 15. ibid

(b) L. 15. et 16. D. ibid.

(i) L. 9. §. 5. L. 17. §. 1. ibid.

(k) L. 11. §. 5. ibid.

(l) L. 16. pr. ibid. L. 15. in fine ibid. vbi verba: *aut occupatio negotiorum propriorum.*

(m) L. 13. §. ult. h. t. quod tamen hodie non obseruatur, cum potius interlocutoriam super probatione ferre debeat sententiam.

(n) c. 30. X. de Elect.

§. 114.

4) De modo procedendi.

Modus procedendi in compromisso praescriptus ante omnia sequendus, alias ordinario modo procedendum, quod intuitu poenarum contumaciae imprimis attendendum.

§. 115.

5) De effectu laudi.

Effectus laudi controuersus (a), verior tamen est sententia: *hodie* concedi appellationem extraiudicialem ad reformandam iniquitatem laudi manifestam, non vero, proprie loquendo, reductionem ad arbitrium boni viri (§ 109. (a) in fin.) vel remedium vtile ex L. 2. C. de resc. emt. vendit (b). Possunt tamen partes sua con-
ven-

ventionem omne dubium praecludere. (§. 112. n. 7.) Quodsi laudo non pareatur, poena committitur, qua non adiecta, ex subscriptione vel silentio X. dierum, actione in factum ad laudum seruandum agitur (c). Ad praescriptionem interrumpendam eodem modo sufficit vti iudiciaria tractatio (d).

(a) *Iure Pondectarum*, certum est, laudo arbitri *ex regula* stare debere, siue aequum sit, siue iniustum L. 27. §. 2. D. h. t., L. 76. 77. D. pro socio, exceptis casibus: si dolose egerit aduersarius vel vbi actio l. exceptio doli, locum haberet, L. 31. et 32. §. 14. ibid. L. 3. C. ibid. (II. 56.) *Iure Codicis* antejustiniano appellatio ideo reprobat: a) *quia neque iudicati actio competat* i. e. quia ea, quae ipsis iudiciis competunt, eiusmodi priuatae decisioni competere nequeant, b) *quia ideo poena adiiciatur*. L. 1. C. ibid. Sed quid, si poena non adiecta? Deinde probe attendendum, *hactenus semper compromissa mediante stipulatione inita supponi*, vbi praecise verbis,

non vero aequitati inhaerendum; Quid itaque, si nudo pacto compromissum, vti hodie, initum fuerit? Iustinianus hos casus probe secernit in L. 4. et 5. C. h. t. Compromissa enim stricti iuris et iuramento vallata praecisam laudo standi necessitatem habent; est si nudo pacto, et poena non adiecta, compromissum sit, laudo non statuitur, nisi a) subscripserint laudo: *quod non displiceat ambabus partibus sententia, vel se arbitri formam* (i. e. decisionem) *amplecti*; vel b) silentio decem dierum roborauerint; quibus casibus Imperator actionem in factum ad exequendam sententiam concedit. Quodsi itaque laudo extra hos casus stare nolit actor vel reus *attestationem* (i. e. pro-

e. protestationem) iudici vel aduersario mittere debet, per quam manifestum sit, definitionem non esse amplectendam. Cum protestatione autem pari passu ambulat appellatio extraiudicialis, quae ex Iure Canonico originem ducit. Sunt autem, qui id, quod de compromissis, stipulatione initis, valet, pactiis hodiernis, propter similem pactorum efficaciam, tribuunt; Sed minus recte: cum quidem pacta hodie etiam actionem, sed non stricti iuris producant; et strictum

Ius, quod solemnitas verborum desiderat, hodie ad conuentiones b. f. minus recte producatur. Ius Canonicum laiciini qui reformationem admittit in c. 2. 5. 6. 11. et 12. X. de arbitr. c. 7. X. de confirmat. vtili.

(b) Id tamen admissum in R. I. de 1594. §. 66. Es wollen und ordnen wir etc.

(c) L. 4. §. fin. L. 5. C. h. t. Actio iudicati quidem denegatur, sed vilem iudicati competere existimo.

(d) L. 5. §. 1. ibid.

§. 116.

5) De modis dissoluendi tam compromissum, quam receptum.

Supereft, vt de modis dissoluendi vtramque conuentionem videamus. Dissoluitur: I) mutuo dissensu (a), l. acceptilatione apud Romanos (b); II) morte arbitri et morte vnus compromittentium, mentione heredum non facta (c); III) si litigatorum vnus bonis cedat, quia tunc nec agere nec conueniri potest (d); IV) si fordes vel turpitude manifesta sit (e); V) die elapso non prorogato (f); VI) poena semel com-

commissa (g); VII) pronunciato laudo; (b) VIII) rei interitu. (i)

- | | |
|--|---|
| (a) L. 9. §. 5. L. 10. L. 11. pr. D. h. t. | c. 42. X. de off. et ptest. Iud. (l. 29) |
| (b) L. 13. pr. L. 32. §. 3. ibid. | (d) L. 17. pr. D. ibid. |
| (c) L. 27. §. 1. L. 32. §. 19. L. 49 §. 2. ibid. c. vlt. X. de arbitr. Si pluribus arbitri coniunctim dati, morte etiam vnus, nisi aliter conuenum, extinguatur compromissum | (e) L. 9. §. 3. D. ibid.
(f) L. 21. §. 8. L. 32. §. 3. in fin. D. ib.
(g) L. 32. §. 1. 1. 34. §. 1. h. t.
(b) L. 19. §. fin. i. bid.
(i) L. 32. §. 5. ibid. |

Formular.

Kund und zuwissen sey hiermit jedermänniglich, absonderlich denenjenigen, so daran gelegen.

Nachdemahlen zwischen uns in Ansehung der bishero in Gemeinschaft gehabten Handlung ein weitläufiger Streit entstanden, und wir uns darüber nicht vereinigen können, vielmehr es auf rechtliche Entscheidung ankommen lassen müssen; hierzu aber die schiedesrichterliche Beylegung der kürzeste und mit den wenigsten Kosten verknüpste Weg zu seyn erachtet; als setzen wir vor uns und unsere Erben hiermit fest:

1) Daß der hiesige Herr Bürgermeister N. die Herrn Doctores N. und N., alle die aus dieser

fer

fer Societät herrührende streitige Sachen, wie hernach folget, gemeinschaftlich, jedoch dergestalt untersuchen, und zusammen auf einmahl entscheiden sollen, daß wenn einer behindert wäre, oder sich sonst der Sache besugter Weise nicht unterziehen wollte, sodann die andern beyden in der Sache fortfahren sollen. Insoferne nun auf die Art *vota paria* heraus kämen, soll der *Licentiatu. N.* als *Superarbitr* zugezogen werden, wodurch denn entweder *maior* sofort beschaffet, oder doch eine dritte Meynung angenommen werden kann, womit hernach einer von denen andern beyden vermuthlich übereinstimmen wird. Sollte aber ein jeder auf seiner verschiedenen Meynung bestehen, so sollen die *Acta* nebst denen *voti* an eine *Juristen-Facultät* geschicket, und es bey derjenigen Meynung gelassen werden, welcher selbige beytritt.

2) Sollen und wollen diese ernannte Herrn Schiedesrichter die Untersuchung an keinem andern Orte als allhier vornehmen, und binnen einem Jahre den Spruch thun, auch sich der Untersuchung und Entscheidung in keinen andern, als durch ausdrückliche Gesetze, namentlich zugelassenen Fällen entziehen, widerigenfalls aber den erweislichen Schaden ersetzen, und überdem der oder diejenige ein jeder 50 rthlr. zur Strafe (an das hiesige Armenhaus) erlegen.

3) Mit der Untersuchung soll es nun auf diese Weise gehalten werden: daß ich *N.* als Kläger
in

in denen nächsten Tagen die Klage überreiche, worauf bey 50 rthlr. Strafe zu milden Eriftungen von 14 Tagen zu 14 Tagen, ohne fernere Weisung bis zur *duplic* (wofern nicht schon bey der *exceptivischen* Nothdurft der *litus controversiae* hinlänglich bestimmt befunden würde, als welchen Falls die Sache auf reifliches Ermessen derer Herrn Schiedsrichter, ohne weitere Handlung vorbeschlossen anzunehmen) wechselsweise mit Ausschliessung aller *dilatoriarum exceptionum* (gestalten die Herrn *Arbitri* dasjenige, so *ad praeliminaria iudicii* und *essentialia processus* gehöret vor sich zu verfügen berechtiget seyn sollen,) gehandelt werden, und ein jeder von seinem *facto actionis & eplicae* und *relative exceptionis & duplicae* sofort bey jedem *exhibito* den Beweis bey Verlust desselben, woferne einer solchen Beweis nicht erst nachher erhielt, und solches dargethan würde, sofort *per articulos* antreten, einer dem andern die erweislich in Händen habende *documenta*, sie mögen Nahmen haben, wie sie wollen, *ediren* soll, und zwar bey unverlängter *poena editi & recogniti*, oder woferne der *tenor documenti* noch nicht bekannt, *sub poena confelli & convicti*. Auf besseren Beweis soll hingegen so wenig, als blos *interlocutorie* auf Beweis und Gegenbeweis in *terminis generalibus* erkannt, sondern daserne auf Beweis und Gegenbeweis zu erkennen nöthig, das *thema probandum cum termino probatorio peremptorio* vorgeschrieben, und durch ein *summarisches* Verfahren weiter fortge-

se.

setzet, und wenn dieser Beweis absolviret, ohne Disputir-Gesäße, hierauf binnen obgenannter Frist das Urtheil definitive entweder pure oder sub conditione iuramenti necessarii gefället, selbiges gehörig publiciret, und es hierbey, ohne alle Rechtsmittel, gelassen werden, ausser in denen Fällen, worinn die Geseße solches nahmentlich und ausdrücklich erlauben. Woneben jedoch die Herrn Schiedsrichter bey jeder einkommenden Handlung dahin sehen werden, ob darinn alles und jedes, was die essentialia processus betrifft, gehörig in Acht genommen worden, wiedrigensfalls das exhibitum sofort mit umständlicher Weisung zurück gegeben, um ehender im Process weiter nicht fortgefahren werden soll, bis die Handlung rechtmäßig eingerichtet, welche sodann bey obiger Strafe und binnen obiger Zeit, der Weisung gemäß eingerichtet werden soll.

4) Zur Gelebung dieses Ausspruches soll ein jeder unter einer abgeredeten Strafe von 500 thlr. schreiben fünfhundert Reichsthaler in alten Louis-d'or, zu 5 thlr. gerechnet, verbunden, und dem andern Theile anheim gestellet seyn, ob er diese Summe einfordern, oder gehörigen Orts um sträckliche execution nachsuchen will, gestalten letzteren Falls wir uns wechselseitig, aller uns zustehende exceptionem begeben, und wollen vielmehr, daß wieder den renitenten auf Uebergabe dieses compromissi und der Compromiss-Acten nebst dem Urtheil sofort ohne weiteren Process

cess mit gerichtlicher execution verfahren werden solle.

5) Zur Sicherheit aller dieser Verabredungen setzen wir unser sämtliches gegenwärtiges und zukünftiges Vermögen überhaupt, insbesondere aber ich N. mein Bohn- und Brauhaus 2c. und ich N. den grossen Garten 2c. zum Unterpfande ein, und wollen ad effectum hypothecae publicae hierüber obrigkeitliche confirmation gebührend suchen.

6) Daneben machen wir die erwählten Schiedsrichter uns anheischig, uns auf vorbemeldete Weise der Sache zu unterziehen, dieses compromiss in allen auf das sorgfältigste zu befolgen, widerigenfalls aber ein jeder eine Strafe von 20 thlr. in alten Louisa'dor zu 5 thlr. gerechnet, zu erleiden, geloben und versprechen auch, bey Entscheidung der Sache allen Fleis nach unserm besten Wissen und Gewissen anzuwenden.

Wogegen 7) wir compromittentes einem jeden derer Herrn Schiedsrichter, so der Sache gebührend obgelegen haben werden, nach gefälletem Spruche 100 thlr., gleichfalls in Louisa'dor. nach obigem valeur, zu bezahlen, auch uns mit demjenigen, so wieder sein Verschulden an dem arbitrio behindert wird, uns zu dessen Zufriedenheit abzufinden versprechen; Dahingegen derjenige, so sich ohne Grund dem arbitrio entziehet, auch

auch gar keine Vergütung zu hoffen, sondern vielmehr die §. 6. abgeredete Strafe zu erlegen hat. Nachdem nun alles dieses wissentlich und wohlbedächtlich also von uns abgeredet, so haben wir die compromittentes sowohl, als die Schiedsrichter dieses Instrument eigenhändig unterschrieben und besiegelt. So geschehen zc.

TITVLVS X.

DE

DONATIONIBVS INTER VIVOS.

§. 117.

De donationis idea et speciebus.

Donatio est pactum legitimum unilaterale, domini translativum, quo liberalitas, in alterum acceptantem, confertur (a). Olim non nisi traditione (b) perficiebatur, indeque modis acquirendi annumerabatur; (Iurisprud. extrai. §. 203.) Sed Iustinianus eidem pacti legitimi vim tribuit, ex quo titulis dominium translativis, lucratiuis tamen, annumerata est. Summa divisio est haec: vel inter vivos vel mortis causa celebratur. De illa hic, de posteriori titulo sequenti; Vtraque vel remuneratoria (c) est, vel simplex. Illa titulum onerosum imitatur, non haec. Donatio alia est omnium bonorum, alia particularis. Denique etiam in simplicem & donatio-

nem ante nuptias dispescitur. Tandem l. pura est l. per conditionem diem vel modum suspenditur.

(a) L. 19. §. 2. et L. 29. pr. D. de Donat. (XXXIX. 5.) L. 10. C. ibid. (VIII. 54.)

(b) Vid. L. 35. §. vlt. C. de Donat. (VIII, 54.) Ex hoc principio decisio L. 2. §. 6. L. 19. §. 3 et L. 25. L. 35. §. 1. D. h. lucem accipit.

(c) L. 27. D. ibid. L. 25. §. 11. D. de petit hered. (V. 3.) minime vero benemerita ita comparata esse debent, ut ad remunerationem agi possit, sed sufficit obligatio imperfecta ad remunerandum.

§. 118.

De personis et de obiecto.

Donare possunt, qui alienare et de re disponere valent. Speciatim prohibitaee sunt: 1) donatio inter coniuges (a), 2) Magistratui facta, etiam in bona causa (b), 3) a milite focariis facta (c). quod tamen hodie vix observatur, 3) inter patrem et filiumfamilias, nisi a) donatio morte patris confirmata sit, vel b) peculium castrense efficiat (d). 4) Filiusfamilias ex bonis, quorum liberam dispositionem non habet, regulariter non donat, nisi a) ex iusta causa, et b) consensu patris l. expresso, c) vel praesumpto (e). 5) Tutor alienare non potest, multo minus donare, nisi donatio species debiti sit (f). 6) Debitor obaeratus nec alienare, proinde nec donare valet (g). Donationis acceptatio et Iure romano requiritur,

tur, (b) et naturae pactorum conuenit. Accipere autem potest quilibet, etiam alius pro alio, modo interesse habeat (i); et nihil impedit, si accipiens illam speciem sibi habere nequeat e. g. piuum corpus rem immobilem absque amortizatione, cum aequipollens praestari possit. Acceptatio etiam implicite fit, per asseruationem instrumenti donationis, vel traditionem ipsius rei donatae. *Res et facta* obiectum donationis constituunt, quae alienari possunt, ita tamen, ut si 500. solidos excedat, excessus non nisi praeuia insinuatione iudiciali valeat. (Iurisprud. extraiud. §. 197. seq.) Tam res singulae, quam omnia bona praesentia et futura donari possunt, (k) modo hoc casu donator sibi de alimentis prospiciat, (ibid. §. 201.) ita, ut primum illud detrahatur, quod creditoribus debetur (l). Indistincte autem donator beneficio competentiae gaudet (m).

(a) t. t. de donat. inter vir. et vxor. (XXIV. 1.) t. t. C. eod. (16)

(b) L. 2. C. de don. int. vir. et vxor.

(c) d. L. 2. C. de don. int. vir. et vxor.

(d) L. 1. §. 1. D. pro don. (XLI, 6.) L. vir. C. de impub. et al. substit. (VI, 26.)

(e) L. 7. pr. et §. 1. 2, 3. L. 9. §. 2. D. de donat.

(f) L. 12. §. 3. de adm. et per. tut. (XXVI, 7.)

(g) L. 17. D. de m. c. donat.

(b) §. 2. I. de donat. (II, 7.) L. 10 L. 19 §.

3. L. 26, L. 32. L. 35 D.

L. 10. C. ibid. L. 55 D. de O et A. (XLIV. 7.)

Quod adeo verum, ut Architecti Iuris Romani etiam in m. c. donatione ac-

ceptionem desiderauerint.

desiderauerint. L. 1. C. de castrens. pec. (XII, 37.) L. 25. C. de donat. inter vir. et vxor (V. 16) In remissione autem debitorum desideratur acceptatio L. 53. D. Solut. (XLVI 3.) L. 47. de O et A. (XLIV. 7.)

(i) Arg. L. 3. C. de donat. quae sub modo (VIII, 55.) Sic tutor pupillo recte donat, absque speciali acceptatione pupilli, cum duplicem personam repraesentet. §. 4. de inut. stip. L. 3. C. de inut. stip. §. 18. 19. I. de V. O

(k) L. 35. §. 4. C. de donat. L. 8. C. de revoc. donat. (VIII, 56.) L. 17. §. 1. D. quae in fraud. Cred. (XLII, 8.)

(l) L. 12. D. de donat. L. 19. §. 1. L. 49. 50. D. de re iud. (XLII, 1.) L. 54. D. sol. matrim. Inde vana est Cautela *Strykli* S. III. c. 9. §. VII. de suscipiendo aere alieno.

(m) d. L. 12. L. 33. pr. D. de Donat. d. L. 19 et 49 D. de re iud. §. 38. I. de act. (IV 6.) Haec tamen non aliter vera sunt quam si ipse donatarius ad implendam donationem agat. Si tertius delegatus agat, cessat beneficium competentiae. L. 33. cit. §. ult. Alia exceptio est in dote ab extraneo promissa, regulariter vero competit patri. L. 84. D. de Iure dot. Pugnat tamen cum L. 33. ibid.

§. 119.

De capitibus conuentionis.

Donatio solo consensu expresso vel tacito constat, nec aliter scripturam desiderat, (a), quam si confirmationis necessitatem secum habeat. Titulum praeter liberalitatem non exigit (b), quae, cum in dubio non praesumatur (c), distinctim exprimenda. Quatenus tamen donator se non praecise in certa cau-

causa impulsiva fundat, causam consultius omittimus, cum alias saepe falsa causa, de qua non constat an scienter adiecta, litis occasionem praebeat (*d*). In donatione remuneratoria, vtiliter causa plenissime adiicitur, quia donatarius tunc demum titulum quasi onerosum inde adstruere, donatur vero ex errore facti facilius donationem reuocare possit. Deinde res donata distincte determinanda, cum in dubio quam minimum donatum praesumatur; vbi cauendum, ne inofficiosa sit donatio (*e*). Denique etiam vel simul tradatur, vel terminus traditionis exprimitur, qui licet ad mortem donatoris vsque extendatur, non efficit donationem mortis causa, modo animus donandi purus sit (*f*); Quodsi vero donationem, conditione, modo, vel superuenientia liberorum restringendi animus est (*g*), vt hoc sedulo exprimitur, et vt casu existente dominium ipso iure ad donatorem redire debeat, vtiliter cauetur (*h*). Ingratitudinis causas speciales, praeter legales, non minus salubri consilio enumeramus, quae maximas saepenumero pariunt lites. Cum autem ius reuocandi donationem tantummodo donatorio non eius haeredi, nisi actio praeparata sit, vel omnis vindicta excludatur, competat, etiam hoc intuitu consulto haeredi conceditur reuocandi potestas. Hisce ita ex parte donatoris determinatis, sequitur acceptatio donatarii, cum promissione seruandae conditionis et modi, vbi intuitu alimentorum forsan reseruatorum summa praecautio opus

est, vt hypotheca in immobilibus constituatur. Donatarii vero interest, vt, maxime in donatione remuneratoria, sibi euictionem vel vsuras, quae simpliciter non competunt (i), promitti curet, et vel confirmatione vel insinuatione sibi proficiat, in casibus vbi vna vel altera requiritur (Iurisprud. exrrai. §. 38. in fin. et 197. seq.)

(a) L. 53. D. de R. I. L. 2. §. 1. D. pact. (II, 14) L. 26. D. de probat. (XXII, 3.) L. 2. 6. C. de revoc. donat. (VIII, 56) Aliud secundum L. 27. C. ibid. quod postea muratum in L. 2. 9. 34. et 35. §. 3. C. ibid.

(b) L. 7. pr. L. 29. pr. D. de donat. Ita vt si causa intercedat, non est donatio sed contractus inno- minatus L. 19 §. 1. 5. et 6. D. de donat.

(c) L. 25. D. de probat. nisi pietatis ratio aliam interpretationem sua- deat. L. 34. D. de Neg. gest (III), 5.) L. 13. §. fin. de donat. interv. et vxor. (XXIV. 1) Re ex alio titulo tradita, licet verba retinendi adiciantur, non colligitur donatio, vti elegans decisio est L. 31. §. 3. h. t. Regulae interpretandi dubiam do-

nationem traduntur se- quentes in L. 35. C. de do- nat: 1) Si pondus argen- ti absque alia determina- tione promissum, in va- sis, non tamen in peiori massa; 2) Si redditus ex possessionibus promissi, fundi vero non additi, nec optimi nec pessimi dari possunt; 3) Idem est in seruis donatis; 4) Si quis argentum vel seruos do- nauerit, idque eosue, vel non tantum habeat, ar- gentum eiusdem bonitatis pro singulis vero seruis deficientibus 15. solidos soluere debet. In rediti- bus autem in 15 annos aestimationem praestat.

(d) L. 17. §. 2. L. 72. §. 6. D. de condit. et de- monstrat. (XXXV. 1.) §. 3. l. de leg. (II, 20.) maxime cum affectionis gratia etiam meretrici do- nare liceat. L. 5. D. h. t.

(e)

(e) L. 87. §. 3. D. de leg. 2 t. t. C. de inofficiosa donat. (III, 29.)

(f) L. 42. §. 1. D. de m. c. donat. (XXXIX. 5) L. 16. D. de donat. L. 45. §. 3. L. 46. pr. de V. O.

(g) L. 1. pr. L. 19. §. 5. et 6. D. de donat. Eleganter ICTus in L. 2. et 3. D. h. t. inter causam et

conditionem distinguit. Perfecta vero donatione amplius non admittitur restrictio. L. 4. C. de donat. quae sub modo (VIII, 55.)

(b) L. 1. C. de donat. quae sub modo.

(i) L. 22. D. de donat.

§. 120.

De reuocatione donationis.

Reuocatur perfecta donatio: 1) propter ingratiitudinis causas sequentes: a) iniurias atroces, b) illationem manuum impiarum, c) si iacturae molem ex insidiis suis ingerat, quae non leuem sensum substantiae donatoris imponat, d) vitae periculum illatum, e) propter non impletum modum (a). Haec reuocatio tantummodo competit donatori, non vero a) heredi (b), cum vindictam spiret, nisi praeparata, vel ita expresse a donatore heredi concessa sit (c), ut omnis vindictae ratio cesset. b) Matri, quae ad secundas nuptias transit (d), propter odium praesumptum contra liberos prioris matrimonii, non aliter quam ex tribus causis reuocandi potestas datur: 1) propter insidias vitae, 2) illatas impias manus 3) substantiae iacturam. (e) c) Matri viduae autem, quae luxuriose viuit, plane non competit

reuocatio (f). d) Donatio remuneratoria aegre et non nisi ex graui causa reuocatur (g). Reuocatur autem donatio ex tempore ingrati- tudinis in litem deductae (b), et non competit contra tertium possessorem (i). Renunciatio reuocationis ex capite ingrati- tudinis, quia inuitaret ad delin- quendam, nihil operatur. II) Reuocatur exces- sus 500 solidorum (k). III) Ob credita exsoluen- da. (§. 118. n. 6.) IV). Ob beneficium com- petentiae. Non vero a) ob superuenientiam li- berorum, secundum theoriam (l), quamuis pra- xis communiter contrarium admittat β) non propter laesionem (m).

(a) L. 1, 7, 9. et vlt. C. de reuoc. donat (VIII 56.) arg. L. 32. § 4. D. de donat. int. vir. et vx.

(b) L. 7. et vlt. cit.

(c) Ita colligo ex ver- bis finalibus L. vlt. cit. *Etenim si ipse, qui hoc passus est, tacuerit* etc.

Ergo si non tacuerit, he- res agere recte potest, maxime si aliae causae accedant, quae vindictam remouent v. g. Testator in Testamento ait: Und ob mir gleich N nach dem Leben getrachtet, so vergebe ihm doch solches als ein Christ, will aber daß mein Erbe dennoch die dem N. gethane Schenkung nach meinem Tode zu wieder-ru-

fen Macht haben soll, ge- stalten ich demselben alle die Gutheit, und Vorsorge so mir derselbe erwiesen, nicht genug verdanken kan, und es also vor billig halte, ihm die bemeldete Schenkung ebenfalls zuzu- wenden.

(d) d. L. 7.

(e) Auth. quod mater filio C. ibid.

(f) d. l. 7. in fin. quod non correctum per alleg. auth.

(g) L. 34. §. 1. D. de Donat.

(h) L. 7. verbis; *eo die quo controuersiae qua- lecunque principium ius- su iudicantium datur.*

(f) *ibid.* verbis: *Ceterum ea* etc.

(k) L. 34. pr. L. 36 §. fin. C. de donat. L. 21. D. *ibid.*

(l) L. 8 C. de reuoc. donat. singularem nexum patronum inter et liberum respicit. L. 5. C. de inoff. donat. (III, 29.) vero in dem nexum similem: parentis et liberorum emancipatorum, habet. Si quis aliquem restitutione hereditatis ita grauave-

rit, si intra trigessimum annum moriatur, sed liberos interim procreet, cessat restitutionis obligatio, ceu decidit Papin. in L. 102. D. de condit. et dem (112.) et Imp. Valer et (XXXV. I) eumque laudat Iustin. in L. 30 C. de fideic. (VI. 24.) et Imp. Valer et Gallienus in L. 6. C. de instit. et substit. (VI. 25.)

(m) L. 22. D. de Donat.

Formular einer Schenkung unter denen Lebenden.

Ich Endesbemeldeter für mich, meine Erben und Erbnehmen mittelst dieses urkunde und bekenne:

Demnach ich dem Herrn Cajö allhier meine gute Gefinnungen gegen ihn zu erkennen zu geben bedacht gewesen, als habe ich aus eigener Bewegniß, ohne jemandes Anstiften oder Zündthigung demselben hiermit mein auf der N. Strasse zwischen N. und N. belegenes Wohnhaus, samt Hofraum, Hintergebäude, Garten, eingemauerten Kesseln, wie auch mit den darinn befindlichen Meublen, hierdurch unter denen lebendigen unwiederrußlich dergestalt geschenkt, daß ihm dieses Haus nach meinem Tode so fort von meinen
Er.

Erben ohne einige Hinderung oder Abzug, von allen Lasten frey, zu völligem Eigenthum übergeben werden soll, gestalten ich mir bis dahin den Gebrauch desselben vorbehalte, den Herrn Cajum aber von nun an als Eigenthümer erkenne, und gedachtes Haus blos in seinem Nahmen zu besitzen, immitteltst aber mich aller Veräußerung oder Verpfändung zu enthalten verspreche, es wäre denn daß ich ohne mein Verschulden meine übrigen Güter verlöhre, alsdenn soll diese Schenkung als nicht geschehen angesehen werden. Dahingegen aber behalte ich mir ausdrücklich bevor, daß, wofern ich mich zu einer anderweiten Ehe entschließen würde, und Kinder daraus erfolgen, ich selbige gänzlich (vel ita: bis auf den Pflichttheil) zu wiederrufen befugt seyn will. (vel ita: Daneben gelobe ich, daß wenn ich auch gleich zu einer anderweiten Ehe schreiten und Kinder erzeugen würde, so soll nichts desto weniger diese Schenkung bey ihren Kräften bleiben)

Nachdem nun Herr Cajus alles dieses danknehmig acceptiret, so habe ich diesen Schenkungs-Brief darüber ausgestellt, eigenhändig unterschrieben und besiegelt; Es soll auch derselbe zur gerichtlichen Intinuation und zu Erlangung des Eigenthums zur obrigkeitlichen Confirmation befördert, und sodann dieses Instrument dem Hr. Caj. zur Urkunde eingehändiget werden. So geschehen &c.

TITVLVS XI.

DE

DONATIONIBVS MORTIS CAUSA.

§. 121.

Idea m. c. donationis, eiusque species.

Mortis causa donatio est species vltimae voluntatis minus solennis, qua quis rem singularem, in casum mortis, alteri acceptanti ita donat, vt non statim, sed post mortem valere incipiat (*a*). Fit autem mentio mortis varie: I) nullo periculo mortis instante, sed sola mortalitatis cogitatione; II) imminente periculo mortis, ita vt statim fiat accipientis; III) si quidem periculum adfit, sed non ita detur, vt statim fiat accipientis (*b*). E contrario non est m. c. donatio, sed inter viuos, quando moriens pure donat, et mortis tantummodo tanquam termini traditionis mentionem facit. (§. 119.) Ex collatione horum casuum apparet, m. c. donacioni illam tacitam conditionem (*c*) inesse: si donans in illa voluntate ad mortem vsque perseuerauerit. Inde etiam fluctuat hoc negotium inter pactum et vltimam voluntatem; Acceptationem enim cum pactis, formam vero et effectum cum vltimis voluntatibus habet communem, cum iure Legatorum aestimetur (*d*). Inde etiam est, quod ratione personarum nihil aliud hic spe-

speciatim monendum, quam ut ii active et passive ad hoc negotium concurrere possunt, qui testamentum facere, legare et respective hoc modo aliquid acquirere possunt (e), et quidem tempore mortis inspecto (f).

(a) Derivata est definitio §. 1. I. de donat. (II. 7.) L. 35. §. 2, L. 1 pr. D. de m. c. donat. (XXXIX. 6.) ibi: cum quis habere se vult, quam eum, cui donat, magisque eum, cui donat quam heredem suum. Accuratus describitur in d. §. 1 in pr. I. de donat. (II, 7.)

(b) L. 2. D. de m. c. donat. L. 35. §. 4. ibidem.

(c) Ita philosophatur Iulianus in L. I. pr. D. de donat.

(d) §. 1. I. de donat. cit L. 9. L. 15. L. 37. pr. h. t. L. vlt. C. de donat. causa mortis (VIII, 57.)

(e) L. 15 et 25. §. 1. h. t. L. 2. D. de leg. 1. L. 7. §. 4. de donat. Id tamen circa personas probe tenendum, filium familias, licet pater in donationem inter vivos consenserit, mortis causa donare non posse. d. L. 7 §. 5. quod ex superstitione verborum XII. Tab. fluxit.

(f) L. 22. D. h. t.

§. 122.

De forma et capitibus conventionis.

Cum mortis causa donationes ad ultimas voluntates pertineant, intuitu *formae* requiritur; 1) ut quinque testes adhibeantur, nisi privilegiatus testandi modus competat (a), vel iudicialiter fiat, quo casu nulli testes requiruntur (b); 2) ut mortis vel mortalitatis mentio iniiciatur (c); Ex eodem

dem principio ratio reddi potest, cur 3) insinuatio non desideretur (*d*). Quatenus vero eum pactis aequiparatur, requiritur, vt acceptetur (*e*). Quoad materialia tenendum: Per donationem m. c. tantummodo res singulares, non vniuersam hereditatem vel partem intellectualem transferri posse, cum heredis nominatio, et fideicommissum vniuersale non nisi in testamentis recte fiat, id quod etiam per exaequationem cum legatis, et horum rursus cum fideicommissis particularibus, liquet. 2) Deinde nominatum exprimendum, quod non irreuocabiliter conferatur. alias donatio inter viuos inde euadit (*f*). In dubio tamen pro donatione inter viuos praesumendum. 3) Apponi possunt et aliae conditiones suspensivae vel resolutivae, addita cautione Mutiana (*ff*). 4) Quartae falcidiae detractio, Ius accrescendi prohiberi, et a substitutione eximi potest, quae alias locum haberent (*g*). 5) Vel verbis tantummodo vel accedente traditione fit, quae tamen naturam tituli reuocabilis sequitur (*b*).

(*a*) L. vlt. §. vlt. C. de Cod. Huius numeri defectum non supplet iuramentum donantis.

(*b*) L. 31. C. de donat.

(*c*) §. 1. I. de donat. L. 2. 6. L. 35. §. 4. D. de m. c. donat.

(*d*) L. vlt. C. de don. c. m.

(*e*) §. 1. I. de donat. L. 38. D. de m. c. donat. Absenti et ignorantibus non fit, nisi sub clausula codicillari; Etiam per nuntium et epistolam recte acceptatur donatio.

(*f*) L.

- (f) L. 27. 35. D. de m. c. donat. 5 et 12. C. ad L. falcid. (VI, 49.) L. vii. §. 14. C. de caduc. toll. (VI, 51)
- (ff) Nov. 22. c. 44. §. vlt. (g) L. 10. D. h. t. L. 2. C. de donat. c. in L. manumiss. (XL, 1.) (b) L. 15. in fin. de

§. 123.

De effectibus.

Donatio mortis causa, quae ob certum aliquod periculum facta est, ipso iure, absque revocatione expressa, effectu destituitur, si donator periculum effugerit (a). Quae autem mortalitatis tantummodo cogitatione, vel sub generali mortis mentione inita fuit, ea ex natura cuiuscunque ultimae voluntatis pro lubitu expresse et tacite reuocatur (b), non reuocata autem ante mortem, post mortem effectum sortitur dominii, absque traditione (c), modo donatarius donatorem supervixerit (d). A legato in eo differt: a) quod ignorantibus non fiat, (§. anteced. note.) b) non pendeat ab hereditatis aditione (e), et c) non amittatur per impugnationem testamenti (f), cum per se subsistat.

(a) d. §. 1. I. L. 29. D. h. t., imò dum hoc pendet, an conualescere possit donator, reuocari potest. L. 16. D. ibid.

(b) d. §. I. L. 30, 32. D. h. t. L. 4. D. de adim. vel transfer. leg. Per pa-

ctum enim de non reuocando transit in donationem inter vivos, ubi nulli testes requiruntur L. 27. D. de m. c. don.

(c) L. 2 D. de publiciana in rem act.

(d) Inde

(d) Inde vtile est, vt donator etiam in haeredem donatarii, licet hic donatorem non superuiuat, conferatur. Si vero *pariter* h. e. simul decedant, qui sibi inuicem donauerunt, neutrius haeres petet. L. 25. §. 1. D. h. t.

(e) Arg. L. 25 et 32. D. de m. c. donat.

(f) L. 5. §. 17. D. de his quae vt indignis.

Formular einer Schenkung von Todes wegen.

Ich Endesbemeldeter mittelst dieses urkunde und bekenne:

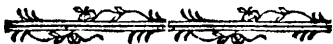
Demnach ich eine weite und mit einiger Gefahr verknüpfte Reise nach N. zu unternehmen genötiget werde, mithin es seyn könnte, daß ich auf derselben versterbe, gleichwohl ich mein Münz- und Naturalien-Cabinet dem Herrn N. vor allen andern gönne; Als habe ich aus freyer Bewegung in Gegenwart unten benahmter fünf Zeugen gedachten Herrn N. von Todeswegen hiermit ermeldetes Münz- und Naturalien-Cabinet, wovon ich demselben sofort die Catalogos zugestellet, nebst denen dazu besonders gefertigten Behältnissen und denen zu deren bequemern Gebrauche gewidmeten Büchern und Instrumenten, namentlich auch dem Microscopio simplici und composito anglicano dergestalt geschenkt, daß wenn ich auf dieser Reise Todes verfahren würde, gedachter Herr N. solches alles zu völligen Eigenthum haben und ihm ohne Abzug der Falcidiae

R

oder

oder Trebellianicae, von meinen Erben verabs-
 folgt werden soll. Daferne aber gedachter N.
 vor mir versterben solte; will ich doch, daß diese
 Schenkung von Todeswegen auf gleiche Weise
 seinem ältesten Sohne Balthasar N. zu Statten
 kommen soll. Wenn ich aber demnächst am hie-
 sigen Orte wieder angelanget bin, so soll diese
 Schenkung sofort gänzlich aufgehoben und erlo-
 schen seyn, gleichwie ich mir auch sonst überhaupt
 hiermit vorbehalte, nach Willkühr eine Aende-
 rung zu machen, und diese Verordnung aufzu-
 heben.

Nachdem nun auch der Herr N. diese Schen-
 kung unter obigen Bedingungen dankbarlich an-
 genommen, als ist dessen allen zur wahren Ur-
 kunde dieser Schenkungs-Brief darüber verferti-
 get, von mir und denen Zeugen nach geschehener
 Vorlesung, und wohlverstandnem Inhalte ei-
 genhändig unterschrieben und besiegelt, welcher
 sodann dem Hr. N. zur Beglaubigung eingehän-
 diget werden soll. So geschehen ic.



TITVLVS XII.

DE

TRANSACTIONIBVS.

§. 124.

Definitio et species.

Transactio est *conuentio onerosa bilateralis de controuersia componenda* (a). Iure Romano fiebat: 1) *pactio* ad effectum tantummodo exceptionis (b), 2) *stipulatione* ad effectum actionis ex stipulatu (c), 3) *contractu innominato* (d), quo casu actionem praescriptis verbis producit. Ex *obiecto* diuiditur: A) in generalem (e), de omnibus litibus, iam motis, et specialem (f), de certa et determinata controuersia conceptam; B) in publicam et priuatam: *Illam* mox recessus inter status et Imperantem, sanctio pragmatica, Pacificatio (Friedens = Schlus) audit. Hae de causis privatis sunt conceptae; Ex *firmamentis* transactioni additis diuiditur C) in iuratam (g), cuius violationem infamia maior sequitur, et non iuratam; D) in poenalem et non poenalem (h). Denique *ex auctoritate* E) in iudicalem (i) et extraiudicialem, quarum illa in causis publicis, maxime si liberae gentes concernat, exulat. Transactioni aequiparatur Iuramenti delatio (k), et compromissum; Differt autem ab eadem pactum remissorium.

R 2

(a) L.

(a) L. 1. 38. D de
transact. (II, 15.) L. 2,
19. C. ibid. (II, 4.)

(b) L. 2, 9. §. ult. L.
15. D. L. 17. C. ibid. L.
122. §. 5. de V. O. (XLV,
1.)

(c) L. 2, 4, 5. D. ibid.
L. 6, 33, 37, 40 C. ibid.

(d) L. 6. 33. C. ibid.
Sed hae distinctiones ho-
die exulant.

(e) L. 12. D. L. 29. C.
ibid.

(f) L. 9, 12 D. L. 31,
C. ibid.

(g) L. 41, 42. C. ibid.

(h) L. 15. D. ibid.

(i) L. 28 C. ibid. Iu-
dex tam ordinarius quam
delegatus absque speciali
commissione omni modo
transactionem promouere
debet, principaliter in
primordio litis, postquam
aliquaqualiter de iuribus par-
tium informatus est; alias
competit exceptio non-
dum tentatae amicabile
compositionis. Saepius
hoc tentamen, etiam ex
officio, in progressu litis,
reiterari potest.

(k) L. 2, 31, de Iu-
re iur. (XII, 2.)

§. 125.

[De personis.

Transigere possunt, qui tam in genere, quam in specie de obiecto litis, disponendi facultatem liberam habent. *Tutor* de rebus immobilibus non nisi praeuia causae cognitione et decreto valide transigit (a), (Iurisprud. extrai. §. 157. n. 1.) de reliquis autem rebus, absque hac quidem legis solennitate, sed non nisi ex magna causa (b). *Mandatarius* indistincte non nisi ex speciali mandato valide transigit (c). Idem Iuris est in *litis consorte* (d), qui quidem pro sua parte, non vero ratione reliquarum partium valide transigit, nec maiora hic obtinent. *Pater* non transigit de rebus filiorum emancipato-
rum

rum (e), de rebus autem filiorumfamilias, qui in potestate sunt, aduentitiis transigit ex iusta causa, adhibito liberorum consensu, si eius aetatis sint, ut consentire queant (f).

(a) L. 22. C. de admin. tut. (V, 37.)

(b) L. 54. §. fin. L. 56. §. 4. D. de furt. (XLVI, 2) l. 46. §. fin. D. de admin. tut. (XXVI, 7.)

(c) L. 60. D. de proc. (III, 3.) l. 17. §. fin. D. de iureiur. (XII, 2.) Exceptio est in eo, cui libera administratio concessa. L. 58. D. de procurat. c. 4. de proc. in 6.

(d) L. 3. pr. L. 9. pr. D. de transact. L. 1, 26. C. h. t. ubi elegans casus de matre, quae transigit de statu, qua vero transactione praepiudicium non inferitur liberis L. 63. D. de re iud. L. 2. C. int. al. Obstare videtur l. 14. h. t. Sed ibi dubium erat, ex quibus partibus heredes sint, quod ante omnia vel transactione vel via Iuris ad finem perducere debebat, antequam agere poterant. Porro dubium mouet L. 7. §. 1. D. ibid. Sed ibi

agitur de transactione, quam debitor principalis, fideiussore conuento et condemnato, iniit. quae valet, cum eadem causa sit. Regula in §. tradita eatenus vera, ut nequidem transigens, heres tertii non transigens factus, exceptione transactionis summoueri queat. Maxime obstare videtur L. ult. D. h. t. Ibi debitor ignorans emtori hereditatis transactionem excipiendo opponit, quam cum venditore iniit; item quam debitor ignorans cum fideiussario iniit transactionem, excipiendo opponit fideicommissario: Sed salua res est; venditor subtili iure manet heres, et emtori tantummodo ad interesse tenetur; debitor ignorans autem iure solutionem praestitit.

(e) L. 10. D. de transact.

(f) L. ult. §. 3. 4. C. de bon. quae lib. (VI, 60.)

§. 126.

De obiecto transactionis.

Transigi potest de rebus, de quibus alienatio procedit et compromissum; Ergo 1) *de causis privati arbitrii (a)*, 2) *de quibus ex speciali Legis prohibitione transactio non interdicta.* Quoad prius transactio contra matrimonium certum non admittitur. Quoad posterius vero excipiuntur: 1) relicta per testamentum, non inspectis tabulis, quae non nisi iudicalem admittunt transactionem (*b*), 2) Delicta publica non capitalia, privata (*c*) et adulterium (*d*), 3) Alimenta futura, de quibus non nisi autore Praetore transigere licet, (Jurisprud. extrai. §. 185.) 4) Transactio nihilo vel aliquo dicis tantummodo gratia dato vel remisso vel retento non valet tanquam transactio (*e*), bene vero tanquam pactum remissorium, quem in finem utile est, ut hoc casu adiiciatur, quod valere debeat tanquam pactum remissorium (*f*). 5) Transactio super re iudicata (*g*), et ubi neque appellatio, neque restitutio in integrum integra est, Iure Romano non admittitur, bene vero hodie propter difficultatem executionis. 6) Super re certa et iuramento decisa nulla transactio, bene vero pactum remissorium admittitur. Ut autem dubia vocari possit, sufficit timor litis (*h*) 7) Transactionum quaedam *favorabiles* siue urgentes sunt (*i*), quae omni modo a Iudice promoveri debent, ubi scil. litium prosecutio scandali cau-

causam praeberet, quod contingit: a) in causis iniuriarum parochi et parochianorum, quae sententia principis ex plenitudine potestatis lata dirimendae et saepe propter salutem animarum conducit, ut eiusmodi Pastor translocetur et quidem in deteriorem conditionem si auctor rixae sit, vel vindictae nimium indulserit, b) in causis liberorum et parentum, et ubi alius reverentiae respectus haud absimilis adest, c) In causis exiguis, ubi litis sumtus quam maxime obiectum litis superarent, ubi Iudici non dene-ganda potestas, ut transactione locum non inveni-ente, ex arbitrio litem statim sententia di-rimat, et v. g. reum in dimidiam partem con-demnet absque vlla probatione, quod passim expresse ita cautum est.

(a) C. 4. X. de pa-ctis (I, 35.) c. 5. de rer. permut. (III, 19.) c. 4. 7, 8, 10. X. de transact. (III, 36.)

(b) Secundum Theo-riam nihil verius, L. 6. D. de transact. collata et explicata ex L. 1. §. 1. D. quemadm. testam. aper. (XXIX, 3.) Et si transactio super fidei-commissio generaliter fa-cta, postea autem codicilli reperiantur, id quod minus ex transactio-

ne accepit, pei adhuc po-dest, non obstante quod alias transactio per nou-iter reperta instrumenta infringi nequeat (§. 128.) Huius iuris ratio later in L. 5. D. quemadm. test. aper. Publicae enim in-teresse rei crediderunt Romani, testamta ser-vari. Porro et haec ratio accedit, quod ante inspe-ctionem tabularum dici nequeat, an res dubia an certa sit, ex qua confide-ratione tamen validitas transactionis diiudicari debet.

debet. In praxi tamen contrarium seruatur.

(c) Romani hac in re iusto mitiores super delictis capitalibus transigendi facultatem concesserunt, arg. L. 1. D. de bon. eorum qui ante sentent (XLVIII, 21) vbi de corruptione aduersarii L. vii. D. de praeuaricat. (XLVII, 15.) L. 18. C. de transact. et quidem quia ignoscendum putarunt ei, qui sanguinem suum qualiter qualiter redemptum voluit; quod in facinorosis et poenam promeritis, crudelem erga Rempublicam, saepe etiam praecepta diuina, misericordiam sapit. Hodie hoc ius non sequimur. In delictis non capitalibus publicis neque accusatori transactionem permiserunt, quin in crimen falsi cadat, neque reo. conf. LL. citt. Confessi et conuicti poenam sibi persuadent plurimi, prouocantes ad art. 31, 44. C. C. C., vbi nihil de hac re, et Nemesis Carolina ab hac sententia in tantum aliena est, vt ad torturam et corporis

delicti et indiciorum sufficientiam desideret. Art. 6. et arg. Art. 25. coll. cum Art. 27. ita formato ratiocinio: Fuga propter delictum malam conscientiam magis prodit, quam transactio; iam vero fuga sola ad torturam non sufficit; ergo nec transactio. Posito vero casu, malae conscientiae indicium in quibusdam transactionibus adesse; hoc tamen semper causam transactionis efficere, nemo vniuersaliter asserere audebit. Quae cum ita sint, argumentum a particulari ad vniuersale fallax formatur, et contra illam exactitudinem probationis peccatur, quae in causis criminalibus semper adesse debet. In delictis denique priuatis distinguunt Romani an ciuilliter an vero criminaliter agatur. Illo casu permittunt transactionem, quoad interesse priuatum, L. 54. §. fin. L. 56. §. 4. D. de Furt. L. 13. C. eod. quoad infamiam vero habetur confessus et conuictus. L. 4. §. fin. L. 5. L. 7. et seq. D. de

D. de his qui not. infam. (III, 2.) Si vero criminaliter agatur, transactio similiter locum non habet. L. ult. D. de praevaric. (XLVII, 15.) Sed distinctio in publica et priuata delicta, in sensu Iuris Romani, catenus cessat, vt neque furtum, neque rapina, sed tantummodo iniuria et damnum iniuria datum, suo tamen modo, delictis priuatis adscribatur. Proinde haec Iuris Romani scita foris nostris non nisi incongrue applicantur. Sic potius rem tene: de interesse peccuniario priuato semper et in omnibus omnino delictis pacisci licet, absque infamiae effectu ciuili; de poena vero, quae hodie semper publica est, nunquam; cum haec satisfactionem Reipublicae, per consequens quasi interesse alienum, constituat. Contra naturam et ideam transactionis *Carpzouius* transactionem cum Iudice, et quidem superiori, non inferiori admittit, in Praxi rer. crim, P. III. Qu. 148. p. 15.

(d) De adulterio ideo transactio non est permiffa, quia in aliud delictum, lenocinii scil. incideret coniux laesus, d. L. 18. C. de transact. L. 10. C. ad Leg. Iul. de adult. (IX, 9.) L. 14. pr. D. ad L. Iul. de adult. (XLVIII, 5.)

(e) L. 38. C. de transact.

(f) L. 1. D. de transact.

(g) L. 7. pr. L. 11. D. de transact. L. 28, 32. C. de transact. L. 23. §. 1. de Condict. indeb. Si post rem iudicatam transigitur, non perimitur res iudicata, id vero, quod datum est, rem iudicatam releuat, id est in compensationem venit L. 7. §. 1. de transact.

(b) L. 2 C. de transact. Obstat videtur L. 11. C. ibid., cum ibi duo fratres de fideicommissio reciproco transigant valide. Sed specialis ibidem inseritur ratio: *quod fratrum scil. concordia, remoto captandae mortis alterius voto improbabili retineatur.*

§. 127.

De capitibus transactionis et instrumenti structura.

Tam ad meliorem intellectum totius transactionis (a), quam ut occurratur exceptioni non cogitatorum (b) et deficientis causae dubiae, utile est, 1) ut praemittatur: historia litis per transactionem sopitae cum ratione mouente, si quae specialis adsit. 2) Ponatur distinctis paragraphis, quid ex vna, quidue ex altera parte iam praestari debeat, quidue remitti vel retineri, quod parcius iuramento firmandum. 3) Si plures lites super rebus non fungibilibus vel iuribus transactione componendae veniunt, et ea, quae praestari debent, non per auersionem determinari queant, necesse est, ut in singulis litibus dicto modo procedatur. 4) Disponatur expresse, quid iuris esse debeat, si transactio non impleatur, quo casu vel poena conuentionalis (c), vel pactum Commissorium (§. seq.) utiliter constituitur. Illud suadendum, si propter lites per pactum commissorium resuscitandae difficultatem partes magis praeoptant, ut lis funditus sopiatur, quam ut transactione sublata, et lite in pristinum statum deducta, restauretur. Quodsi autem commissoria conuenticio partibus magis arrideat, expresse adiicienda est, et quidem sub clausula resolutiua. 4) Renunciatur liti et causae, eo fine, ut si in lite diffusa forsan haec vel illa quaestio non tacta sit per

per errorem, nihilominus sopita habeatur. Si cum minoribus, vel quae iis comparantur, corporibus res sit, vtiliter restitutionis auxilio, mediante iuramento, renunciatur. Renunciatio vero laesionis nullam vtilitatem habet. 5) Accedat confirmatio Iudicis rei sitae, quatenus de rebus immobilibus transigitur. Non tam confirmatio, quam insinuatio appellari meretur, si partes extraiudicialem transactionem Iudici tempestive, ne in causa vltius procedatur, indicare debent. Interim notandum, scripturam hic non nisi probationis gratia interuenire (d).

(a) Transactiones sunt strictae interpretationis. L. 3. L. 12. D. de Transaction. L. 3. C. ibid. et intentio paciscentium praecipue spectanda; quodsi itaque simulata emtio venditio inita, reuera autem transactio sit, infectis habitis, quae simulate gesta sunt, fictum

pretium peti nequit. L. 21. C. de transact. Huc etiam pertinet L. 24. ibid.

(b) L. 9. §. 1, 3, D. de transact. L. 29. collat. cum L. 3. et 31. C. ibid.

(c) L. 15. et 16. D. de transact. L. 37. C. ibidem.

(d) L. 5 et 28. pr. C. de transact.

§. 128.

de effectu transactionis eiusque reuocatione.

Transactio rite inita habet vim rei iudicatae (a) proinde ex regula neque propter nouiter reperta instrumenta (b), excepta causa pupillari et Reipublicae (c), neque per Rescriptum Principis (d), neque sub velamento indebiti con-

conditionis, quasi nulla litis causa fuerit (e), rescinditur. Et quatenus tanquam contractus innominatus vel conuentio onerosa (§. 124.) consideratur, locum non habet rescissio, ex capite laesionis enormis (f), vel poenitentiae (g); bene vero euictio praestanda (b). Recte autem rescinditur transactio: 1) ex falsis instrumentis inita, licet iuramento firmata, reliquis articulis transactionis saluis, qui falsis instrumentis non sunt superstructi (i), 2) ex causis communibus (k), quae consensum vitiant, (§. 6.) 3) mutuo dissensu (l), 4) per contrauentionem alterius partis (m), vbi maior, qui transactionem iuratum per inuocationem Nominis diuini, vel per salutem Principis firmatam, violauit, infamia notatur, actionem perdit, poenam conventionalem soluere, acceptaque restituere ei tenetur, qui intemerata pacti iura seruauit (n). Hodie violator transactionis iuratae tanquam periurus punitur, si ante iuramentum de vitando periurio admonitus fuerit; alias extra ordinem (o). 5) Si euidens calumnia ante impletam transactionem appareat (p).

(a) L. 9, 10. 20. C. de transact. L. 2. 31. D. de iureiur. (XII. 2.)

(b) L. 31. D. cit. Nisi alter dolose documenta subtraxerit, quo casu exceptio transactionis per replicationem doli elidi-

tur. L. 19. C. de transact. Porro nouiter reperta testamentis vel codicilli transactionem non impediunt eius, quod magis in iis est, quam in transactione (§. 126.) c. 1. X. de transact.

(c) L.

(c) L. 35. D. de re iudic. (XLI, 1.) L. 3. C. de iure Reipubl. (XI, 29.)

(d) L. 16. C. de transact.

(e) L. 33. 25. C. ibid. L. 65 §. 1. de condict. indeb. (XII, 6.) L. 6. C. de iur. et facti ignor. (I, 18.)

(f) L. 78. §. fin. D. ad SCtum Trebell. (XXXVI, 1.) cit. L. 65.

(g) L. 10. L. 39. C. de transact.

(h) L. 33. C. ibid.

(i) L. 42. C. ib. L. 1. C. si ex falsis instrument. (VII, 58.)

(k) Dolum alias conventionem vitare, certi iuris est. Obscura itaque est L. 22. C. de transact. vbi: *ad rescindendam transactionem de dolo contestatio non sufficit.* Sed Contestatio hic idem est, ac allegatio i. e. nudum assertum, probatione destitutum, et vocabulo hoc sensu sumto, decisio est plana. Sic L. 34. C. ibid. supponit scientiam laesionis, et inde inferitur, volenti non fieri injuriam, spem vero

hereditatis pacto non acquiri, cui similis est casus L. 25. ibid.

(l) L. 14. C. de transact.

(m) Ibid L. 40. ibid. Ostare videtur L. 7. C. ibid. vbi actio ad interesse conceditur Sed haec etiam competit, si saluam esse vult transactionem. L. 14. enim expresse praesupponit, alterum etiam a transactione recedere velle. Nec magis obstat L. 17. C. ibid. cum datum repeti, *salua transactione* nequeat, nisi hoc in conventionem deductum. Eodem modo dubium L. 28. C. ibid. soluitur et sententiam nostram egregie confirmant verba L. 40. C. ibid. vbi: *Si aduersarius hoc maluerit.* Vno vero electo post constitutum iudicium alterum amplius eligi nequit.

(n) L. 41. C. ibid.

(o) Ita interpretandus art. 107. C. C. C., quamvis in praxi indistincte in iuramentis, conventionibus adiectis, poena ex-
traor-

traordinaria irrogetur.
Krefs ad d. Art.

(p) L. 65. §. 1. D. de
cond. indeb.

Formular.

Zu wissen sey hiemit: Als zwischen hiesiger Fürstl. Cammer an einem, und des verstorbenen Ober-Amtmanns zu L. Johann Gabriel C. nachgelassenen Erben am andern Theil, bey Fürstl. Justiz-Canzeley hieselbst deshalb Procels geführt worden, daß Fürstl. Cammer bey Endigung der Pacht des Amts Anno 1720. einen Quartal Pacht Termin von Ostern bis Johannis gut zu thun sich geweigert, die C. . . sche Erben aber solchen Pacht Termin, nebst dem Interesse morae seit 1720. von Fürstl. Cammer gefordert: Und dann bey dem Durchlauchtigsten Fürsten und Herrn Herrn N. der Ober-Commissarius Anthon Christoph C. für sich und in Vollmacht seiner übrigen Mit-Erben unterthänigst angesuchet, so wohl diese Rechts-Sache, als auch die zwischen der Fürstl. Cammer und ihm in specie bey dem Fürstl. Hofgerichte in Rechten befangene Sachen und übrige von ihm angebrachte Beschwerden, durch eine gnädigst anzuordnende Commission gütlich beylegen und abthun zu lassen; Höchstgedacht Jhro Durchl. auch darauf Dero zu Endes unterschriebenen Geheimen Justiz-Rath gnädigst committiret, über diese Sachen mit dem Ober-Commissario C. zu tractiren; So sind, nachdem die Güte zwischen der Fürstl. Cammer und dem
Ober-

Ober-Commissario versucht, auch davon an Höchstgedacht Ihro Durchl. unterthänigster Bericht erstattet worden, und Höchst-Dieselbe laut Rescripti vom 3ten huius die von dem Ober-Commissario C. gethane Oblata gnädigst angenommen haben, die streitige Punkte folgendergestalt gültlich bengelegt:

Gleichwie Erstlich Fürstl. Cammer des Erbietens ist, für das geforderte Quartal. Pacht-Geld und liquidirte Interesse morae denen Cschen Erben eins für alles die summe von Zwölfhundert Thaler zu bezahlen; Also ist solches Erbie-ten von dem Ober-Commissario für sich und in Vollmacht seiner gesamten Mit-Erben angenom-men, und dagegen dem bisherigen Proceß und allen darin gemachten Anforderungen plenarie re-nunciiret. Wobey insbesondere der Ober-Com-missarius C. sich erkläret hat, den von obigen 1200 thlr. ihm gebührenden achten Theil zu Ein-hundert Fünffzig Thaler schwinden und sich ab-fürzen zu lassen.

Soviel Zweytens die übrige Irrungen zwi-schen dem Ober-Commissario C. und der Fürstl. Cammer, in specie den zweytägigen Herrn-Dienst oder jährl. Dienst-Geld betref, welches das Fürstl. Amt L. seit 1735 von der unter H. belegenen N. Mühle angefangen einzufordern und worüber bey dem Fürstl. Hof-Gerichte von dem Ober-Com-missario C. Klage erhoben; allwo derselbe bey
der

der possessione vel quasi der hergebrachten immunitaet von dem Dienst saluo petitorio geschüzet und Fürstl. Cammer zur restitution des gehobenen Dienst-Geldes und Erstattung der Unkosten schuldig erkannt worden; So ist die Sache dahin verglichen, daß Fürstl. Cammer sich des vorbehaltenen Petitorii begeben, und die Mühle fernerhin wegen des Dienst-Geldes unangesprochen zu lassen, vielmehr dem Ober-Commissario C. einen neuen Erben-Zinß-Brief auf den alten Fuß zu erthellen, und sich mit der jährlichen recognition von zwey Mfl. zu begnügen erkläret hat: Dahingegen der Ober-Commissarius C. das bisher von dem Amte eingetriebene Dienst-Geld auch die expensas Processus fallen lassen:

Als auch Drittens Fürstl. Cammer von wegen dieser Mühle das Bau- und Brennholz Forst-Zins frey dem Ober-Commissario ferner nicht gestatten wollen, und darüber von diesem bey dem Fürstl. Hof-Gerichte ebenfalls Klage erhoben, daselbst auch Kläger bey der possessione vel quasi der 12 Malter Bernnholzes geschüzet, wegen des Bauholzes aber angewiesen worden, die angezogene Possession zu bescheinigen; So ist dieser Punct dergestalt abgethan, daß der Ober-Commissarius C. sich des Nachstandes vom Brennholze begeben, dagegen Fürstl. Cammer künftig demselben jährlich zwölf Malter Brennholz forstzins-frey anweisen, nicht weniger das zu obnumgänglicher reparation der Mühle benöthigte Bau-Holz

Holz forstzinsfrey, wenn solches anders forstmäßig erfolgen kann, und zuvor die Nothdurft gehörig bescheiniget, auch das Holz gegen die gewöhnliche Forst-Tage zeitig gesucht wird, aus der L-schen Forst verabsolgen lassen will.

Jedoch ist dabey von Fürstl. Cammer ausbedungen, daß, wenn der Ober-Commissarius C. oder seine Erben über kurz oder lang die Mühle ganz neu aufzubauen gewillet, die Fürstl. Cammer dazu das Holz herzugeben unverbunden seyn solle, wie sie dann auch so wenig dem Ober-Commissario C. die Mühle, es sey auf was Art es wolle zu vergrößern gestatten, als wenig zu einem vergrößerten Gebäude einiges Holz verabsolgen zu lassen, gehalten seyn will.

Dahero auch um alle künftige Irrungen zu verhüten, gedachte Mühle nach ihrer gegenwärtigen etendue und Beschaffenheit von ihm beschrieben und solche Beschreibung eingeschicket werden soll.

Wann auch Vierdtens darüber zwischen dem Ober-Commissario C. und der Fürstl. Cammer bey dem Fürstl. Hof-Gerichte Procelle geführt worden, daß das Amt L. im Jahr 1735. die vor dem W. belegene, und zu dem sogenannten S-schen Hof gehörige Wiese eingezogen und verpachtet, auch ein jährl. Pacht-Geld zu 2 thlr., bisher gehoben, die Fürstl. Cammer aber zu Wieder-
S

stat.

stattung der gehobenen Pacht-Gelder und Proceß-Kosten schuldig erkannt und der Ober-Commissarius C. bey der Possession salvo petitorio geschüzet worden; So haben sich beyde Theile dahin verglichen, daß der Ober-Commissarius C. sich der gehobenen Pacht-Gelder und erkannten Schaden und Kosten gänzlich begiebt, und dagegen Fürstl. Cammer unter Begebung des vorbehaltenen Petitorii die eingezogene Wiese, es möge nun selbige die vor dem W. belegene, oder aber die so genannte H. Wiese seyn, in Ansehung, daß so wohl die eine als andere von Alters her ein Erben-Zins-Guth gewesen, an mehr erwehnten Ober-Commissarium hinwieder überläßet.

Und da Fürstl. Cammer von obgedachten E-schen dem Ober-Commissario C. zugehörigen Hofe seit 1735. angefangen 1. Himten Mohnsaamen jährlich zu fordern, und dafür einen Thaler beytreiben zulassen, aus Ursachen, weil in der von dem Höchstseeligsten Herzogen N. und N. über diesen Hof ausgestellten Verschreibung vom 17ten Dec, 1698. einiger Mohn-Zinsen erwehnet, und solche gleich den andern oneribus nachmahls nahmentlich nicht erlassen sind; So hat Fürstl. Cammer sich erkläret, künftig dergleichen Gelder von diesem Hofe nicht weiter einzufordern. Dagegen der Ober-Commissarius C. die von dem Amte desfalls eingetriebene Gelder fallen zu lassen sich erboten hat.

Und

Und als endlich Sechstens bisher wegen einer wüsten Mühlen Stelle zu A. von dem Amte ein jährlicher Erbenzins zu 3 gr. pro praeterito et futuro von dem Ober-Commissario C. gefordert worden, dieser aber, daß solcher Erbenzins nicht von demjenigen Platz, welchen gedachtes Amt für solche Stelle ausgegeben und er anseho zur Wiese nuhet, sondern von einem andern Platze vor A., so die Mühlen-Stelle genennet, zu geben sey, behauptet, und anbey wenn ihm solcher Platz angewiesen und überlassen würde, davon jährl. die geforderte 3 Mgr. Erbenzins zu erlegen, und die Stelle mit einer Flachs-Bocken-Mühle zu bebauen, wie auch von denen drey Morgen Landes auf dem R. am S. den Zehnten künftig ohne Widerspruch zu entrichten sich erboten; So ist gleichfalls von Fürstl. Cammer dieses Oblatum angenommen.

Als auffer diesen Puncten Siebentes bey des Höchstgedacht Regierenden Herzogs Durchl. der Ober-Commissarius C. um die Ertheilung eines neuen *Priuilegii* auf den alten Fuß und der damit verknüpften immunität des Kruges zu H., wie auch

Achtens um das Priuilegium der Schriftsichtigkeit des Cschen Hofes zu A. unterthänigst angesuchet; So wird in Höchstgedacht Ihrer Durchl. Nahmen vom Endes bemeldten Fürstl. Commissario auf erhaltenes gnädigstes Rescriptum hiemit

declariret, daß das neue Privilegium immunitatis über den Krug zu H. auf den Ober-Commissarium C. und dessen Nachkommen ausgefertigt werden solle, jedoch, daß selbigem die *Conditio* einverleibet werde, daß Implorant und seine Nachkommen bey Verlust des Privilegii schuldig seyn sollen, das Röhren-Wasser, so derselbe in das Dorf geleitet, auf seine Kosten, wozu ihm gleichwohlten wie bishero geschehen, das Ellern-Holz ferner überlassen werden soll, beständig, und so lange der Spring oder die Quelle, woraus das Wasser geleitet wird, ohne sein Verschulden von selbst etwa nicht austrocknet, in gutem Stande zu erhalten.

Und wie demnach alle diejenige Onera, so seit Anno 1735. auf Befehl Fürstl. Cammer beygetrieben zu werden angefangen, und *Causam litis* bishero abgegeben, künftig cessiren: Also begiebet sich auch hinwieder der Ober-Commissarius C. alles Anspruchs auf die seit Anno 1735. bishier davon an Fürstl. Cammer oder das Amt L. entrichte Abgiften.

Nicht weniger wird Nahmens Ihro Durchl. hiedurch declariret, daß Höchst Dieselbe aus besondern Gnaden das Privilegium der Schriftsäßigkeit des Hofes zu A. auf den alten Fuß zu ertheilen, wie auch die vor A. neu zuerrichtende Flachs-Bocke-Mühle von allen andern oneribus, sie mögen Nahmen haben wie sie wollen, nur
al-

allein den Erbenzins ausgenommen, befreyet seyn zu lassen, des gnädigsten Erbietens seyn. Gleichdann auch, und obschon in vorangezogenem Rescripto Ihro Durchl. daß auf die oben angeführte Mühle vor H. ein billiges quantum contributionis gesetzt werden solle, mit geäußert, immassen solche Mühle an und für sich so schlechterdings sine titulo ab oneribus nicht frey seyn mag, jedoch nachhero anderweit Sich gnädigst erkläret, daß dieselbe aus Gnaden künftighin davon befreyet seyn solle.

Wie nun der Ober-Commissarius diese Gnade zu unterthänigstem Danck angenommen, hiernächst auch mit denen von Fürstl. Cammer wie vorge- dacht geschēhenen Offerten und angehängten Con- ditionen friedlich zu seyn und gegen deren respec- tiue würllich geschēhene Erfüllung und Auszah- lung der verglichenen Gelder die bey Fürstl. Can- zeley und Hof- Gerichte rechtshängige Processe gänzlich aufzuruffen declariret, und hingegen Fürstl. Cammer sich aller Ansprache und Gegen- forderungen, so von selbiger in denen ergange- nen Actis bisher gemacht worden, an den Ober- Commissarium C. und dessen Mit- Erben gänz- lich begeben, und beyde Theile hinc inde allen Einwendungen und Rechtsbehelffen, womit die- ser Vergleich entkräftet und angefochten werden mögte, sich ausdrücklich verziehen und begeben haben; Also ist dieser Vergleich zu destomehrerer Beglaubigung sowohl von ermeldten Fürstl. Com-

missario als dem Cammer Consulenten S. qua Deputato der Fürstl. Cammer und dem Ober-Commissario C. unterschrieben und besiegelt, wie denn auch der Fürstl. Cammer die von denen Cschen 6 Miterben beygebrachte Vollmacht in originali extradiret, wegen des 7ten Cschen Mit-Erben aber, so abwesend, von dem Ober-Commissario C. bey dessen Unterschrift zugleich de rato cauires worden. Geschehen ic.

TITVLVS XIII.

DE

DIVISIONE COMMVNIS HEREDITATIS.

§. 129.

Connexio.

Diuisio cum transactione aliquam similitudinem habet (a), quamuis diuisio, maxime iudicialis, non absolute ad conuentionum materiam pertineat. Interim cum hactenus, quantum mihi quidem reperire licuit, via et modus procedendi commode expositus ab aliis non fit, huius tractationem non ingratis fore reor. Non autem est, vt communi diuidendo iudicium etiam exponamus, cum facillime, cognita heredita-

ta-

tatis diuisione, de huius procedendi modo constat.

(a) Arg. rubr. C. si adv. transact. vel diuis.

§. 130.

Definitio, personae et Iura communis hereditatis.

Diuidere veteribus vocatur *erciscere* (a). Hereditas autem, in complexu sumpta, familia appellatur (b); inde familiae *erciscundae* iudicium natum est, quod est actio duplex, arbitraria, generalis, mixta, qua coheredes inter se agunt, vt communis hereditatis massa rite constituatur, praestationes personales fiant, iuste diuidatur et cuique portio debita tradatur. *Duplex* dicitur, quia in iudiciis diuisoriis vterque potest esse actor et reus (c), ideoque actor est, qui prior ad iudicium prouocauit (d), si vero simul iudicem ad-eant, forte actor constituendus. Fieri etiam potest, vt vterque res hereditarias possideat, quo casu vterque diuerso respectu actor et reus est. Quando liberi de parentum hereditate diuidenda agunt, plures lites de collatione de separatione paternorum et maternorum etc. oriri solent, vbi cauendum, ne tumultuarie plures istae controuersiae, diffusissimas probationes, alius atque alias personas litigantes desiderantes, in vno eodemque libello proponantur, sed de singulis intentionibus diuersis separati libelli ex

hibeantur, et separatus actorum fasciculus statim ab initio conficiatur, quam rem illustrant libelli in fine subiecti. *Arbitraria* dicitur, quod scilicet, multum arbitrio Iudicis in iis relictum sit, tam ratione modi procedendi, quam ratione decisionis (e) quod fere omnibus controuersis, quae longum tractum habent et intricatae sunt, commune est. Romani arbitrum familiae erciscundae dabant (f). Hodie hae causae, propter ingentem prolixitatem, expediuntur per Commissarios vel ad instantiam vel ex officio datos, tam quoad cognitionem, quam etiam interdum quoad decisionem (g). Ex iisdem principiis ratio reddi potest, cur causae huius generis sint summariae cognitionis. *Generalis* dicitur, quia plures actiones simul mouentur. *Mixta* vocatur quia partim ex iure hereditario, partim ex praestationibus personalibus composita est (h), ideoque tam in foro rei sitae, vel ubi maior pars hereditatis dispersae sita est (*) quam in foro personali instituitur. *Coheredes* inter se agunt, ciuiles et praetorii, siue possideant siue non, qui hereditatem agnouerunt (i); non vero titulo singulari possidentes (k) nam si 1) de iure hereditario adhuc dubium moueatur, haec quaestio praeiudicialis est intuitu iudicii familiae erciscundae, et per hereditatis petitionem, speciali iudicio, expediri debet (l). 2) Idem obtinet, si adhuc disceptatur, pro qua parte, intellectuali scilicet, quis heres sit. Quod si tamen partem possideat pro herede vel possessore, non

vt praedo, haec quaestio: an et pro qua parte heres sit? incidenter in eodem iudicio dirimitur. 3) Utile familiae herciscundae iudicium datur, si quarta vel alia pars intellectualis, non hereditario sed alio iure, petatur (*m*). 4) Qui alterum erronee heredem extra iudicium confessus est, ante rem iudicatam istam confessionem reuocare, imo solummodo repetere valet (*n*). 5) Si is, qui coheredem sub conditione institutum, apud hostes detentum vel posthumum habet, ius hereditarium in iudicio contradictorio obtinuit, post conditionem existentem vero postliminio reuertens vel editus, participes fiunt victoriae obtentae, quia his silentium imputari nequit (*o*), ita tamen, vt sumtus litis pro rata ferre debeant. 6) Minor absque causae cognitione et decreto ad diuisionem prouocare nequit, prouocari autem potest, quia diuisio speciem alienationis constituit, et illo casu voluntatis, hoc vero necessitatis est. (Iurisprud. extrai. §. 160.) 7) Nemo cogi potest, vt in communione maneat (*p*). 8) Quodsi aliquis coheredum partem suam alienauerit, cessat familiae herciscundae iudicium (*q*). Omnes autem coheredes ad hoc iudicium ex officio vocantur (*r*), et si aliquis ita absens sit, vt eius domicilium ignoretur, curator absentis constituendus, qui si redeat, laesione probata, audiendus est contra diuisionem inaequalem (*s*). Iura communis hereditatis singularia haec sunt: 1) communio, absque mutatione possessionis, est in-

S 5

prae-

praescriptibilis (t); 2) quamdiu in communione sunt coheredes, insinuatio non singulis, sed ad aedes defuncti fit; 3) regulariter ante 4 hebdomadam decursum (vor Ablauf der 4 Trauerwochen) non proceditur ad diuisionem, nisi ex magna causa; 4) intra istud tempus uiuitur sumtibus hereditatis; 5) speciatim possessor, alias quilibet coheredum, administrat hereditatem, qui tamen alienare nequit, post acceptum iudicium, vel potius agnitam communionem hereditatis (u), 6) obsignatio iudicialis a quolibet coheredum impetrari potest, imo a Iudice ex officio fieri debet; (Iurisprud. extrai. §. 125.) 7) Interdum creditores inhibitionem de non diuidenda hereditate vel praestanda cautione iudicatum solui petunt, si hereditas in diuersa domicilia coheredum transferenda, ne postea quemlibet pro rata conuenire debeat.

(a) L. 2. D. fam. ercisc. (X, 2.)

(b) L. 195. §. 1. D. de V. S. L. vlt. C. ibid. (VI. 38.)

(c) L. 2, 3, 44. §. 4. D. fam. ercisc. L. 37. §. 1. D. de O. et A.

(d) L. 13. D. de Iudic.

(e) L. 1. §. 2. L. 8. D. fin. regunde §. 31 I. de Act.

(f) L. 47, 52. D. fam. erc. L. 18. C. eod. (III. 36.) L. 1. pr. D. de dot.

collat. (XXXVII, 7.)

(g) arg. LL. not. anteced. allegatar.

(h) L. 22. §. 4. D. fam. ercisc. §. 20. I. de act. L. 37. §. 1. D. de O. et A.

(*) L. 66. ad Scutum Trebell.

(i) L. 1. 24. §. 1. L. 36. L. 49. in fin. L. 51. §. 1. D. fam. hercisc. L. 1. §. 2. D. si pars hered. pet. (V. 4.)

- (k) L. 2. pr. L. 25. §. pluribus accipi possit. Quod aliter, et quidem
7. L. 45. D. h. t. melius, fieri non debeat,
(l) L. 1. §. 1. D. ibid. minime disponitur. vid.
(m) L. 2. §. 1, 2, L. 40. ibid. L. 27. D. ibid.
(n) L. 36. cit. L. 37. (s) L. 17. C. fam. herc.
D. ibid. L. 44. §. 2. D. ibid L.
(o) L. 7. D. L. 39. 199. pr. de V. S.
pr. ibid. (t) L. 14. §. 2. D.
(p) L. 1. pr. L. 16. pr. communi diuidendo.
ibid. (u) L. 13. h. t. L. 5.
(q) L. 42. D. ibid. pr. L. 53. D. de H. P.
(r) Nec obstat L. 2. vbi causae necessariae re-
§. penult. D. fam. herc. censentur.
ibi dicitur, quod hoc iu-
dicium inter pauciores ex

§. 131.

De massae constitutione et liquidatione.

Diuisio in partes aliter institui nequit, nisi totum quod diuidi debet, rite constituitur. Hoc intuitu 1) *Inuentarium rite est conficiendum* de omnibus rebus, quae in hereditate inueniuntur. (Huius formam legitimam vide in Iurisprudentia extraiudiciali §. 129.) 2) *Omnia quae massam augent, ad liquidum sunt perducenda*, quo pertinet: A) *iuramentum manifestationis*, a coheredibus vel extraneis, qui bonis hereditariis, tempestiue non obsignatis, incubuerunt, absque vlla alia expilationis suspitione praestandum. Haec si probari potest, non quidem de expilata hereditate agitur (a), sed, cum semel malus in eodem delicti genere semper talis

lis praesumatur, indistincte ad iuramentum manifestationis, quod reuera purgatorii species est, tenetur (b), licet iudicialis obfignatio tempestiue impetrata sit. B) *Exactio rerum non fungibilium, quae apud coheredes vel alios sunt, fieri debet.* Nominum autem exactio diuisorium iudicium neuiquam moratur, quia iura et nomina actiua et passiuua ipso Iure sunt diuisa (c), vnde si in solis nominibus consistat hereditas, hoc iudicium cessat (d), exceptis obligationibus poenalibus (e) et pignoratitiis (f). C) *Collationes conferendorum* faciendae vide ad adiuncta ad §. praeced. n. 4. et 5; Tandem sequitur. D) *Rationum de fructibus, damnis et et expensis redditio et iustificatio* (g) ad normam §. 152. seq. Iurispr. extrai. quorsum etiam pertinent, quae coheres in communem vilitatem impendit, et vt liberetur ab obligationibus eo nomine contractis (h). Nihil amplius tamen per hoc iudicium a coheredibus suis consequi potest, quamquod tanquam heres impenderit (h). III) *Determinatio eorum, quae massae detrahuntur, eamque rursus minuunt.* Horum nomine veniunt: a) *diuersae hereditates, quarum diuersi existunt heredes,* (i) b) *Fideicommissum* (k), c) *Feudi ab allodio separatio,* d) *nominum passiuorum extinctio,* e) *Dos, quae a vidua, vel eius heredibus repetitur* (f), *Legata et praelegata;* sub conditione legata interim in diuisionem veniunt (l), g) *Peculia aduentitia regularia, irregularia, castrensia et qua-*

quasi talia (m), h) res, quae defunctus aliis restitueret obligatus fuit, i) res quae in diuisionem venire nequeunt, e. g. α) seruitutes (n), β) res in commercio non existentes (o), γ) quarum diuisio pacto, lege vel testamento est prohibita, δ) scelere acquisita (p). Omnes hae causae pari passu ventilantur quae si separatis voluminibus Actorum non tractentur, non potest non diffusissimum chaos processus inde oriri.

(a) L. 3, 19. C. fam. ercisc.

(b) L. 16. §. 4. D. ibid.

(c) L. 2. §. 5. L. 4. pr. L. 25. §. 1. D. L. 6. C. fam. herc. L. 1. C. si certum petatur (IV, 2.)

L. 1. C. de except. (VIII 36.) Stipulationes tamen de diuidendis nominibus, sed non in praediuicium creditorum iniuri possunt. L. 26. C. de pactis. Interdum Iudex

imo et partes, si solutio et exactio partium non minima habeat incommoda, singulis pro solido aliis alia attribuunt. L. 3. D. fam. ercise, nec Iudicium patris exclusum est. L. 39. §. vlt.

(d) L. 25. pr. D. ibid. Decisio L. 25. §. vlt. et

L. seq. in *praeceptione* ceu ex L. 28. ibid. apparet, fundata est, proinde hodie non absolute sequenda.

(e) L. 25. §. 13. fam. ercisc.

(f) L. 29. D. h. t.

(g) L. 22. §. 4. D. L. 9. C. ibid. (de damnis) L. 16. §. 4. et seq. L. 17. et 18. L. 44. §. 5. et 6. L. 57. pr. L. 44. §. 3. ibid.

(h) L. 18. §. 3, 4. L. 20. §. 3. et 4. L. 25. §. 13. et sq.

(hh) L. 18. D. de hered. l. act. vend. (XVIII 4)

(i) L. 25. §. 3-6. D. h. t.

(k) L. 7. C. h. t.

(l) L. 4. pr. L. 12. §. 2. ibid.

(m)

(m) L. 2. §. 2. D. h. t. L. 4. C. ibid. L. 13. C. ibid. de peculio profectio intelligenda. quidem veniunt in hoc iudicium, sed Iudex se in his interponere non debet, quia boni et innocentis viri officio fungi debet. L. 4. §. 1. D. fam. exercisc.

(n) L. 19. §. 4. D. comm. div. L. 25. §. 9. et 10. D. h. t. debet. L. 4. §. 1. D. fam. exercisc.

(o) L. 30. D. h. t. Mala medicamenta et libri improbata lectionis (p) L. 4. §. 2. D. fam. exercisc.

§. 132.

De ipsa diuisione.

Quodsi omni ratione massae ad liquidum perducta sint, de partibus hereditariis intellectualibus constituendis etiam nihil sit, quod amplius quaeratur, tunc ad diuisionem ipsam procedi debet. Rerum fungibilium facillime per pondus, numerum vel mensuram fit distributio; Diuisio non fungibilium tantum difficultate laborat. Sed antequam diuisio ipsa ineatur, *vt de modo diuisionis* conueniant inter se, requiritur. Hic, si a testatore praescriptus (a), res est clara. Quod si *omnia bona* diuisit, de collatione autem nihil disposuit, collationem remisisse censetur (b). Si autem parens vel testator modum diuisionis intactum reliquerit, tunc varii sunt modi, ex quibus, vel obseruantia fori, vel conuentione coheredum vnus eligendus est. Aut enim diuisio fit: A) *per sortem*, et quidem a) *praeuia aestimatione* artis peritorum (c) sumtibus communibus instituenda, ita, vt singula rubra inuenta-

rii in portiones diuidant, et demum forte determinent, quae pars huic vel illi obuenire debeat, vbi taxationes manifestant, quid vnus alteri ad aequalitatem efficiendam restituere teneatur; vel β) *absque aestimatione*, hoc vero iterum duplici ratione: aut 1) *absque praerogatiua heredum*, vel 2) *cum praerogatiua heredum*, ita vt maior portiones faciat, minor vero eligat, vel masculus diuidat, et foemina eligat. Omnes hi modi suis difficultatibus non carent, maxime, vt fieri solet, si cum rixosis et tenacibus nobis res sit. Praestat itaque *modus diuidendi per auctionem*, quam coheredes 1) vel inter se, nemine extraneorum admissio, vel 2) publice instituunt, et hac ratione res non fungibiles ad pecuniae quantitatem redigunt, cuius diuisione nihil facilius est. Priori autem casu coheredes ad id respicere opus non habent, an eiusmodi rebus indigeant, sed ad pretium rei internum, cum, si diuisio per sortem fieret, aequae impediri non possit, ne rebus superfluis onerentur. Cui autem immobilia addicuntur, ad eundem etiam pertinent instrumenta eiusdem fundi; Reliqua autem instrumenta, familiae forsan, non facile diuiduntur, sed vel eius, qui ex maiori parte heres est, custodiae committuntur, vel si partes aequales sint, vel denique vni coheredum vel etiam amico custodienda ex consensu reliquorum traduntur, vel in aede sacra (hodie Iudicio) deponuntur. (d) Quatenus autem fieri potest, vniuersa massa distribuenda,

vt nihil indiuisum relinquatur (e). Sæpe tamen partes consultius ducunt, interim liquidorum diuisionem suscipere, illiquidis et controuersis ulteriori discussioni referuatis. Quae autem hoc et anteriori §. dicta sunt, aequali obtinent ratione tam in diuisione extraiudiciali quam in iudiciali.

- (a) L. 10. et 21. C. §. 3. ibid.
 fam. ercisc. L. 20. §. 3. (d) L. 4. §. 3. L. 5.
 L. 32. D. ibid. D. h. t.
 (b) L. 39. §. 1. D. h. t. (e) L. 25. §. 20. L.
 (c) L. 34. D. h. t. L. 52 27. D. h. t.

§. 133.

De effectibus diuisionis.

Effectus diuisionis hereditatis vel iudiciis diuisionis sunt communes, vel huic diuisioni proprii. Priori respectu venit : I) vt adiudicata per diuisionem statim, absque vilo alio modo acquirendi, dominiotenus eius fiant, cui adiudicata sunt (a); traditione enim ea ex ratione opus non est, quia iam dominum pro indiuiso competebat ante diuisionem; II) Vt iudex si alia ratione diuisio fieri nequeat, vni dominium, alteri vero vsumfructum vel aliam seruitutem attribueret (b), vel vni rem assignare, alterum vero in certam pecuniam condemnare possit (c), praestitis desuper cautionibus (d). Ad effectus proprios vero pertinet : A) vt diuisione iudiciali exsententia, cognita causa lata, simul facta de lae-

sio-

sione conqueri nequeat, tam quoad aestimationem, quam quoad ipsas res, idque propter auctoritatem rei iudicatae. Sin autem causae cognitio et decisio exulet, tunc quaeuis laesio allegari potest contra iudicalem diuisionem (e). In extraiudiciali autem diuisione distinguendum: aut enim laesio contingit in aestimatione, et hoc casu non attenditur, nisi sit enormis (f): aut contingit in ipsis rebus diuidendis, vbi quaecunque inaequalitas reparanda (g), nisi dolus alterius concurrat, tunc enim omnis laesio reparari debet. Quo autem extraiudicialis diuisio, aequae vt iudicialis, obliget, cautela est, vt omnia per modum transactionis concludantur (h) et poena conuentionalis in impugnationem promittatur (i). Porro ad effectus proprios pertinet: B) vt si quaedam res indiuisae maneant, amplius non familiae exerciscundae, sed communi diuidendo agi debeat, quia non amplius est vniuersitatis sed rerum singularium communio (k). Si praedium commune relictum sub hoc pacto: vt si quis eorum partem suam alienare voluisset, eam vel coheredi suo vel eius successoribus venderet viginti quinque, et aliquis desiderauit, vt emeret aliquis coheredum, hic vero nihil tale fecerit, extraneo vendere impune licet (kk). C) Ab absente, cui curator constitutus non est, diuisio reuocari nequit, quamuis integram portionem accipere debeat (l). D) Euictio nominum et rerum praestanda (m).

(a) § vlt. I. de Off. Iud. (IV, 17.) L. 16. § 5. D. de pign. XX, 1.)

(b) L. 6. §. 1. D. de Vfr. (VII, 1.) L. 16. §. 1. 2. L. 22. §. 1. et 3. D. fam. ercisc.

(c) L. 22. §. 1. L. 55. D. h. t. §. 20 I. de act. §. 4. I. de Off. Iud.

(d) L. 19. D. fam. erciscund.

(e) L. 36. D. fam. ercisc. L. 65. §. 2. ad SCrum Trebell. (XXXVI, 1) est enim instar rei iudicatae.

(f) Arg. L. 1, 3. C. comm. vtr. iud. (III, 38.)

(g) Lt 3. C. eod. L. 35. D. de pact.

(b) L. 1. C. fam. ercisc. arg. L. 36. in fin. D. ibid.

(i) L. 122. § vlt. D. de V. O.

(k) L. 20. §. 4. D. fam. ercisc. Si quaedam tantum diuisa, manente adhuc vniuersitate, competit hoc iudicium. L. 1. C. fam. ercisc.

(kk) L. 122. §. 3. D. de V. O.

(l) L. 17. C. fam. ercisc.

(m) L. 25 §. 21 L. 47. D. h. t. Si autem nihil conuentum, praescriptis verbis agitur ad euictionem L. 14. C. fam. ercisc.

§. 134.

De instrumento diuisionis (vulgo Theilungs-Recefs.)

Si iudicialiter diuisio peracta, ipsorum protocollorum copia, quae partibus communicatur, instar est documenti diuisionis, cum integram historiam omnium eorum contineat, quae circa diuisionem acta sunt. Nimis fines huius tractationis transgredierentur, si eiusmodi actorum formulam subiungere vellem. Sufficiat viam monstrasse commodissimam ad iudiciariam cognitionem et formulam diuisionis extraiudicialis

cialis adiecisse. Si vero extraiudicialiter omnia, quae in antecedentibus dicta sunt, tractentur, eodem fere ordine, distinctis sub numeris, exponuntur; deinde res cuiuscunque rubri, quae singulis forte vel alio modo adiudicatae sunt, non quidem specificè, sed allegatis tantummodo numeris; sub quibus in inuentario consignatae sunt, inseruntur; ita tamen, vt ex hoc instrumento sufficienter appareat, quid cuique adiudicatum sit, quem in finem saepe calculus est inferendus. Porro omni vltiori communioni; (nisi quaedam communionis nexu obstricta maneant) item laesioni et reductioni, sub expressa clausula transactionis reuincitur et euictio inuicem promittitur. Tandem partes subscribunt; et quatenus de rebus immobilibus transferendis agitur, heredes extranei confirmationem petere, sui autem heredes tantummodo ei, qui catastro praeest, insinuare debent instrumentum diuisionis, reliquis heredibus praesentibus, quo fundus nouo possessori adscribatur, defuncti vero nomen deleatur. (Jurisprud. extrai. §. 38) Vt non vnice in eodem instrumento, sed post aliquod spatium heredes sibi inuicem vel generaliter (vide formulare) vel etiam quilibet seorsim pro sua portione, apochas dent, utilitas manifesta suadet.

Formular eines Theilungs-Recessus.

Kund und zu wissen sey hiermit jedermänniglich, dem es zu wissen nötig:

Demnach wir weyl. N. hinterlassene Wittwe und Kinder, wegen Auseinandersetzung der Nachlassenschaft meines respective seeligen Ehemannes und unseres Vaters in Mishelligkeiten gerathen, wir uns aber zu Wiederherstellung des guten Vernehmens zusammen gethan, und gütliche Handlung gepflogen, so ist folgende Erbvertheilung in Kraft eines unwiderruflichen Vergleichs bewilliget und beschlossen:

I) Wird das väterliche Testament in so weit angenommen, daß der Mutter der außer ihren illatis hinterlassene Kindestheil gegönnet, sie aber nicht befugt seyn soll, das geringste wegen des ihr vermachten Niesbrauches zu fordern.

II) Wird das von unserer respective Mutter und Stief-Mutter hergegebene Verzeichnis, ohne ferneren Endt vor richtig, und bey diesem Theilungs-Geschäfte an Statt eines förmlichen Inventarii angenommen, jedoch verspricht dieselbe, was ihr noch in der Folge beifallen oder vorkommen sollte, so zu dem Nachlaß gehörte, getreulich anzuzeigen, gleich wie wir die Kinder und respective Stieffinder uns vorbehalten, daferne wir annoch Sachen ausfindig machen würden, welche erweislich zur Vertheilung gehören, von selbigen unsere Antheile zu fordern. Dahingegen soll unter keinerley Vorwande ein inventarium oder eydliches Verzeichnis verlangt werden können.

III) Wers

III) Werden die Lehnsfrüchte, weswegen so wohl in Ansehung der Zeit als in Ansehung des Betrags, Streit entstanden, eins vor alles auf 300 thlr. angeschlagen, die auf das Lehn gemachte Schulden ad 150 thlr. an die N. Kirche hievon vorläufig abgezogen, und der Ueberschus zur gemeinen Theilung gebracht, dahingegen aber auch von denen Allodial-Erben in Ansehung der in das Lehn verwendeten Meliorationen keine weitere Ansprache formiret werden, sondern auch dieser Punct gänzlich abgethan seyn soll.

IV) In Ansehung der Activ und passiv-Schulden ist beliebt und festgesetzt, daß letztere von denen Baarschaften vor allen Dingen getilget werden sollen. Sollten sich in der Folge aber noch unbekante Passiv-Schulden hervorthun, so sollen selbige von denen 500 thlr., welche bey N. ausstehen, und erst in dieser Absicht nach 2 Jahren a dato vertheilet werden sollen, getilget werden; Dahingegen die activa als: 1) 1000 thlr. in Louisd'or bey X. laut obligation vom 16. May 1750. 2) etc. nicht weniger die sämtliche, so wohl richtige als bezweifelte Buchschulden als ic. um und vor 3500 thlr. dem ältesten respective Stieffsohn und Bruder N. zugeschlagen, und dergestalt nebst Aushändigung der Versreibungen, Quitungen und Bücher überlassen werden, daß derselbe sothane Summe sofort zur Theilung bringt, dafür aber alles was an Capital und Zinsen, die rückständigen mit eingeschlossen,

sen, einlaufen wird, sich zueignen soll, gestalten wir übrigen Miterben der *exceptioni Legis Anastasiana*, nach welcher dasjenige, so der *cessionario* mehr bekömt, herauszugeben verbunden ist, entsagen, uns aber auch von aller Gewährleistung dieser Schulden, sie mag die Richtigkeit oder die Zahlbarkeit betreffen, gänzlich lossagen. (vel ita: IV) In Ansehung der *passivorum* ist es bey der Verordnung der Rechte gelassen, nach welchen selbige unter denen Erben *pro rata* getragen werden müssen. Gleichergestalt sollen die *activa* auf gemeinschaftliche Kosten bengetrieben werden, welche sodann so wie eine Forderung einlaufft, nach Abzug der Kosten, unter denen Erben nach Masgabe der *portionen* vertheilet werden soll. Behuf dieser Ventreibung wird dem Miterben Y hiermit von sämtlichen Miterben Vollmacht ertheilet, dergestalt, daß derselbe nicht allein alles, was die Suite des *Processus* mit sich bringet, vorzunehmen, sondern auch Vergleich einzugehen, Ende zu deferiren und zu referiren, *restitutionem in integrum* zu suchen, der *Appellation* zu renunciiren, die Sache auf ein *Compromiss* zu stellen, die Zahlung anzunehmen und darüber zu quittiren, berechtiget seyn soll. (vel ita: IV) Die *passiva* und *activa* betreffend, so sind selbige Vergleichsweise, jedoch *sub reciproca promissione evictionis praestationes* folgendermaßen auseinander gesetzt:

a) der

a) der Mutter sind an activis zugeschlagen:

- 1) der Wechsel von Z de dato 16. Aug. 1752. über 500 thlr. in Golde.
- 2) 2c.

Dagegen übernimmt dieselbe folgende passiva.

- 1) an die S. Pauls Kirche 300 thlr. nebst rückständigen Zinsen.
- b) dem ältesten Sohne 2c.)

Was sich aber von Activ-Schulden, so unter denen vorsepecificirten nicht mit aufgeführt, in der Folge noch hervorthun mögte, imgleichen das in diesem §. bemeldete Capital der 500 thlr. bey N. solches bleibt von dieser Cession ausgenommen, und wird, wosferne man sich nicht ebenfalls darüber vergleicht, hernach vertheilet.

V) Was jedes von denen Kindern bey Lebzeiten unsers seel. Vaters erhalten, bleibt demselben eigenthümlich und entsagen wir hiemit insgesamt, aller Collation, aus welchem Grunde sie auch herrühren mögte.

VI) In Ansehung der bisher von der Mutter geführten administration ist die formirte Rechnung moniret, hernächst aber durch Bausch und Bogen darüber gehandelt und beschloffen, daß selbige desfalls eins für alles 150 thlr. sofort zur gemeinen Theilung bringen, dahingegen aber auch aller Schaden, Kosten und Nutzen damit völlig abgethan, und weder von einem noch dem andern diesfalls der geringste weitere Anspruch gemacht werden soll.

VII) Von der gemeinen Theilung bleiben ausgenommen:

A) Die bekannte in denen Lehnbriefen und Lehn-Verzeichnissen bemeldete Lehn-parcelen, in welche sich blos die Söhne theilen, woben denn unter selbigen festgesetzt worden, daß der Älteste solche sämtlich zu sich nimit, und denen übrigen Brüdern jedem 300 thlr. in altem Gelde herausgiebet.

B) Das Eingebachte der verstorbenen ersten Ehefrauen, wovon folgende Sachen in natura reituitiret werden, als 1) ꝛ. dahingegen die übrigen diesfalls formirten Forderungen in allem auf 500 thlr. in altem Golde verglichen und festgesetzt werden, welche demnach die Kinder der ersten Ehe nebst den vor-specificirten Sachen vorausgenommen, und unter sich dergestalt vertheilet haben, daß der jüngsten Schwester die vor-specificirte annoch vorhandene mütterliche Sachen vor 200 thlr. in altem Golde zugeschlagen worden, und sie sich demnach in 700 thlr. in drey Theile gleich vertheilen.

C) Das Eingebachte unserer respective Mutter und Stiefmutter ist in allem, es habe Nahmen, wie es wolle, auf 500 thlr. in altem Golde verglichen, welche ihr demnach voraus sofort ausgezahlet werden sollen. Als auch

D) über

D) über den Sinn des 9ten Sphi der väterlichen Disposition in Ansehung des der jüngsten Tochter Namens N. gegönneten Gartens vor dem N. Thore zwischen N. und N. Streit entstanden, so ist selbiger ebenfalls dahin verglichen, daß selbige diesen Garten, als ein praelegatum voraus, jedoch nicht ehender als zu Martini hinnehmen soll.

VIII) Diesernach ist zur Vertheilung der Baarschaften geschritten. Selbige betragen

1) nach der zum Grunde gelegten mütterlichen Verzeichnis sub Rubro I. — —	1365 thlr. 12 gr.
2) Der verglichene Betrag der Lehnsfrüchte secundum §. III. —	300 thlr. —
3) Der Betrag der activorum secundum §. IV. — —	3500 —
4) Wegen der administrations-Rechnung sec. §. VI. —	150 —
	<hr/>
Summa —	5315 thlr. 12 gr.

Hievon werden abgezogen

a) Die bisher bekannten Schulden, welche sofort gegen Quittung in Gegenwart sämtlicher Miterben berichtet worden sind:

1) An Titium 40 thlr.

- 2) Lehns. Schuld an die
N. Kirche --- - 300 —
3) etc. - - - - -

Summa — 641

- b) Die illata der Kin-
der erster Ehe — 500
c) Die illata der Mut-
ter. — — 500

Summa — 1641

abgezogen bleibt zu ver-
theilen — — — 3674 thlr. 12 gr.
Dieses in 7 Theile vertheilet beträgt eines jeden
Antheil — — — 524 thlr. 32 gr. 4 $\frac{1}{7}$ Pf.

Weiln nun aber die übrigen Vorräthe an Vi-
tualien und andern Sachen, so sich durch Zahl,
Maas oder Gewichte leicht auseinander setzen las-
sen, in kleine Portionen zerfallen, und damit kei-
nem etwas gedienet seyn würde, so ist beliebt,
daß alle übrige Sachen außer denen vorsepecificir-
ten Baarschaften, gleich denen übrigen Effecten,
durch das höchste Geboth zugeschlagen werden
sollen.

IX) In Ansehung der Theilung der übrigen
Sachen ist festgesetzt, daß alles übrige, jedoch
blos unter denen gemeinschaftlichen Erb. Interes-
senten, auf das höchste Geboth (vel: durch öffent-
liche respective licitation und subhastation) ver-
kauft

kaufet, und hernächst die herauskommende Summe in gleiche Theile gesetzt werden soll, da sich denn finden wird, wie viel der eine an Sachen mehr als der andere erstanden, und wie viel demnach einer dem andern herauszugeben schuldig, als welches sofort baar erleget werden soll, wie drigensfalls behalten sich die übrigen Erb-Interessenten das gemeinschaftliche Eigenthum so lange bevor, bis der Ueberschus ihnen vergütet worden, und gleichwie nun nach Inhalt des hieben gefügten Auctions-Protocoll nach Abzug der Auctions-Kosten 7650 thlr. herausgekommen, so beträgt es einem jeden zum siebenten Theile 1080 thlr. und die im vorigen §. einem jeden zukommende 524 thlr. 32 gr. 4 pf. mit dazu gerechnet, beträgt eines jeden Antheil an der gemeinen Erbschaft — — 1604 thlr. 32. gr. 4 pf.

Und nachdem

1) Die Mutter bey der Auction die auf dem beygefügtten Extract bemerkte Sachen, mithin in allem erstanden vor 762 thlr. so bekömt selbige von denen übrigen, so mehr als vor ihren Antheil an sich gebracht haben, heraus 842 thlr. 32 gr. 4 pf.

oder:

Wenn die Theilung nicht durch *Auction* sondern durch die Sachen selbst, und zwar *praeuia aestimatione* geschehen soll, mag

mag folgendes *Schema* gebrauchet werden.

IX) In Ansehung der Theilung, außer dem baaren Gelde, ist vorläufig festgesetzt, daß a) die unter verschiedenen *Rubriken* vorkommende *res fungibiles*, so durch Zahl Maas und Gewicht am füglichsten auseinander gesetzt werden können, in sieben gleiche Theile, ohne vorgängige *aestimation*, gesetzt, und solcher gestalt vertheilet werden sollen; b) die übrigen Sachen aber welche eine solche Theilung nicht zulassen, sind vorläufig von denen beyden hiezu erbethenen besydtigten Schätzern N. und N. nach Maasgabe des zu jedem Posten der müßterlichen Verzeichnis gesetzten Preises dergestalt *aestimiret* worden, daß es bey dieser *aestimation* schlechterdings verbleiben, und keinem der Erb-*Interessenten*, unter was vor einem Vorwande es auch geschehen mögte, gestattet seyn soll, eine *laesion* über oder unter der Hälfte anzuführen. Hiernächst sollen die unter jeder *Rubric* bemerkte Sachen, so viel möglich, in 7 gleiche *portiones* gesetzt, und darum das Loos gezogen werden, da denn ein jeder mit dem ihm zugefallenen Loose zufrieden seyn, und dasjenige *sub reservatione domini*, was er an
 Werth

Werth mehr als andere bekommen, denen übrigen vergüten soll. Solchem nach ist zur Vertheilung der unter jedem *Rubro* befindlichen Sachen geschritten, da denn die *Portiones* mit sämtlicher Erbs-*Interessenten* Einwilligung zusammengesetzt, und durch das Loos folgende Stücke einem jeden *respectiue* zugefallen sind:

Rubrum II. An immobilibus.

I) Der Mutter

N. 4) der Garten vor dem N. Thore
ad — — — — — 300 thlr.

N. 7) 2c.

II) Dem ältesten Sohne N.

N. 1) Das Haus auf der N. Straße *ad*
— — — — — 1400 thlr.

N. 5) 2c.

Rubrum III. etc.

Rubrum XIII. an vorräthigen Naturalien.

I) Der Mutter

N. 1) 3½ Malter Korn

N. 2) 1 Malter Weizen

N. 3) 1 Malter Haber

N. 4) 90 Bund Langstroh

N. 5) 8 Pfund Würste

N. 7)

N. 7) 12 Pfund Speck.

N. 8) 1c.

II) Der älteste Sohn N 1c. 1c.

Nachdem nun das *aestimatum* der ganzen Verzeichniss, die vorbeschriebenen nach Maas und Gewicht vertheilten Sachen ausgenommen; nach dem *taxato* 7580. thlr betragen; welches in 7 Theile vertheilet jedem 1082 thlr. 30 gr. 6 $\frac{2}{7}$ pf. beträgt, und dann 1) die Mütter aus sämtlichen *Rubriquen* vor 1230 thlr. 12 gr. bekommen; so hat selbige zu Ergänzung der übrigen *Portionen* 147 thlr. 18 gr. 6 $\frac{2}{7}$ pf. sofort vergütet:

oder:

Wenn die Vertheilung ohne *aestimation* und *licitation* geschieht kann folgendes Muster bey demselben §. dienen:

IX) In Ansehung der Theilung ausser dem baaren Gelde ist vorläufig festgesetzt:
 a) Daß die unter verschiedenen *Rebriquen* vorkommende *res fungibiles*, so durch Zahl, Maas und Gewicht am füglichsten auseinander gesetzt werden können; in sieben gleiche Theile ohne vorgängige *aestimation* gesetzt werden sollen, b) die übrigen Sachen aber, welche eine solche Theilung

Theilung nicht zulassen, sollen ohne vorgängige *aestimatio* von jeder *Rubric* durch gütliche Handlung so viel möglich *in quali et quanto* in 7 gleiche *portiones* gesetzt, und darum das Loos gezogen werden. Was nun solcher gestalt einem jeden zufällt, damit soll der oder dieselbe ohne einige Einrede, nahmentlich auch die Einrede aller Verletzung unter oder über die Hälfte zufrieden seyn, gestalten sich ein jeder dieser Ausflucht hiermit um so mehr begiebet, als diese *partage* ohne Bestimmung eines gewissen Werths geschieht, und einem jeden ehe das Loos gezogen wird, wieder die Ungleichheit derer *portiones* das nöthige einzuwenden, wie sich von selbst versteht, frey bleibet. Solchemnach ist zur Vertheilung der unter jedem *rubro* befindlichen Sachen geschritten, da denn die *portiones* mit sämtlicher Einwilligung zusammen gesetzt, und durch das Loos folgendes einem jeden zugefallen:

Rubrum II) An immobilibus S. das vorige Muster.

X) Gleichwie nun auf vorbemeldete Weise alles mit möglichster Sorgfalt zu dem gemeinen Vermögen gebracht, oder davon separiret, auch der zu vertheilende Bestandt mit der größten Gleich-

Gleichheit die zu erhalten gewesen, in Eintracht auseinander gesehet, mithin nichts billiger ist, als daß diese aufrichtige Erb-Vertheilung in der Folge unangefochten bleibe, und fernerhin das gute Bernehmen unter der Familie aufrecht erhalten werde, als entsagen sämtliche Erb-Interessenten der Verletzung unter und über die Hälfte, und wollen außer demjenigen, so im vorigen ausdrücklich nicht vorbehalten worden, diese Theilung zu immerwährenden Zeiten mit ausdrücklicher Entsagung aller andern Communion, fest und unverbrüchlich, gleich einem unwiderrüflichen Transact erfüllen und halten, gestalten auch in dieser Absicht der Ausflucht, als ob zu denen verschiedenen Vergleichen kein hinlänglicher Grund und keine zweifelhafte Sache vorhanden gewesen, wissentlich und wohlbedächtlich entsaget wird. Dahingegen wollen wir

XI) einer dem andern, in Ansehung der in der Theilung zugefallenen Sachen wegen aller dinglichen Ansprüche die Gewähr leisten, und auf je desmahlige auch außergerichtliche Litis denunciation uns der Vertheidigung der Sache mit unterziehen, und im Fall die Sache dennoch rechtlich verlohren würde, unsern Miterben, so wohl in der Hauptsache als wegen der Unkosten, jedoch ohne auderweitige praestation einiges Interesse, schadlos halten, gestalten wir desfalls unser sämtliches Vermögen zum Unterpfande hiemit bestellen. Wobey sich jedoch von selbst versteht, daß durch diese Verabredung dasjenige nicht aufgehoben

ben wird, was oben §. IV. wegen nicht zu praestirender Euiction in Ansehung derer Nominum verordnet worden. Dessen allen zu wahrer Urkunde haben wir diesen siebenmahl ausgefertigten Theilungs-Recels nach geschehener Vorlesung und wohlverstandenen Inhalte sämtlich eigenhändig unterschrieben und besiegelt; es soll auch derselbe dem löblichen Gerichte alhier zur Confirmation überreicht werden. Alles getreulich und ohne Gefährde. So geschehen N. etc.

(L. S.) N. etc.

Wir Endes unterschriebene Erb-interessenten bekennen hiermit, daß ein jeder von uns dasjenige, so uns nach vorstehendem Theilungs-Recels an Geld und Sachen zugefallen, auch was einer vor dem andern zum Voraus erhalten sollen, und respective denen übrigen zur völligen parification herausgeben müssen, richtig empfangen haben, gestalten wir einer den andern hiermit darüber in bündigster Form nochmahls quittiren und uns aller Anforderungen gegen einander begeben. Urkundlich unserer Nahmens-Unterschriften, und beygedruckten Pectschasten. So geschehen etc.

Formulae libellorum ad ductum §. 130.

An den Jud. dom. oder rei sitae.

Es ist der hiesige Bürger und Brauer Caius vor etwa einem Jahre verstorben, und hat vor

seinem Ableben das sub Lit. A. begehende Testament errichtet, als Erben aber nachgelassen:

- 1) Die Wittwe N. geb. N. dann die mit selbiger erzeugte Kinder;
- 2) A. 26. annor.
- 3) B. 24. annor.
- 4) C. Verehlt. D. 19. annor. Vor welche beyde letztere D. alhier zum Vormunde bestellet worden (a);
- 5) Weyl. E. nachgelassene Kinder F. G. H. welchen I. alhier zum Vormunde bestellet.
- 6) K. aus erster Ehe, mit L. geb. M. erzeugt, welcher aber abwesend, und selbigem N. zum Curatore bestellet worden.

Nun bin ich die Wittwe so wohl als auch ich der älteste Sohn A. nicht länger in Communion zu verbleiben gewillet, gleichwohl thun sich allerhandt Streitigkeiten hervor, welche einer vorläufigen summarischen cognition und Entscheidung bedürfen, ehender zu dem Theilungs-Geschäfte selbst geschritten werden kann, wie solches die beygefügte Klageschreiben von N. 1-5. mit mehrerem in sich halten. Die Natur und Eigenschaft dieses judicii divisorii und was damit zusammen hängt, machet es fast nothwendig, daß, wenn wir nicht in die größte Kosten und Weitläufigkeiten geführt werden sollen, alle diese Klagen zwar separatim, jedoch blos durch mündliche

liche Reccesse und überhaupt summarisch per Commissionem untersucht werden müssen, gleichwie denn auch hiernächst die würcliche Auseinandersetzung nicht anders als per Commissionem geschehen kann; Solcheinnach ergeheth an Erw. 20. unser allerseitiges gehorsamstes Bitten:

Denen Herrn N. und N. aufzutragen, daß sie vorläufig die jetzige Erbschafts-Masse in ein richtiges Verzeichnis bringen, hiernächst in separaten fasciculis einen jeder der streitigen Punkte, in Entstehung gültlicher Beylegung, mündlich ad protocollum und überall summarisch bis zum Spruche instruiren die administrations-Rechnung abhören, sodann aber die Acta zum Rechtspruche an das wohllobliche Gerichte einliefern, und demnach die Theilung selbst denen Rechten gemäs vornehmen (b).

Desuper etc.

Humillima imploratio pro decernenda Commissione.

An Seiten

Weyl. hiesigen Bürger und Brauers Caji nachgelassener inwendig benahmter Erben Imploranten

hat Anl. sub Lit. A et N. i - 5. In pro:
familiae herciscundae.

(a) Wenn B. und C. sollten, so müsten ihnen in controversen gerathen Curatores ad Lites bestellt

stellet werden, da sie beyde nur einen Vormund haben, welcher nicht zugleich Klägers- und Beklagens Stelle vertreten kann.

(b) Es hätte auch in diesem libello derer streitigen Punkte selbst gedacht und gebethen werden können, partes mit ihrer Nothdurft desfalls ad protocollum zu hören; Weilen aber die personae litigantes sich so sehr pro diversitate obiecti der

Klage ändern, so halte ich es vor deutlicher und ordentlicher, den judicem durch Ueberreichung der Klage vollständiger zu informiren, weil darunter einige seyn könnten, die er entweder ganz und gar oder wie sie angebracht verwerfen und die Partheyen darüber mit Weisung versehen müste, ehe die Sachen in Commissarische Untersuchung gezogen werden könnten.

* * * * *

N. I.

Ad eundem judicem.

Es hat meines abwesenden Curandi verstorbene Mutter Weyl. Caii erstere Ehefrau L. geb. M. demselben beträchtliche illata zugebracht, wie solches die beygehende specification sub A. ausweist.

Nachdem nun die Theilung des Cajischen Nachlasses bevorstehet, und daher diese illata cum fructibus entweder in natura, oder nach dem wahren Werth der nicht mehr vorhandenen Sachen von demselben vorher abgetrennt werden müssen; wozu sich jedoch die Befl. nicht bequemen

men wollen; Als ergeheth an Erw. 1c. meine gehorsamste Bitte, in Rechten zu erkennen und auszusprechen:

Daß die annoch vorhandene Sachen ohnbeschädigt in natura, die übrigen aber nach dem wahren Werthe cum fructibus a tempore mortis patris usufructuarii, von obiger Erbschaftsmassa vor allen Dingen an mich nomine absentis respective abgeliefert und vergütet, auch die Kosten erstattet werden müssen.

Desuper etc.

Abgemüßigte Klage

An Seiten

Weyl. Caji nachgelassenen abwesenden Sohnes
K. bestelten Curatoris N. Kl.

Contra

Dessen übrige Mit-Erben die Cajischen Geschwister A. B. C. Verehlt. D. und Weyl. E. nachgelassener Kinder und deren respective Vormünder I. wie auch Weyl. Caji nachgelassene Wittwe N. geb. N. Besl.

in pto.
maternorum.

* * * * *

N. 2.

Ad eundem Judicem.

Es hat Weyl. unser Vater Cajus in seinem letzten Willen §. 4. unserer respective Mutter und meines abwesenden Curandi Stief-Mutter die Errichtung eines inventarii oder juratae specificationis emittiret, hierdurch aber in effectu geordnet, daß wir den eigentlichen Bestand der Erbschaft und mithin des Pflichttheils nicht erfahren sollen noch können, welches wir, da es denen Rechten zuwieder läuft, jezo um soweniger geschehen lassen können, als unsere Mutter und Stief-Mutter respective zur zwayten Ehe zu schreiten gedencet, und sich würcklich mit X. verlobet hat, wir sie auch leyder, welches wir mit Beybehaltung aller kindlichen Ehrfurcht anzeigen müssen, überführet haben, daß sie verschiedenes Silberzeug und Geld, mit Beyhülffe unserer Schwester C. verehlt. D. auf die Seite gebracht habe.

Es ergeheth also an Ew. rc. unser gehorsamstes Bitten:

Unsere Mutter und Stiefmutter durch Güte oder Recht dahin zu vermögen, gedachte unsere Schwester aber dahin anzuhalten, daß sie das Vermögen Weyl. unsers Vaters endlich manifestiren müssen.

Desuper etc.

Gemü-

Gemüßigte Beschwerde

An Seiten

Der Cajischen Geschwister A. und Mahmens B. dessen bestellten Vormundes D. ingl. Weyl. E. nachgelassener Kinder F. G. und H. bestellten Vormundes I. und des abwesenden K. bestellter Curatoris N. Imploranten,

Contra

Ihre respective Mutter, Gros- und Stiefmutter Weyl. Caji nachgelassene Wittwe N. geb. N. und C. verehligten D. bestellten Vormundt Imploraten,

in p̄cto

juratae manifestationis,

* * * * *

N. 3.

Ad eundem iudicem.

Es ist unserer respective Mutter und Grossmutter in dem testamento paterno §. 3. Kindes Theil vermachtet worden.

Dieselbe stehet aber jeso im Begriffe zur andern Ehe zu schreiten, indem sie schon würcklich die sponsalia mit X. geschlossen hat.

Gleichwie nun die Rechte verordnen, daß in solchem Falle alles was ex liberalitate coniugis defuncti herrühret, denen Kindern ex eodem matrimonio d. minoribus zurückfallen, der zur andern Ehe überschreitende coniux aber nur den usufructum behalten solle, mithin wir nunmehrro cautionem usufructuariam zu fordern berechtiget sind, unsere Mutter aber sich dazu der kindlichen Erinnerungen ohngeachtet, nicht bequemen will; Als gelanget an Ew. ic. unser gehorsamstes Bitten:

unsere Mutter und respective Gros. Mutter durch Güte oder Recht zu vermögen, daß sie vor würcklicher Vollziehung der andern Ehe, annehmliche cautionem usufructuariam auf denjenigen Antheil, welcher ihr bey künftiger Theilung zufallen wird, bestellen müsse.

Desuper etc.

Abgemüßigte Beschwerde

An Seiten

Der Cajischen Kinder zweyter Ehe A. und Namens B und C. verehl. D. deren bestelten Vormundes N. ingl. der Eschen Kinder bestelten Vormundes I. Imploranten.

Con-

Contra

Ihre respective Mutter und Großmutter Weyl.
Caji nachgel. Wittwe N. geb. N. Imploraten,
in p^{cto}
cautionis vsufructuariae.

* * * * *
* * * * *

N. 4.

Ad eundem iudicem.

Es hat unsere an D. verheyrathete Schwester C. von Weyl. unserm Vater einen beträchtlichen dotem und Aussteuer auch nachhero vieles Geld und andere Sachen erhalten, so sie endlich zu specificiren und zu conferiren verbunden, wozu sie sich aber in Güte nicht verstehen will, ob wir uns gleich unserer Seits zur endlichen Angabe derer conferendorum anheischig gemachet haben.

Solchemnach sind wir genöthiget Ew. rc. gehorsamst zu bitten.

Die Befl. anzuhalten, daß sie alles dasjenige, so sie von Weyl. unserm Vater an Brautschaß und Aussteuer erhalten endlich zu manifestiren und zur Theilung zu bringen schuldig.

Desuper etc.

Gemüßigte Klage

An Seiten

Der Cajischen Geschwister A. B. K. und Weyl.
E. nachgel. Kinder cum assistentia respective
tutorum D. et I. et Curatoris N. Kl.

Contra

Ihrer respective Schwester und Muhme C. ver-
ehl. D. bestelten Vormund N. Befl.

in p^{cto}
collationis.

* * * * *
* * * *

N. 5.

Ad eundem judicem.

Es hat Weyl. unsere Schwester E. bey ihren
Lebzeiten nicht allein einen beträchtlichen dotem
und eine ansehnliche Aussteuer und sonstige Bey-
hülfe, nach ihrem Tode aber deren nachgelassene
Kinder gleichfalls ein beträchtliches vor uns er-
halten, welches sie nicht allein eyndlich zu manife-
stiren, sondern auch demnächst zu conferiren ver-
bunden.

Es ist aber deren Vormund eingefallen, von
der Erbschaft ihrer Mutter E. zu abstiniren, und
blos dem avo zu succediren, um dadurch der
collation zu entgehen,

Nach:

Nachdem aber dieses denen Befl. ex veriori sententia nicht zustehet; als gelanget an Ew. rc. unser gehorsamstes Bitten:

Die Befl. anzuhalten, daß sie allerdings alles, so ihre verstorbene Mutter und sie selbst von Wehl. unserm Vater empfangen, endlich manustetiren und zur Theilung bringen müssen idque refusus expensis.

Desuper etc.

Rechtsbegründete Klage

An Seiten

Der Cajischen Geschwister A. B. C. K. und deren respective Vormundes D. und Curatoris N. Kläger (a).

Contra

Wehl. ihrer Schwester E. nachgel. Kinder Vormund N. Befl.

in p̄cto
beneficii abstinendi praetensi,

(a) In diesen collations- ter als heres extranea Streit, darf sich die Nutz nicht mischen,



TITV

TITVLVS XIV.

DE

PACTIS DOTALIBVS PERSONARVM
ILLVSTRIVM ET CIVICAE
CONDITIONIS.

§. 135.

De pactis dotalibus secundum ius romanum.

Pacta dotalia Romanorum sunt conuentiones inter ciues romanos initae, quibus matrimonii, dotis, donationis propter nuptias et reliqua matrimonii iura determinantur, quae tam per modum simplicis pacti, quam stipulationis ineuntur (a). Requiritur autem in pactis dotalibus: I) *vt incantur inter ciues romanos* (b), II) *ne sint bonis moribus contraria*, quorsum referebatur: a) pactum de futura successione (c), quod hodie tamen admissum; b) ne de moribus (d), c) vel ob res amotas agatur (e), d) de fideiussoribus dotis constituendis (f) e) ne maritus beneficio competentiae utatur (ff), f) poena conuentionalis bene vero duplum vel quadruplum stipulatur (*). III) *Ne dotis finem tollant*. Huc pertinet: a) vt fructus in dotem conuertantur, vel maritus eosdem restituat (g), b) ne ob impensas necessarias agatur (b), c) ne constante matrimonio dos petatur; pacisci vero po-

potest, ut post mortem eius quid dotem constituit, petatur, proinde si matrimonium vivo eo sine culpa dissoluitur, dos peti nequit (*ih*). IV) *Ne uxores indotatae euadant; vel caussa dotis, quae publicum fauorem habet, deterior reddatur.* Hoc intuitu non valet pactum: a) de dote, mortuo marito, ad eiusdem heredes transferenda (*i*), b) ut non tantum quantum accepit, sed plus minusue restituat (*l*), d) ut dolum solummodo praestet maritus vel eius heres (*m*). V) *Vt sint aequalia ratione dotis et donationis propter nuptias (n).* VI) *Vt dos ab extraneo vel ipsa sponsa constituta ratione quantitatis determinetur (o).* VII) *Ne annuum vel aliud quoddam promittatur, tegendae illicitae donationis gratia (p).* Licita autem in genere sunt pacta, quae pietatis rationem habent (*q*). Ante an post matrimonium ineantur pacta dotalia, nihil interest (*r*); Eorundem sollemnitates autem ex legibus loci initi matrimonii sunt iudicande (*s*).

(a) L. 6. C. de I. dot. (V, 12)

(b) pr. I. de nuptiis (I, 10) L. 3. C. de incest. nupt. (V, 5.)

(c) L. 5. C. de pact. conuent. (V, 14) L. vlt. D. de suis et legitim. hered. (XXXVIII, 5.) L. 15. C. de pactis (II, 3.)

(d) L. 5. D. §. 1. de

pact. dotal. (XXIII), 4)

Montesquieu dans l'esprit des Loix Liv. 7. ch. 10. eleganter iudicium morum describit, quod Iustinianus abrogauit in L. 11. C. in fin. de donat. inter vir. et vx. Tit. C. de repudiis ex iudicio de moribus sublato (V, 17.)

(e) l. cit.

(f)

(f) tot. tit. C. ne fidei-
iuss. dot. dentur (V, 20.)

(ff) L. 14. §. 1. D.
soluto matrim. (XXIV,
3)

(*) L. 5. C. de Spon-
sal. (V, 1) L. 134. pr.
de V. O. L. 71. §. 1. de
condit. et demonstr.
(XXXV, 1) L. 2. C.
de inut. stipulat. VIII,
39) c. 29. X. de sponsa-
lib. (IV, 1.)

(g) L. 4. 28. D. de
pact. dot. Ita tamen valet,
vt fructuum vsuras perci-
piat, si vxor se suosque
alere, tueri et omnia o-
nera suscipere parata sit.
L. 2. C. de pactis con-
uent. L. 1. C. si dos con-
stante matrim. (V, 19.)

(h) L. 5. §. 2. D. ibid.
quae ipso iure minuunt
dotem. L. 56. §. 3. D. de
I. dot.

(hh) L. 11. D. de pact.
dot. L. 20. D. de I. dot.

(i) L. 2. D. de pact.
dot.

(k) L. 5. pr. ibid. L.
3. C. de pact. conuent.
Partus ancillae iure rom.
dotem auget, et pactum
non valet, vt partus sit
communis vel marito
proprius. L. 69. §. 9. D.

de iur. dot. De seruitute
reuiuiscence, quae conso-
lidatione extincta L. 7.
D. de fundo dot. De ar-
boribus succisis L. 8. ibid.

(l) L. 13-17. D. de
pact. dot. Diuorrio autem
facto, L. 18. 20. ibid. i-
tem a patre, interuenien-
te filia, ita pacisci licet.
Conualescit pactum, si fi-
lia eidem heres exitit L.
19. ibid. A quonam re-
stituatur perinde L. 10.
ibid.

(m) L. 6. D. ibid.
Dolum vero tantummo-
do praestat, si vxor in
mora sit L. 9. D. soluto
matrimonio.

(n) Auth. *Aequalitas*
et *sed quae nihil* C. de
pact. conv. L. 10. C. i-
bid. c. 9. in fin. X. de
donationibus inter vir, et
vxor. ita, vt etiam ratio-
ne augmenti dotis parifi-
catio fiat Auth. *sed iam*
neceffe est C. de donat.
ante nupt. (V, 3.)

(o) L. 1. C. de dot.
promiss. nisi quantitas in
arbitrium tertii collata
sit. L. 5. ibid (V, 11.)
Parum itaque fundata est
cautela et decisio *Strykii*
caut. cont. L. 3. c. 8. §.

9. In personis illustribus de iure dot. L. 97. §. 2.
 vero, etiamsi nulla dos D. de V. O.
 promissa sit, tamen se- (q) L. 20. 21. D. solu-
 cundum consuetudinem to matrim.
 debetur. *de Ludolf* de I. (r) L. 1. pr. L. 20. §.
 foem. Illustr. P. 11. C. 1. L. 18. D. de pact. do-
 2. §. 5. n. a. n. 12. tal.
 (p) L. 22. D. de pact. (s) arg. L. 6. D. de
 dot. L. 12. pr. L. 53. D. evict.

§. 136.

Differentiae hodierni et romani Iuris.

Hodie 1) quilibet, etiam homines proprii e-
 iusmodi pacta valide ireunt, cum ius connubio-
 rum, contractuum et testamentorum eatenus
 habeant, quatenus de bonis disponere possant
 (a). 2) Introdūcta est distinctio sat inepta inter
 pacta dotalia simplicia et mixta, quorum illa
 iure pactorum, haec iure ultimarum volunta-
 tatum valent (b). 3) Pacta successoria hodie v-
 bique valent. 4) Aequalitas dotis et donatio-
 nis propter nuptias necessario non requiritur.
 5) Ne annum constituitur, nihil hodie obstat
 et quotidiana experientia de contraria obseruan-
 tia per pacta dotalia nobilium edocemur. Ge-
 neratim in pactis dotalibus illustrium obseruan-
 tia tam vniuersalis, quam specialis, familiae
 scit. peregrino iuri praeualet. Reliqua vitū
 non destituuntur, quamuis ratio cesset, cur Ro-
 mani publicae interesse rei crediderunt (c), ne
 vxores indotatae euadant. Nobis veniunt haec
 pa-

paeta sub nominibus: Ehe-Pacten, Ehe-Vertrag, Heyraths-Vertrag, Ehe-Beredung, Ehe-stiftung, Ehezarten, Ehezarter.

(a) tot. t. X, de coniug. feruor.

(b) de *Ludolf* de iur. foem. illustr. P. II. C. 2. §. 2. n. 6. recte affirmat, paeta dotalia illustrium, etiamsi de successione lo-

quantur, indistincte per modum contractus et irrevocabiliter valere.

(c) L. 2. D. de iure Dot. (XXIII, 3) L. L. D. soluto matrim. (XXIV 3.)

§. 137.

De personis.

Iam autem videndum, quid in pactis dotalibus ratione personarum obseruandum. I) Ut praecedant sponsalia secundum formam legitimam publice contracta (a), et matrimonium ratum sequatur (b), euidens est, cum vbi nulla sponsalia, aut nullum matrimonium, vel repudium fi, at ibi nec paeta dotalia sustinentur (bb). Videndum ne personis desponsandis obstat: a) vel *impedimentum ineundi matrimonii physicum* ex aetate (c) vel vitio corporis (d) b) *vel impedimentum morale*, propter propinquitatem graduum, nec c) *ciuile*. Ex ultimo impedimento a matrimonio arcentur: 1) tutor eiusque filius ante redditas rationes (e), 2) binubus ante probatam mortem prioris coniugis (f), vel passim ante satisfactionem liberorum prioris thori (g), 3) miles absque consensu praefecti

(b)

(b), 4) Iudaeus cum Christiana vel contra (i), 5) adulter, si vitae machinatio adulterio accesserit (k). II) Sponsalia consensu desponsandorum parentum et respectiue tutorum fieri debent (l). III) Quoad dotis, et donationis propter nuptias constitutionem, repetitionemque, quatenus a patre vel extraneo, non vero a persona desponsata ipsa, proficiscitur, parens vel extraneus pacisci debet (m). IV) Quatenus feudum vel bona hereditaria vel alia bona clientelaria afficiuntur, requiritur respectiue consensus domini directi et agnatorum. V) Quod si vero plures res admisceantur conuentiones uti saepius incongrue (§. 30.) fieri solet, personarum habitas ex istis negotiis admixtis diiudicanda est, quamuis consultius sit, ab ista confusione plurium negotiorum abstinere. Exemplum est in L. 15. C. de pactis, vbi soror et frater de patris adhuc viuentis hereditate aequaliter diuidenda, plus vna ratione, nulliter pepigerant.

(a) Iure Pandectar. sufficit nudus consensus L. 4. et 5. D. de sponsal. (XXIII, 1) cui iure Cod. accedere debet festiuitas nuptialis L. 24. C. de nupt. Inspiciendae sunt ordinationes ecclesiae speciales cuiuscunque territorii. Vbi testes ad formam requiruntur, ibi consensus spon-

salitius: Das Ja Wort et annuli pronubi datio nihil operantur,

(b) Iudaeorum matrimonia tanquam legitima effectibus ciuilibus non destituuntur, quamuis non sint rata.

(bb) L. 3. 21. et 22. D. de iure dot. (XXIII. 3.) L. 4. §. 3. D. de pactis.

(c) Ad sponsalia 7 anni L. 14. D. de sponsal. ad matrimonium puellae 12. anni L. 9. ibid. L. 4. de ritu nupt. (XXIII, 2) requiruntur Hanc puerilitatem hodie non ludimus.

(d) Quamuis matrimonium, proinde etiam pacta dotalia, qua talia, non subsistant, tamen quominus pactorum successorum effectum fortiantur. nihil obstat. Ita facile dirimi potuisset quaestio illa, quae post mortem mariti super impotentia absoluta ex defectu praetenso testiculorum agebatur ad impugnanda pacta dotalia quae tamen, inaudito plane modo et contra clarum textum L. 39. D. de iure dot. o vsque propugnabatur, vt cadaver mariti diu sepultum exhumaretur, sectioe instiueretur, et parum aberat, quin non secunda vice mortuus resurgere debuisset.

(e) L. 15. D. sponsal. (XXIII, 1) L. 36. L. 59. 60. pr. §. 3. 4. 5-3. L. 64. 66. 67. pr. §. 2.

3. seq. de ritu nupt. t. t. C. de interdict. matrim. inter pupill. et tut. V, 6.) Exceptiones vide in L. 36. L. 60. §. 1. 2. L. 67. §. D. 1. de ritu nupt. (XXXIII, 2) L. 8. C. d. t. L. 7. C. de donat. inter vir et vxor. (V, 6) vbi et donatio, quae alias subsisteret, irrita declaratur.

(f) Auth. Hodie quantiscunque C. de repud. (V, 17.)

(g) Consulendae sunt constitutiones prouinciales. Id iuri communi iam conuenit, vt mater binuba turrix rationes prius reddat et tutelam deponat.

(h) Inspiciendae sunt constitutiones militares cuiuscunque prouinciae.

(i) L. 6. C. de Iudaeis (I, 9.)

(k) C. 3. et 6. X. de eo qui duxit in matrimonium; secus de iure ciu. Nov. 134. c. 19.

(l) L. 2. et 9 D. de ritu nupt. (XXIII, 2) Iure Cod. iudicialiter de nuptiis liberorum, quorum parentes in furore vel dementia sunt, adhibitis

bitis propinquis et tutoribus statuitur. absque vllis impensis L. 25. C. de nupt. De patre absente vid. L. 10. et 11. D. de ritu nupt. Iure Romano sufficit praesumptus ex patientia consensus et patris et filiae L. 7. § 1. L. 12. D. de sponsal. L. 5. C. de nupt. Nec filia simpliciter dissentire potest c. L. 12. bene vero filius L. 13. ibid. Quod si autem parentes absque iusta causa dissentiant,

supletur consensus ex L. Iulia L. 19. D. de ritu nupt. L. 1. et 18. Cod. de nupt.

(m) De consensu statuum in nuptias filiarum principum agit et exempla affert *Betsius* de pactis fam c. 6. § 16. et nouissimum exemplum exhibet matrimonium principis Nassouici Weilburgensis cum filia defuncti principis Locumteneris hereditarii.

§. 138.

De conuentionibus super iuribus matrimonii.

Vt ex ipsi tabulis dotalibus constet, rite se omnia, circa sponsalia habere, solet loco introitus mentio de iisdem iniici, magis per consuetudinem quam necessitatem. Eadem ratione iura matrimonii, quae indiuiduam vitae rationem respiciunt, exprimi solent. Magis vero expedit, vt 1) terminus (a) consummandi matrimonii, 2) restrictio consensus sponsaliti, si quae adest (b), 3) quis sumtus conuiuii nuptialis ferre, et cui donata accrescere debeant (c), 4) iura matrimonii haud expedita vel singularia distincta conuentione comprehendantur. In genere abstinendum a con-

uentionibus I) *quae essentiam matrimonii tollunt*. Huc potissimum refer: quod vxor maritum domicilium mutantem, sequi nolit; II) *quae Legibus prohibitiuis aduersantur (d)*, veluti dissolutio matrimonii, et certo respectu matrimonium ad Morganaticam (L. Salicam) quod inter procures quidem simpliciter, inter nobiles vero non absque principis consensu valet (e) III) *quae bonis moribus aduersantur*, ne scilicet maritus potestatem maritalem exercent, quae iuris diuini est; ne vxor ciuicae conditionis oeconomicas operas praestet (f). Licito autem paciscimur iure: 1) quomodo educatio liberorum institui debeat, 2) in quam religione liberi sint educandi (g), 3) vt per tempus aliquod vxor absens esse possit, 4) ne ad lactationem teneatur, 5) ne nimis rigidei exercentur potestas maritalis, 6) quid in casu separationis vel diuortii totalis iuris esse debeat circa restitutionem bonorum (b) et educationem liberorum. Raro quidem partes tempore sponsaliorum ad tantas dissidias cogitant, sed cum iura communia de separatione temporali plane nihil habeant, et prudentis sit, pacis tempore bello prouidere, magnam habebit utilitatem eiusmodi conuentio.

(a) Terminum iuris X. de sponsal. (IV, 1.) romani vid. in L. 17. D. saepe tamen constitutio-
de sponsal. L. 2. C. de nes particulares breuius
spons. (V. 1.) L. 2. C. spatium habent, quod ad-
de repud. (V. 17.) c. 5. modum utile.

(b)

(b) Nem nescit, quam nconstans sit doctrina de reuocandis sponsalibus. Utile itaque est. litibus per conuentionem obuiam ire, quod per enumerationem eorum casuum fit, qui contentum ex intentione despondendorum reuera restringunt. L. 5. C. de sponsal. (V, 1) vid. tot. tit. C. de repud. Singularis est decisio in L. 8. D. de sponsal. de furore superueniente, quae limitanda ex L. 4. D. de diuort. (XXIV, 2) et L. 22. §. 7. et 9. D. solut. matrim.

(c) Et haec doctrina deficientibus legibus admodum fluctuat. Regulariter sponsae parentes conuiuium nuptiale in proprium honorem parant. Donationes autem ex animo donantis aestimandae; Hic animus vero non eo tendit, ut conuiuii nuptialis sumtus inde compensentur, sed ut oeconomia instruaturnouorum coniugum, proinde, si aliud non conuentum, utriusque coniugi pro rata cedunt.

(d) L. vn. §. 16. C. de R. V. A.

(e) II. F. 29. *Cramer* de iuribus nobilitat. ait. T. I. c. 4. p. 236-239. ibique plena manu allegatos DD. de *Ludolf* de iurib. foem. illustr. P. 1. §. 15. Non nisi imbecilli iudicio eiusmodi matrimonium pro specie concubinatus habetur.

(f) *Stryckii* D. de operis vxor. c. 1. §. 10. c. 3. §. 6. et 12.

(g) Si nihil conuentum, masculi religionem patris, foeminae vero matris sequuntur. Vid. de *Meyern* Acta Execut. T. 11. p. 570. ibi de educatione: Was aber von beyder Religion Eltern geböhren die Eöhne oder Knaben des Vaters, die Mägdelein oder Töchter der Mutter Befreundten oder Magistrat verbleiben sollen. Porro de religione: Vid. *Concl. Corp. Euang* p. 681. : den 3ten casum mixi matrimonii betreffend, da hat es in denen geist- und weltlichen beschriebenen Rechten ratione patriae potestatis bergestellt seine klare Ziele und Maas, daß dem Vater die alimentatio, educa-

catio, institutio, elocatio dotario und dergleichen Ehebeschwerden principaliter obliegen und die Kinder veriusque sexus desselben Disposition in geistlichen und weltlichen Sachen vornehmlich jederzeit zu gehorsamen schulbig sind, dabey wir es, jedoch mit der Bescheidenheit bewenden lassen, daß in alle Wege da pacta dotalia vorhanden, oder hinführo aufgerichtet werden mögten, dieselbe zuvordorft in Acht genommen und obseruirt werden sollen, und müssen. *London* Acta publ. T. XVII p. 457. *Hessisches Consistor-Rescript* de 28ten Sept. 1750. et de 5 Julii 1758. Sed rursus per annos discretionis haec materia

perturbata est, de quibus conferantur *Carpzov* de eo, quod iustum et consultum est circa nuptias person. diuers. relig. Exempla illustria vide apud de *Ludolf* de Iurib. foem ill. app P. III. p. 87. 119. *Boehmer* Consult. et Decis T. I. Arg. 1. n. 57. Arg. 11. N. 46. seq. *Struhens* Bedenken T. I. CXLIV.

(b) Hoc vel ideo maxime necessarium est, cum quod in casum mortis sancitum est, non valeat in casum diuortii L. 29. pr. D. solut. matrim. et quod de diuortio totali dispositum haud absque summa circumspectione ad separationem temporalem trahi potest.

§. 139.

De arrha sponsalitia.

Arrhae sponsalitiae sunt dona, quae desponsati in ipsa desponsatione solenni vel postea sub modo futurarum nuptiarum offerunt. Consistunt praeter anulum pronubum (den Trauring) in variis rebus, et non subiacet necessitati insinuationis haec donatio, etiamsi, ab alio detur (a). Ta-

ci

citum vero habet modum: ut nuptiae sequantur, alias condicuntur donata (b), nisi is, qui ex desponsatis mortuus est, causam praebuerit, ne nuptiae celebrentur (c). Si maior absque iusta causa a sponsalibus recedit arrham ipsam et insuper eius aestimationem perdit (d); iusta vero intercedente causa, vel si minor sit, tantummodo arrha restituitur. Hodie, secundum plurimorum consistoriorum praxin, arrhae in commissum cadunt, si desponsati a sponsalibus rite iniuris, quacunque ratione, bona licet gratia, recedant. Eiusmodi donata autem pleno iure cedunt donatario nuptiis secutis et transferuntur in heredes. Ab arrhis sponsalitiis differunt donationes, quae ante nuptias simpliciter, non sub modo futurarum nuptiarum fiunt, quae irrevocabile ius transferunt (e).

(a) Nov. 119. cap. 1. (d) L. 5. C. de sponsal. L. 15. C. de donation. ante nupt.

(b) L. 2. 15. C. ibid.

(c) L. 3. C. de sponsal. (e) L. 8-14. C. de donation. ante nupt.

(V, 1.)

§. 140.

De dotis constitutione.

Quia in dubio bona magis paraphernalia, quam dotalia praesumuntur, evidens suadet utilitas, ut titulus dotis (a) eiusque quantitas (b) sedulo exprimatur, et specificatio post actualem illationem mariti subscriptione munita pactis dotalibus ad-

iungatur, quae, si suspiciones fraudis absint, ingentem utilitatem spondet ratione probationis et exceptionis non numeratae dotis (c). Alias obstat haec exceptio soluto intra biennium matrimonio intra annum, soluto vero matrimonio post biennium sed intra decennium, intra tres menses. Minori vero eiusque heredi succurritur per restitutionem in integrum. (cc) Quodsi dos non in pecunia numerata consistat, maxime in rebus mobilibus expedit, ut aestimatio singulis speciebus adiiciatur, cum expressa declaratione an taxationis an vero venditionis gratia fiat. (d) Vim aestimationis habet novatio (e). In dotis constitutione nobilium expedit, ut dotis quantitas non immodica sit, ne ex multiplicatis usuris liberi praegrauentur secundum parcemiam: reiche Weiber arme Kinder; reliqua vero bona tanquam paraphernalia inferantur, concessa administratione et usufructu. (f) Alias dictu difficile est, an expediat, bona magis dotis quam paraphernalium iure inferre. In rusticorum dotibus videndum, ne in tantum vires patrimonii excedant, ut impares onerum, feruitorumque ferendorum reddantur (g). (Iurisprud. extraiud. §. 42. 217.) Generatim autem cauendum, ne inefficiosa sit dotis constitutio (h) Quodsi dos non statim solvatur, de usuris, (i) et si dos profectitia sit, etiam de euictione (k) cauendum.

(a) De dote *profectitia* vid. L. 5. 6. §. 2. L. 51. D. de iure dot. De dote a *iudice* constituta L. cit. §. 4. L. 69. D. ibid *de adventitia* L. 43. 49. 63. D. ibid: De dominio dotis eiusque vindicatione eleganter disponitur in L. 7. §. 3. L. 8. 9. pr. et §. 1. D. de iure dot. Circa dotem adventitiam cautus sit maritus, ut eandem tempestive exigit, vel hoc onus conventionem avertat, alias si culpa sua dos non exacta sit (a debitore scilicet, non a patre vel donatore) tenetur nihilo minus de restituenda dote. L. 33. D. de l. dotium L. 41. §. 3. ibid ubi verba: *quodsi iam tunc* etc. ex natura stipulationis explicanda sunt.

(b) Circumvento indistincte succurritur L. 6. §. ult. D. de l. dotium. Cauendum tamen, ut sponsus qui ante matrimonium fructus percipit, eosdem suos faciat, mediante speciali conventionem, alias in dotem imputantur L. 7. pr. D. ibid. L. 6. D. sol. matrim. L.

31. §. ult. ibid. Singularis est eiusdem L. §. 3. decisio de usufructu in in dotem dato vid. etiam L. 66. 78. de l. dot. ubi de usufructu in fundo mariti per dotis constitutionem rursus consolidato optime cauetur et §. 4. seq. de fundo communi.

(c) L. 1. C. de dote cautata (V. 15) Romanis haec cautela non incognita fuit. L. 9. §. 3. D. de iure dot. Contra liberos, qui sunt heredes patris, semper, contra creditores veto non nisi concurrentibus aliis circumstantiis, confessio mariti aliquid operatur, ita ut creditoribus ne quidem tempora exceptionis non numeratae dotis currant. Inanis est cautela *Stryckii* ut scilicet vxor apocham super dote in tertium dirigere curet S. III. c. 8. §. 29. Etiam acceptilatio a marito, invita vxore, licet focero egenti facta, exceptionem non numeratae dotis excludit, L. 66. §. 6. solut. matrim. item si maritus heres factus l. 33. D. ibid. Interdum maritus solum-

modo actiones praestat L. 44. D. ibid.

(cc) Auth. quod locum C. de dote cauta, Nov. 100. c. 2

(d) L. 10. §. 4. seq. L. 17. D. de iur. dot. L. 5. 10. C. ibid L. 1. C. fol. matrim. (V, 18) Caueamus ne *Styckium* l. c. § 10 sequamur, qui diuersam aestimationem non distinguit Laesio autem in aestimatione non attenditur, nisi in muliere minorenni et dolo mariti circumuenta L. 12. §. 1. D. de l. dot. Dote aestimato data et nuptiis securis mariti ex regula est electio, quid restituere velit L. 10. §. ult. ibid. nisi aliter conuentum, L. 50. fol. matrim. Non secutis vero nuptiis absolute res repetitur L. 17. §. 1. D. ibid. cuius dispositionis ratio latet in L. 16. anteced. Interim maritus res fungibiles etiam inaeestimato datas, iure alienat. L. 42. D. ibid.

(e) L. 35. D. de l. dot.

(f) *Stryck* l. c. §. 5 de *Ludolf* de l. foem. illustr. P. II c. 2. § 5 n. 2^a

(g) Rustici passim ante copulationem testimonium de confectis pactis dotalibus proferre iussi sunt.

(h) t. t. C. de inoff. dot. (III. 30.)

(i) Terminus traditionis a patre dictus: *cum commodissimum esset*, ita interpretatur: cum primum sine turpitudine et intamia dari possit, deberi L. 79. D. de iure dot. De vsuris. et pensionibus post biennium. vid. L. ult §. 2. C. de iure dot.

(k) L. 69. §. 7. D. de iure dot. Si b. f. (aliud si dolo res tradita inaeestimato, non tenetur de euictione, nisi aliter conuentum. Ita haec lex ex L. 1. §. 1. C. de l. dot. explicanda, adde L. 78. D. d. t. Est autem titulus dotalis species causae onerosae non lucratiuae L. 19. D. de O. et A.

§. 141.

De amissione dotis et donationis propter nuptias.

Dos et donatio propter nuptias amittitur: 1) per adulterium, et ex paritate rationis 2) per malitiosam desertionem et 3) insidias vitae structas, ita tamen, ut liberis ex eodem matrimonio natis, cedat (a), 4) ob saevitias conjugis atrociores si vxor seipsam alere parata sit (b), licet hodie tantummodo separatio quoad thorum et mensam decernatur; cum non ad durationem vinculi matrimonii sed ad effectus civiles facti illiciti respiciendum sit; et dos restaurari possit, secuta reconciliatione; alias coniugi nocenti beneficium loco poenae tribueretur, et reconciliatio impediretur, id quod absurdum.

(a) L. 8. §. 7. L. 11. §. 1. in f. C. de repud. (V, 17.) Nov. 117. c. 78 §. 2. Nov. 134. c. 10. c. 4. X. de donat. inter vir. et vxor. (IV, 20.) c. 10. X. de consuet. (1, 4)

(b) Plures causae iusti repudii recensentur in d. L. 8. §. 1-4. de repud. et Auth. sed nouo iure C. ibid. L. 38. D. soluto matrim.

§. 142.

De repetitione dotis, quae fit durante matrimonio.

Mulier regulariter pendente matrimonio dotem repetere nequit (a); interdum tamen ho-
per-

permissum vxori non perdituræ, his ex rationibus: 1) Vt se suosque alat, 2) fundum idoneum emat, 3) vt parenti, viro, fratri, sorori egenti alimenta præstet (b), 4) Si maritus vxori furiosæ alimenta denegat; 5) Si maritus dotem dissipat (c); 6) si maritus ad inopiam vergit et dotis exactio non sufficit, nec cautionem præstare potest (d); 7) si maritus deportatus et matrimonium dote iam exsoluta, non sequatur, vel sequi non possit, conditio cum priuilegio personali datur (e). Vxor putatiua tamen priuilegia dotis habet (f).

(a) Nov 22. c. 39. Nov '97. c. 6. Anth.

(b) L. 73. §. 1. D de quod locum C. de col-
iur. dot. (XXIII, 3.) L. lat.

20. D. solut. matrim. (e) L. 74. D. de I.

(c) L. 22. §. 8. D. so- dot.
lut. mtr.

(d) L. 24. D. ibid. L. solut. matr.

29. C. de I. dot. (V, 12.)

§. 143.

De repetitione dotis soluto per mortem vxoris matrimonio.

In dotis repetitione, quæ fit soluto matrimonio, potissimum duo distinguendi veniunt casus: *Primus* si per mortem vxoris; *secundus*: si per mortem mariti dissoluatur matrimonium. Illo casu distinguendum inter dotem *profectiuam* et *aduentitiam*. In dote profectiua rursus vi-
den-

dendum, an filia emancipata, an vero adhuc in patria potestate constituta sit. Vtroque casu, an liberos ex eodem matrimonio superstites habeat, nec ne. In dote repetenda, ante omnia pacta interposita respicienda (a), quae tamen pendente matrimonio absque consensu filiae amplius adici nequeunt (b). His deficientibus dos profectitia, filia in potestate constituta, absque speciali conventionione contraria, patri, liberis etiamsi superstites, restituenda (c), non habito respectu an emancipata vel exheredata fuerit filia, vel minus (d). Sed ponamus, ad emancipationem iure Romano respiciendum esse, attamen cum emancipationes hodie non in usu sint, per nuptias filiae autem separata instituatür oeconomia, qua patria potestas quoad odiosa soluitur, consequens est, vt hodie quaelibet filia nubens iure emancipatae in fauorabilibus aestimari et dos liberis remanere debeat. Aduentitia autem ex praesumpta donatione regulariter non reuertitur ad constituentem, nisi expresse ita conuentum (e).

(a) L. 7. C. de pact. conuent. (V. 14.). L. 20. §. 1. de pact. dot.

(b) L. 29. pr. L. 40. D. solut. matrim. L. 7. C. de iur. dot.

(c) Generaliter non habito respectu potestatis et liberorum loquuntur L. 6. pr. D. de I.

dot L. 4. C. solut. matrim. (V. 18.) vt etiam fratri dotis repetitio concedatur, si in stipulationem deducta sit, L. 5. C. ibid L. 59. D. solut. matrim. vid. etiam L. 48. D. ibid. L. 12. pr L. 96. pr. et §. 2. D. de pact. dot.

(d)

(d) Contrarium quidem verius videtur per L. 5. D. de diuort. L. vn. §. 11. et 14. C. de R. V. A. Sed in priori lege patri conceditur repetitio dotis, licet filia emancipata sit, et tantum disponitur, ne repudio per collusionem facto, vi cuius alias dos amitteretur, patri ius repetendae dotis eripiat. Posteriori vero lege supponitur, dote per stipulationem promissa heredibus ius repetendae dotis post mortem patris competere, cum in rei uxoriae actione, i. e. dote absque stipulatione promissa, uxoris praecipua maneat dos, et hoc ius etiam ad rei uxoriae actionem transfertur. Nec magis obstat L. 71. D. de euct. (XXI, 2)

(e) L. 3. C. de repud. ibi: per stipulationem (V, 17.) L. vn. §. 13. C. de R. V. A. L. 9. C. de pact. conv. in fin.

§. 144.

De repetitione dotis post mortem mariti.

De dote *profectitia* filiae in potestate constitutae, agunt pater et filia (a), vel pater solus cum consensu filiae, saltem non dissentientis (b): vel filia sola cum consensu patris (c). Contra voluntatem vero patris effectum liberationis non nanciscitur solutio dotis, filiae perditurae facta (d). Pro filia autem furiosa, prodiga, admodum iuueni, leui, pater solus agit (e), pro absente autem non aliter, quam praestita cautione rati. Eadem obtinent, si haec impedimenta in patre contingant, vel pater tantum turpis persona sit, ut verendum sit, ne dotem acceptam consumat, vel furiosus (f). Consensus autem tempore L. C. accedere debet (g).

De

De dote *aduentitia* eadem hoc casu obtinent, quae §. anteced. dicta sunt.

- | | |
|---|--|
| (a) L. 2. §. 1. L. 34.
D. solut matr. | (e) d. L. 22. §. 2.
ibid. |
| (b) L. 2. cit. §. 2. Con-
sensus filiae tamen indu-
bio praesumitur L. 37.
ibid. | (f) L. 22. §. 6. 10.
11 D. ibid. L. 65. D.
de solut. |
| (c) L. 22. §. 4. L. 42.
pr. D. solut matrim. | (g) L. 22. cit. §. 5.
ibid. |
| (d) L. 22. §. 1. D. so-
lut. matrim. | (h) Auth sed quamuis
C. de R. V. A. L. 40.
D. de lure dot. |

§. 145.

De tempore et modo repetitionis.

Terminus dotis restitutioni in pactis dotalibus dictus, quatenus dotis constitutionem non reddit deteriolem (§. 135.) vel statutarius praecipue seruandus est. Secundum Ius romanum nouius res mobiles et incorporales intra annum, res immobiles vero statim restitui debent, alias usurae et fructus ex his temporibus competunt (a). Stare tamen debet mulier locati in plures annos factae (b). Mora per mulierem vel eius heredes facta, maritus dolum tantummodo praestat, fructus vero mulieris sunt; Sin maritus moram committat, omnem culpam praestat (c). Propter dolum mariti iuratur in litem (d). Regulariter eandem diligentiam praestare debet, qua in rebus propriis
uitur

utitur (e). In specie autem fructus ultimi anni, non a tempore nuptiarum, vel dotis constitutae, sed traditae (f) computandi, pro rata temporis (g) diuidendi sunt. Veniunt autem et impensae in hoc iudicium, et quidem *sumtus funeris* aes alienum dotis constituunt (b), et ante restitutionem dotis peti possunt (i). *Impensae in dotis consecutionem* factae, marito refunduntur (k), non vero eae, quae *in defensionem* dotis factae (l). In ipsam rem, et quidem *ex necessitatae factae* impensae dotem ipso iure minuunt (m); *utiles* vero impensae consensu mulieris fieri debent (n), et dotis substantiam non ita afficiunt, sed repetitioni tantummodo, absque tamen retentione, locum dant (o). Modicas vero expensas maritus ex suo ferre tenetur (p). *Voluptuarias* impensas autem, nequidem consensu uxoris factas, repetit, sed tantum tollit, salva re, nisi promercales et sic certo respectu utiles sint (q).

(a) L. vn. §. 7. C. de R. V. A.

(b) L. 25. §. vlt. D. solut. matrim.

(c) L. 9. L. 25. §. 2. ibid.

(d) L. 25. §. 1. ibid.

(e) L. 66. pr. L. 24. §. 5. D. ibid.

(f) L. 5. L. 7. §. 1. seq. D. ibid, si autem fundus iam ante nuptias

traditus fuerit, ex die nuptiarum annus computatur, et fructus ante matrimonium percepti dotem augent L. 6. et 7. D. ibid.

(g) L. 11. 31. §. vlt. ibid L. un. §. 9. C. de R. V. A.

(h) L. 16. seqq. L. 28. D. de relig. et sumt. fun. (XI, 7.)

(i) L.

- (i) L. 60. D. fol. ma- L. vn. §. 5. C. de R.
trim. V. A.
(k) L. 15. D. de imp. (n) L. 8. D. de im-
in rem. dot. fact. pensf. in rem. dot. fact.
(l) L. penult. D. ibid. (o) d. L. vn. C. cit. §.
(m) L. 5. §. 12. D. (p) L. 12. D. de im-
ibid. L. 56. §. ult. D. pensf. in rem dot. fact.
de iure dotium L. 7. §. (q) L. 9. 10. 11. pr. D.
ult. D. solut. matrim. ibid. d. L. vn. C. cit. §.

§. 146.

De beneficio competentiae.

Tam intuitu dotis *petendae* quam dotis *restituendae* competit beneficium competentiae et quidem *priori* respectu: 1) Extraneo, qui dotem promisit, non vero focero regulariter (a); 2) priori marito dotem secundo promittenti (b). *Posteriori* vero respectu 3) marito (c) 4) liberis ex eodem matrimonio progenitis, non vero heredi extraneo (d). Iusta causa intercedente vero etiam focero (dd). Intuitu *modi* hoc beneficium (e), secus ac in donatione, non admittit deductionem aeris alieni (e); (f) cautionem desiderat, si ad meliorem fortunam perue-nerit, etiam quod minus persoluit, se solururum (f). Cessat vero 1) si dolose deminuerit substantiam (g): 2) si res amotae fuerint (h).

(a) L. 84. D. de Iur. dot. collata cum L. 21. et L. 21. pr. D. de re iud. (XL, 11. 1.)

(b) L. 32. D. solut. matrim.

(c) L. 12. 13. 14. pr. D. ibid.

- (d) L. 18. ibid. (g) L. 18. §. 1. D.
 (dd) cit. L. 84. D. de solut. matr. d. L. vn. C.
 iure dot. §. cit.
 (e) L. 54. D. soluto
 matrim. (h) L. 21. §. vlt. D.
 (f) L. vn. C. §. 7. rerum amotar.
 de R. V. A.

§. 147.

De quibusdam iuribus singularibus dotis.

Favor dotis apud Romanos in multis iuris articulis praeter sparsim adducta se exserit. 1) Non reuocatur propter ingratitudinem (a), 2) beneficium competentiae certis casibus cessat, (§. anteced.) 3) stipulatio in fauorem tertii, (avi scil. in fauorem neptis) valet (b), 4) omnis re- tentio exulat (c). 5) Si mulier nouatione de- cepta inidoneum acceperit reum, nihilominus exactionem dotis habet (d); 6) In ambiguis pro dote respondendum (e). 7) Leuiores probationes admittuntur; 8) tacitam hypothe- cam eamque priuilegiatam habet.

- (a) L. 69. D. de I. dot. (d) L. 22. §. 2. So-
 (b) L. 45. D. solut. luto matrim.
 matrim.
 (c) L. vn. §. 4. C. de (e) L. 70. D. de Iure
 R. V. A. dot. L. 85. de R. I.

§. 148.

De paraphernalibus.

Sed satis de dotibus. Videamus et reliquorum bonorum iura. Quidquid vxor praeter dotem marito infert, paraphernalia dicuntur (a). Hoc nomine etiam veniunt bona postea acquisita, nisi in dotis constitutione comprehendantur, eamque augeant (b). In hisce paraphernalibus marito de iure romano neque ususfructus, neque administratio competit absque consensu vxoris (c), secus ac hodiernis moribus (d). Vbi communio bonorum obtinet, ibi frustra de hac specie bonorum disputatur.

(a) L. 9. §. 3. D. de iure dot. II. C. de pact. conuent. (V. 14.)

(b) Pufend. L. 1. obs. 207.

(d) Leyser spec. 302.

(c) d. L. 9. 3. L. 8. med. X.

§. 149.

De donatione propter nuptias (die Wieberlage.)

Donatio propter nuptias hodie nullum plane effectum haberet, nisi successionis intuitu adiiiceretur (a), nam hypotheca privilegiata maiorem securitatem tribuit, quam haec verbalis antenuptialis donatio. Ex aequalitate; ex viri obligatione, ut statim post constitutam dotem etiam donationem conferat, cuius mentio fit in Auth. dos data C. de donat. ante nupt.; d. ni-

que ex lucracione donationis, cuius mentio facta in pr. L. 20. C. d. t., et in Nov. 91. c. 2. quod pendente matrimonio eandem vindicare possit, marito ad inopiam vergente, secundum L. 29. C. de iure dot. (V. 12); ex his omnibus dico, verosimile est, donationem propter nuptias ad communem coniugum usum reuera collatam esse, et de lucranda hac donatione interdum egisse Romanos in pactis dotalibus.

(a) §. 3. I. de donat. vir. et vxor. Exempla et (II. 7.) L. ult. C. de donat. ante nupt. et Auth. dotium et donationum propter nuptias vid. apud ibid. (V. 3.) L. 29. C. de de *Eudolf* de iur. foem. iure dot. Nov. 61. c. 1. illustr. App. P. III. p. 40. pr. c. f. X. de don. inter et 49. seq.

§. 150.

De Morgengaba.

Moribus Germaniae (a) inprimis inter illustres et nobiles receptum est, vt sponsus sponsae altero nuptiarum die, non in praemium virginittatis, quod obfoenum, sed arrhae matrimonialis nomine (b), ab arrha sponsalitia probe distinguendae, datur, cum Germani ante consensionem thalami matrimonium pro perfecto non habebant, et antea effectus iuris non tribuebant; inde est, quod hodie in matrimoniis Procerum, per procuratorem contractis, consensio thalami imaginaria fiat. Imo inter privatos simulacrum consensionis thalami ibi adhuc

huc retentum, vbi priscis Germania scitis adhuc anxie inhaeretur. In rebus ita donatis vxor statim acquirit dominium et plenam dispositionem. Morgengaba saepe tantum in vsuris sortis, vel generaliter in pactis familiae, vel specialiter determinatae; saepe etiam in margaritis, aliisque rebus ad mundum muliebrem pertinentibus consistit (c).

(a) Iuri romano non congruit haec doctrina, cum speciem donationis inter virum et vxorem constituent.

(b) Sic in pactis dotalibus apud de *Ludolf* App. P. III. p. 66. exprimitur: Es soll auch seine Herzog Friedrichs Wilhelm & Fräulein Sophien, Dero Gemahlin den Morgen, da E. L. beygeschlafen haben, bemorgenga-

ben mit 8000 fl. etc. adde pag. 68. 116. item exemplum Morgengabae viduae constitutae p. 87. quod contra *Stryck* de Caut. contr. S. III cap. 8. §. penult.

(c) Ita exempla illustria abunde docent, quae habet de *Ludolf* App. P. III. p. 45. conf. P. II. c. 2. §. 5. not. (e).

§. 151.

De Dotalitio (Witthum, Doarium, Leibgeding.)

Dotalitium est certa quantitas, quae a marito vxori in casum mortis ita constituitur, vt electionem habeat, an dotem repetere, an vero dotalitio contenta esse velit. De hoc dotalitio notandum: 1) potissimum illud in pactis dotalibus nobilium et personarum illustrium occurre-

re (a); 2) praesupponi dotis illationem; 3) Praestandum esse a successoribus feudi, quatenus versio dotis in feudum probatur, quae ex illatione respectu liberorum non vero ratione agnatorum praesumitur, admissa probatione contrarii, vel dominus directus et successores feudi expresse, non per solam subscriptionem, aliis adminiculis destitutam, consenserunt; 4) Tanquam surrogatum dotis iisdem privilegiis gaudere dotalitium, ac ipsa dos; 5) Non amitti per mutationem status viduitatis, quia nec dotis repetitio per secunda vota impeditur; 6) viduae regulariter competere electionem (b); dote autem repetita, cessat dotalitium; 7) Regulariter illud consistere in duplicatis vsuris dotis et donationis propter nuptias, siue quod idem est, in quadruplicatis vsuris dotis (c).

(a) Non impediuntur ciuicae fortis coniuges ab hac conuentione; sed rarius eandem faciunt de *Ludolf* de iur. foem. illustr. P. II. c. 2. § 1. n. a.

(b) Exempla illustria, ubi agnatis ius eligendi tributum legas apud de *Ludolf* de iur. foem. ill. App. P. III. p. 46.

(c) Ad hunc et duos sequentes § §. Vid omnino de *Ludolf* l. c. P. II. cap. 2. §. 5. not. d., qui tamen dotalitium, vi-

dualitium, et vitalitium, re ipsa diuersa, non distinguit, et inde ratio reddi potest, cur statuat, ratione dotalitii vxori praetentionem non competere, limitat tamen ipse sententiam n. 41, nisi dos per dotalitium absorbeatur, quod raro quidem in pactis Procerum fieri solet. In pactis procerum itidem moris est, vt regulariter certa bona cum iurisdictione aliisque iuribus, sed tantummodo de-

mon-

monstrationis gratia, praestito interdum homago adsignentur, quod in reliquis pactis rarius occurrit; An ususfructus sit eiusmodi dotalitium, et an cautio usufructuaria praestari debeat. Idem l. c. quaerit; sed frustra, cum in Iuris romani campum ita transgrediatur. Est hocce dotalitium, maxime inter illustres, peculiare germanicum institutum et magis ad pignoris antichretici naturam inclinatum. adde §. 13. not. (a) §. 17. n. 4. ibid.

§. 152.

De Vidualitio.

Saepeffime et vidualitium et vitalitium sub dotalitio comprehenduntur, sed ipsa re distincta sunt. *Vidualitium* est illa quantitas, quam maritus in solatium viduitatis, nullo habito respectu dotis, promittit. Hoc 1) amittitur per secundas nuptias et per stuprum (a). 2) Non est debitum feudale, nisi consensus agnatorum accedat, vel cum filiis, heredibus patris, res sit. 3) Privilegiis dotis non gaudet. 4) Quantitas in arbitrio mariti consistit, et in variis emolumentis consistere potest. 5) Vidualitium haud raro in pactis dotalibus ciuicis occurrit.

(a) L. 1. 2. C. de secund. nupt. Auth. Eisdem poenis C. ibid. (V, 9.) Auth. Quod hodie C. de repud. (V, 17.) Nec contra me sunt, quae habet de *Ludoif P. II.* C. 2. §. 5. not. (d) n. 56. et §. 7. not. (a) in fin.

§. 153.

De Vitalitio.

Vitalitium denique est certa quantitas, quae a marito ad vitae tempus, nulla habita dotis, vel secundarum nuptiarum ratione, constituitur. Hoc competit ad vitae tempus, etiam post secundas nuptias. Reliqua uti in priori §. obtinent.

§. 154.

De pecunia lusoria (Hand = oder Spiel = Gelder.)

Solet maritus uxori, praecipue illustri summam certam quotannis concedere, ut inde vestimenta, mundum et ornamenta comparet, vel his etiam a marito praestitis, alios inde faciat sumtus minores, qui sub nomine der Hand-oder Spiel = Gelder venire solent, et sub plenaria sunt uxoris potestate. Nec minus frequens est famulitii aulici determinatio (a).

(a) Vide de *Ludolf* de I. foem. ill. P. II. c. 2. §. 9. n. 16. §. 19. n. 16. et formulas pactorum dotalium App. P. III. p. 57. seqq. ubi conditiones pactorum dotalium tenues, mediocres et optimas recenset, qua distinctione tamen facile caremus, cum omnis res ad voluntatem paciscentium redeat, uti ipse agnoscit §. XI.

§. 155.

De acquirentu coniugali.

Inter Illustres et nobiles frustra de acquirentu quaeritur, sed omnia stemmati masculino vindicantur, quae bonis incrementa accedunt. Si nihil in pactis ciuium et rusticorum ea de re conuentum, iuris communis regula obtinet, vi cuius omnis acquirentus ad maritum pertinet (a), nisi vxor et maritus societatem negotiatoriam, vel omnium bonorum contraxerint (b). Interdum vel communio bonorum, vel portio statutaria Iuris ciuilis dispositionem tollit, quibus Iuribus per testamentum vel aliam vnilateralam dispositionem derogari nequit. Aequissima interim est conditio pactorum dotalium ciuicae et rusticae conditionis hominum, vt acquirentus coniugalis aequaliter diuidatur. Ne autem litium seges super qualitate et quantitate spargatur, corpus bonorum maritalium et vxoriorum vt conficiatur, manifesta suadet utilitas, quibus, si postea addantur hereditates aliaque lucra ad acquirentum non pertinentia, constabit deum soluto matrimonio per se, quid acquirentus nomine veniat. Caute etiam conuentione exprimitur, quid ad acquirentum referri debeat, cuius nomine ea tantummodo proprie veniunt, quae arte et diligentia acquisita sunt.

(a) L. 51. D. de donat. int. Vir. et vxor. (XXIV, 1.)

(b) L. 16. §. vlt. D. de alim. vel cib. legatis (XXXV, 1.) L. 17. §. 1.

D. solut. matrim. (XXIV, 2.) L. 4. C. de crim. ex-
 3.) Interim promiscuum pil. hered. (IX, 32.) coll.
 vsum bonorum habent L. cum L. 1. D. de ritu nu-
 75. D. de iure dot. L. 1. ptiarum (XXIII, 2.)
 D. rer. amotar. (XXV,

§. 156.

De apparatu et instructu muliebri (die Aus-
 steuer, Kisten- und Kasten-Pfand.)

Solent mulieres vestes, ornamenta, lintea, vasa et supellectilem (vulgo Aussteuer Kisten- und Kasten-Pfand apparatus et instructus muliebris) inferre. Hae res interdum dotem ipsam efficiunt, interdum ab eadem separatae sunt; In dubio tamen iure dotis aestimantur. Hae si doti adscribuntur, huius iure aestimantur; si separatae sunt a dote, vxoris periculo sunt. De rebus consumtis et detritis maritus non tenetur nisi a) ex dolo l. culpa, b) ex alienatione c) ex aestimatione venditionis gratia.

§. 157.

De Successione 1) marito praemortuo.

Hisce ita ratione bonorum determinatis, sequitur successionis caput (a). Generaliter ante omnia 1) intentio specificè exprimenda in introitu et epilogo, an pacta dotalia simplicia, (nach Art eines unwiderrusslichen Vertrags) an vero mixta (nach Art eines wiederrusslichen letzten
 Wil-

Willens) ineiundi animus sit. Ex vna parte revocabiliter, ex altera vero irrevocabiliter etiam hodie pacisci nequit, absque nouo obligationis vinculo, iuramento scilicet, quia captatoria esset eiusmodi dispositio. Denique II) videndum, an is, qui de successione disponere cupit, parentes adhuc in vivis habeat, quo casu aut legitima iisdem relinquenda, aut renunciare debent, quamvis nulla dici nequeant pacta dotalia, si praeteriti fuerint parentes. Quo lites autem praescindantur, vtiliter legitima iisdem relinquitur. III) Caueat coniux binubus, ne de iis bonis dominiotenus disponat, quae ex liberalitate defuncti coniugis l. ex hereditate filii praemortui descendunt. IV) Caueamus in pactis dotalibus illustrium et nobilium, ne contra pacta familiae aliquid fanciatur. Hisce praemonitis successorius tractatus distinctim, probe ab inuicem separatis diuersis casibus confiendus est. Hoc intuitu I) disponendum, quousque vxor, si maritus praemoriatur, et a) liberi extent, b) vel nulli liberi adsint, succedere debeat. Ultimo casu interdum tutela patetitia determinatur. Vtroque vero casu porro statuendum, an statu viduitatis forsan mutato, eadem vel diuersa iura obtinere debeant. Saepe etiam statuitur, vt liberis praemortuis bona vel simpliciter, vel demum post transitum ad aliud thorum, vel in totum, vel ex parte ad mariti heredes iure fideicommissi recadere debeant (b), quae omnia distinctis paragraphis, ple-

plenissima conuentione ita concipienda sunt, vt, quam maxime fieri potest, lites futurae etiam super restitutione praescindantur. II) Si vxor praemoriatur et a) liberi adsint, vel b) improle sit matrimonium, quousque dotis, paraphernalium, donorum nuptialium repetitio, vel eorundem lucrum locum inueniat, itidem distinctim exprimendum, vbi simul vtiliter additur, quatenus de instructu muliebri, (der *Musfiever*) durante matrimonio consumto, restitutio locum habere debeat. III) Interdum in casum mortis vnus l. alterius coniugis, superstiti vsusfructus omnium bonorum relinquitur, idque cum cautela Socini, vbi simul de cautione vsusfructuaria et an etiam secundis initis nuptiis vsusfructus durare debeat, vtiliter cauetur. Maritus vero per se vsusfructum habet legalem in bonis liberorum aduentitiis ad dies vitae (c), absque cautione, nisi ad secundas nuptias transeat (*). Attamen IV) vtiliter additur, quatenus coniux superstes liberis, qui matrimonium inire, castra, studia vel artem sequi instituunt, ex hisce bonis aliquid soluere debeat (d). V) Interdum sola diuisio ad aliquod tempus: v. g. vsque ad maiorenitatem quorundam vel omnium liberorum interdicitur, vel VI) diuisio inter liberos suscipitur, vbi vtiliter poenae in impugnationem statuuntur, quatenus nulla laesio in legitima subest. VII) An parentes terminum minores aetatis extendere vel coarctare possint, prouti interdum factum memini, non
imme-

immerito dubitabis, cum aetas maiorennis normam publice praescriptam contineat. VIII) Abstinentum a pactis, quae nuptias liberorum, vel etiam IX) secundas nuptias superstitis coniugis impediunt.

(a) Pacta de lucranda donatione propter nuptias vel dote, Romanis incognita non sunt L. 9. C. de pact. conuent. L. 26. pr. D. de pact. dotal.

(*) Ayreri D. de legit. Par. pactis dot. exclusiva. Contrar. de *Pufend.* T. II. obs. 178. et T. III. obs. 23.

(b) Exempla plena manu collegit de *Ludolf* de I. foem. ill. App. P. III. p. 43.

(c) L. 1. pr. L. 6. C. de bon. quae lib. (VI. 60.)

(*) L. 6. §. 1. C. ad SCt. Trebell.

(d) Hodie cum patria potestas per separatam oeconomiam ipso iure, non ex beneficio patris dissoluatur, praemium emancipationis L. 3. C. de bon. matern (VI. 60) L. 6. §. 3. de bon. quae lib. cessat, nec pater usufructum legalem sibi vindicare potest.

§. 158.

De renunciationibus.

Ineptas renunciationes doli, metus etc. iam supra (§. 4.) reiecimus. Sane mirandum, fere omnes formulas pactorum dotalium illustrium, quae de *Ludolf* l. c. Appendicis P. III. exhibet, ineptam, si quae unquam, renunciationem SCti Velleiani continere, cum tamen aliena obligatio non suscipiatur, praetereaque haec exceptio in foeminis illustribus cesser.

§. 159.

De modis tollendi pacta dotalia.

Iam videamus, quomodo pacta dotalia tollantur, et quidem primo loco modos, quibus pacta dotalia *α)* *in totum* tolluntur. Huc pertinet: 1) si nuptiae non sequantur, quae tanquam conditio sine qua non, tacite intelliguntur, quamvis non profus inutile sit, id pactis sufficienter exprimere; 2) Si matrimonium nullum declaretur; 3) si matrimonium dissoluatur in fauorem partis innocentis; 4) Si propter faevitias grauiores separatio quoad thorum et mensam decernatur, itidem in fauorem innocentis; (§. 141.) 5) si vitio nullitatis laborent pacta dotalia; 6) Mutuo denique dissensu tolluntur vel mutantur. *β)* *In tantum* tolluntur: 7) natiuitate liberorum, secundum paroemiam: Kinder brechen Ehe-pacta, quo nempe tantummodo successio in vniuersum tributa cessat, non vero reliqua capita, quae existentiam potius liberorum regulariter praesupponunt. 8) Commoda, quae liberalitatem et beneficium mariti praedefuncti continent in solatium viduitatis tributa, cessant per vitam luxuriosam. 9) Vidualitium vero in specie per secundas nuptias euanescit.

§. 160.

Singularia pactorum dotalium mixtorum.

Pactum pro lubitu ex vna parte reuocabile, est paradoxon iuris, in pactis dotalibus mixtis admissum, contra ius et peregrinum et domesticum. Inde nouiori aeuo in quibusdam territoriis haec distinctio expresse optimo consilio abrogata est, ita, vt omnia indistincte pacta dotalia, quibuscunque verbis concepta sint, pro simplicibus habeantur. Communiter haec distinctio vsu seruatur (a). Singularia autem horum pactorum sunt: 1) vt verba vltimae voluntatis: *erben, vermachen, Erben* &c. requirant; 2) in dubio tamen pro simplicibus praesumptio militat, ex ipsa natura pactorum. 3) Pacta personarum illustrium vt et nobilium, qui domestica iura sanctius seruarunt, semper simplicia sunt, nullo habito respectu verborum (§. 136. b) nisi luculentissime de contraria voluntate constet. 4) Pacta mixta reuera sunt vltimae voluntates minus solennes, inde necesse est, a) vt quinque testes adhibeantur (b), vel testamento, velut codicilli, confirmentur; b) Falcidiae et Trebellianicae subiacent (c); quarum tamen detractionem paciscentes prohibere possunt; c) Heredis institutio directa, substitutio, exhereditatio, fideicommissum vniuersale, tutela in pactis mixtis ideo fieri nequeunt, quia de iis non nisi in testamento disponi potest non vero in vltimis voluntatibus minus solemnibus. d)

Clau-

Clausula codicillaris nihil operatur, cum haec defectum solemnum testamentorum tantummodo suppleat (*d*), non vero ipsi codicillo adiecta aliquid operetur. *e*) Mutantur vnus voluntate, nihil obstante clausula iuratoriali vero, qui testamentum reciprocum irrevocabile, pacta dotalia vero mixta reuocabilia statuunt, manifesto sibi contradicunt. *f*) Ius accrescendi admittunt (*e*). *g*) Locus est substitutioni (*f*), et *h*) cautioni Mutianae (*g*).

(*a*) Vid. DD. ad tit. D. de pact. dot.

(*b*) L. vlt. §. vlt. C. de codicill. (VI, 36.)

(*c*) L. 2. C. de mortis causa donat. (VIII, 58.)

(*d*) Quamuis eandem commendet Stryck.

(*e*) L. un. §. 14. Cod. de caduc. toll. (VI, 51.)

(*f*) L. 1. C. de donat. m. c. (VIII, 57.)

(*g*) Nov. 22. c. 44. §. vlt.

Formulae pactorum dotalium.

N. I.

Pacta dotalia inter Proceres Imperii diuersae religionis ex Ludolfio de Iure foeminarum illustrium App. P. 3. p. 119.

In Namen der heiligen unzertrennten Drey-einigkeit Gottes des Vaters, des Sohnes und des Heiligen Geistes Amen.

Von derselben Gnaden Wir, N. geborne Prinzessin von N. ic. Und Wir N. Herzog zu N.

N. tot. tit. bekennen hiermit öffentlich, und süngen jedermänniglich zu wissen, daß Wir auf Gutbefinden, Belieb- und Einwilligung der Durchlauchtigsten Fürstin, Frauen N. von Gottes Gnaden Herzogin zu N. zc. unsern re p. freundlich geliebten und hochgeehrten Frau Baasen und Mutter, aus ohngezweifelter Schickung Gottes, und demselben zu Lob und Ehren, auch zu Erhalt-Vermehr- und Bestätigung guter Freundschaft, unter unsern beyderseits Fürstl. Häusern, uns einer nähern Befreundung durch eine Christliche Ehe zwischen unserer Fürstin N. vielgeliebten Tochter, der Durchlauchtigsten Prinzessin N. gebohrne Fürstin zu N. zc. Und Uns N. Herzogen zu N. zc. an der andern Seiten wohlbedächtlich vereinbahret, und wie hernach folget, beschloffen haben.

1) Anfänglich ist vor allen Dingen dieses verbindlich abgeredet und versprochen worden, daß weilen unsere freundlichgeliebte Tochter die Prinzessin N. sich zu der Reformirten Religion bekennen, dieselbe dabey, und bey Ihrer Gewissens-Freyheit jederzeit ruhig gelassen, und darinnen von niemand auf einigerley Weise, es sey gleich wer es wolle, gekränkt und angefochten werden solle, zu welchem Ende dann Dieselbe, so lange Sie in dem N. bleiben möchte, bey ohnedem allda öffentlichen eingeführten Exercitio der Reformirten Religion frey stehen solle, einen Reformirten Geistlichen anzustellen, oder nach Belieben

aus denen alldort befindlichen Geistlichen einen zu erwählen: Sollte sich aber der Fall begeben, daß selbige in denen N. Landen Ihre Residenz würde nehmen müssen, so wäre bekannt, daß alldort der Evangelisch-lutherischen Religion alleine das öffentliche Exercitium verstattet, und durch so viele Verträge dermassen befestiget, daß dawider niemanden, er sey auch wer er wolle, etwas zu unternehmen freystehe: Bey welcher Beschaffenheit dann es bereits oben geregter Gewissens-Freyheit zwar ein- vor allemal ausdrücklich bleiben, das Exercitium aber alleinig ad privatissimum restringiret, und darnach eingerichtet werden solle, und bleibe demnach Deroselben unbenommen, auch alldort Ihren eigenen Hof-Prediger zu halten, und sich dessen so wohl vor sich selbst, als vor Ihre Bedienten, an einem darzu bestimmten Orte mit Predigen, Administration der heiligen Sacramenten und Verrichtungen fernerer Christlicher Pflichten zu bedienen.

2) Die Fürstlichen Kinder beyderley Geschlechts sollen in der Evangelisch-lutherischen Religion erzogen werden, und welche männliches Geschlechts oder Prinzen sind, sich zu keiner andern Religion mögen bekennen, denen Prinzessinnen aber solle, nach erreichten Jahren und vollkommenen Verstande, nicht verwehret werden, sich nach Belieben zu der Frau Mutter Religion zu wenden, ohne daß dieselben dadurch von denen Ihnen von Rechts und Geburtswegen zustehenden Beneficien
aus-

ausgeschlossen, oder Ihnen davon das geringste benommen oder entzogen werde.

3) Die Bevormundung der Kinder, auch wo die Fürstlichen Pupilli und Minorenes erzogen werden sollen, ist dem Herrn Vater vorbehalten, um darüber nach dem Herkommen Ihres Hauses eigengefällig zu disponiren, es soll aber solche Disposition also eingerichtet werden, damit der Fürstlichen Frau Mutter eine *Constitutio quoad oeconomica* nicht entzogen, und demjenigen, was im vorigen stund, wegen der Fürstlichen Prinzessinnen befestiget, entgegen geleyet werde.

4) Hierauf wollen Wir N. Fürsten zu N. unserer freundlichgeliebten Tochter der Prinzessin N. zu einem rechten Heyraths-Guth sechzehn tausend Reichsthaler, dem in N. Landen üblichen Quanto gemäß, die Hälfte gleich nach beschlossenen Belager, die andere Hälfte binnen Jahr und Tag, und zwar 12000 rthlr. an Holländischen, Ducaten und 4000 rthlr. an in Teutschland gewöhnlichen Sorten Seiner Herrn N. dahin bringen lassen.

5) Förders wollen Wir die Prinzessin, unsere freundlichgeliebte Tochter mit Kleinodien, Kleidern, Geschmuck, Silber-Geschirr, Gutschen und Pferden, samt darzu gehörigen Dingen, standesmäßig versehen.

6) Hingegen haben Wir N. Herzog zu N. zu versprochen, der Prinzessin N. gebohrner Fürsten

zu N. unserer künftigen Herzgeliebten Gemahlin
 Idd. die sechzehn tausend Rthlr. Heyraths-Gelder
 so balden selbige erlegt, auf das Amt N. derges-
 talt zu verleibdingen, daß aus denen Renthen
 berührten Amts Deroselben an 32000 Rthhalern
 mit 10 proCento, und also mit drehtausend und
 zweyhundert Rthhalern verzinsset werde, jedoch soll,
 so viel die Wiederlage betrifft, die doppelte Ver-
 zinsung nur so lange dauern, als Dieselbe den
 Wittwen-Stuhl nicht verrücken werden, sonst
 bliebe es auf diesen Event bey der einfachen Ver-
 zinsung, und würde also die Wiederlage blos mit
 800 Thalern ad dies vitae verzinsset, nach erfolg-
 tem Todes-Fall aber fiele das Capital und davor
 versprochene Pension gewöhnlicher massen hinweg
 und auf das Land zurücke. Zu Ihrem Wittwen-
 Sitz hätten Sie sich des Schlosses N., welches
 standesmäßig meubliret und darüber ein inuen-
 tarium aufgerichtet werden soll, zu bedienen.

7) Und weilen auch in dem U. Testament kla-
 rermassen befindlich, daß auf den Fall, da die U.
 Landen vielleicht unglücklich entstehen möchten,
 uenserer zukünftigen Herzgeliebten Gemahlin Lieb-
 den in denen N Landen verleibdinget werden sol-
 len, so haben Wir versprochen, Deroselben des-
 wegen von unsers freundlich-geliebten Herrn Bru-
 ders Liebden noch vor dem Beylager die Versiche-
 rung einzuhändigen.

8) Weiters haben Wir Unserer künftigen
 Herzgeliebten Gemahlin Liebden zugesagt, und
 Uns

Uns verobligiret, daß, wosern das Amt N. und die darzu gehörigen Renten, wovon am Ende eine richtige Specification angefügt werden soll, nicht hinlänglich, Wir den Mangel aus dem übrigen N. Land-Guth thun und erstatten wollen, und sollen dabey die Wetten, Fischereyen, Frohn-Dienste und die in gedachter Specification nicht etwa ausdrücklich benannte unständige Gefälle, Deroselben keinesweges angerechnet werden.

9) Bey dem Amt N. behalten Wir uns die hohe Landes-Obrigkeit bevor, der Fürstlichen Wittwe aber sollen die Ober- und Untergerichte, samt allen was daran gehöret, wie imgleichen die hohen und niedern Jagd-Gerechtigkeiten nach Nothdurft zu Behuf Ihrer Hofhaltung, doch auf solche Maasß und Weise, daß dadurch die Wildbahn nicht ruiniret, sondern vielmehr conserviret werde, verbleiben, und hat der Successor die Besoldungen derer Beamten und anderer Bedienten vorgedachten Amts, ohne Zuthun und Beschwehrung der Wittwe, allein zu tragen.

10) Sollte sich begeben, daß zur Zeit des Todesfalls ein Vorrath an Früchten und dergleichen auf dem Hause N. befindlich wäre, so soll derselbe der Fürstlichen Frau Wittwe ohne Entgeld verbleiben.

11) Das jus Episcopale bey dem Wittthums-Amt bleibt dem Herrn Successori, imgleichen so-

viel das ius Patronatus über die Reformirten Geistlichen betrifft, sind Wir zufrieden, daß solches unsere künftige Herzgeliebte Gemahlin Ibd. exerciret, doch wäre solches nur auf die Pfarr-Lehr, so zeitwährenden Wittthums vacant worden, zu verstehen, und soll übrigens auch bey denen Lutherischen Pfarr-Bestellungen Ihrer Ibden Dero Frau Wittwe keine unanständige Person wieder Willen aufgedrungen werden.

12) Nöthiges Bau-Baß. und Brennholz soll auf unserer Successoren Kosten bey dem Wittthums-Siß gereicht, und durch die Unterthanen all dort geschaffet werden.

13) Das Wittthums-Haus selbst, soll von unserer Fürstlichen Wittwe in Bau und Besserung unterhalten werden, wann solches zuvor in einen guten Standt gesetzt, und also überliefert ist, Haupt und Grund-Gebäude aber sollen von unsern Fürstlichen Successoren verrichtet werden, welcher auch die casus fortuitos praestiret, doch soll das Wittthums-Haus allein unserm Successori und ohne dessen Vorbewußt und Einwilligung niemanden anders eröffnet werden, jedoch soll der Successor ohne grosse Noth und Consens der Frau Wittwe solches nicht bestehen, auch ohne Dero Kosten die Guarnison unterhalten.

14) Ferner ist abgeredet und verglichen worden, daß, wann sich der in Gottes Händen stehende Fall

Fall zuträgt, daß unsere künftige Herzgeliebte Frau Gemalin Idden nach dem Wittthum zu greifen Ursach haben sollten, so sollen die Wittthums-Beamten und Unterthanen, die Wittthums-Pflicht, nach der zu Ende angefügten Formul leisten, der Beamten Ein- und Absetzung aber, bleibt dem Fürstlichen Successori, jedoch mit dieser Discretion, daß sich diesfalls zuförderst mit der Frau Wittwe Vernehmen und wieder Dero habende Raison Jhro keine Fastidien verursacht werden sollen. Es wird auch diesen Pactis beygefüget die Formul des Scheins- und Geheis-Briefs, so weit sich selbe auf den Zustand der Graffschaft N. schicken; ingleichen der Reuers, daß die Unterthanen bey ihrer Gewissens- und Ciuil-Freyheit gelassen werden sollen.

15) Soviel den Rückfall des Hynraths-Guths betrifft, ist darinn folgendes abgeredet und verglichen worden, daß, wenn sich begäbe, daß unsere zukünftige Herzgeliebte Gemahlin Idden vor uns versterben würde, alsdann Wir die eingebrachten 16000 Reichsthaler, es wären gleich Kinder vorhanden oder nicht, Uns erb- und eigenthümlich verbleiben, und auf Uns devoluiret werden sollen. Kämen im Gegentheil Jhre Liebden als Wittwe und Kinder zu sterben, oder wäre von Jhr durch ein Testament ausdrücklich und anders nicht versehen, alsdann siele das Hynraths-Guth zurück auf das Fürstliche Haus U.

nach Ordnung der all dort gewöhnlichen Art zu succediren.

16) Ueber die Paraphernal - Güter, worunter alles, was nicht in dote begriffen, gerechnet werden soll, ist folgender Vergleich geschehen, daß unserer zukünftigen Herzgeliebten Gemahlin Iden das Eigenthum, Wir aber den *viumfructum ad dies vitae* behalten sollen, es stehe gleich die Ehe annoch oder nicht, jedoch soll uns nicht vergünstiget seyn, davon etwas anders, dann aus zu Recht beständiger Weise zu veräußern, sondern es soll alles nach erfolgendem Todes-Fall Ihrer Iden *SUCCESSORI* und Erben treulich extrahiret werden; es wäre dann, daß Selbe bey lebzeiten aus sonderbahrer zu uns tragenden liebe Ihre Disposition anders eingerichtet, welches Ihrer Iden dann wie auch *generaliter facultas testandi* allenthalben frey, auffer daß Sie zum Praejudiz der erfolgenden Fürstlichen Kinder und Castrung dessen, was in denen Ehe-Pactis *ratione ususfructus* und sonst bereits verglichen, durch ihren niedrig errichteten letzten Willen nichts ändern wolle.

17) Belangend die Successions-Fälle bey denen Fürstlichen N. und N. Landen, so geben davon die deswegen vorhandenen Pacta, geschriebene Rechte, und jedes Orts übliche obseruanz klare Masse, woben es auch soll gelassen und disfalls auf einige Weise nichts geneuert werden.

18) Statt der gewöhnlichen Morgengabe wollen Wir der Herzog zu N. 2c. 2000 Rthlr. durch eine feste Obligation verschreiben, und solches Capital ebenmäßig auf die N. Landen verbinden, und solche von Zeit des folgenden Todesfalls mit zehn pro Cento ad dies vitae Ihrer Idden verzinzen lassen, welches Capital ihr eigenthümlich seyn und bleiben soll.

19) Förders wollen Wir N. Herzog zu N. 2c. Unserer künftigen Herzgeliebten Gemahlin Idden zu Hand: Geldern alljährlich ein tausend Rthaler aus des N. Landes Einkünften vergnügen, auch bey vielleicht erfolgender Verbesserung derer Zeiten und unsers jetzigen Zustandes nicht unterlassen, unsere Ihre Idden zutragende Liebe und Gemüths-Neigung nachdrücklicher und zwar so wohl hierunter als bey dem Leibgedinge sehen zu lassen.

20) Wir verbinden Uns auch über alles was hierinne verhandelt und verglichen worden, den Consens derjenigen Agnaten, so hierzu vonnöthen bezubringen.

21) Sollte sichs aber, welches doch Gott in Gnaden verhüten wolle, begeben, daß vor Vollziehung des Beylagers Wir oder unserer zukünftigen Herzgeliebten Gemahlin Idden versterben sollten, alsdenn wären diese Pacta nichtig, und kein Theil aus denselben etwas zu praestiren verbunden.

22) Wir wollen auch von unsern Mitteln, ohne unserer künftigen Herzogel. Gemahlin den Zuthun alle zu Deroselben Aufwartung gehörige Personen, so da bestehen sollen in zwey Adeltichen Dames, einem Cavallier, eine Cammer- und eine Wasch-Magd, zwey Pages, drey Lacqueyen, Gutscher und Knechte von 2 Gutschen; item noch ein Hof-Prediger, welche jedoch mit Ihrer den Vorbewust angenommen werden sollen, mit Besoldung, Kleidung und anderer Nothdurft versehen und unterhalten.

23) Diejenigen Fälle, welche hierinn ausdrücklich nicht enthalten, werden nach denen Rechten des Orts, wo wir beständig residiren möchten, decidiret.

Solches alles, wie oben stehet, gereden und versprechen Wir obgenannte U. Fürstin zu N. für Uns und unsere freundliche liebe Tochter N. gebohrne Fürstin zu N. ic. für Uns, unsere Erben und Nachkommen, bey unsern Fürstlichen Würden, stet, fest und unverbrüchlich, ohne einige arge List, Einrede und Behelf, auch ohne einige Gefährde, treulich zu halten.

Auch urkundlich dessen, sind dieser Heyraths-Briefe viere, nemlich Zwey in Hoch-Teutscher und Zwey in Nieder-Ländischer Sprache verfertigt, und von Uns eigenhändig unterschrieben, und mit Unsern Fürstlichen Siegeln bekräftiget worden. So geschehen ic. N.

N. II.

pacta dotalia nobilium.

Kund und zu wissen sey hiemit jedermänniglich:

Nachdem der Königl. Groß-Britann. und Churfürstl. Braunsch. Lüneb. N. Herr Ludewig August von Wallenfels Erb- und Gerichts-Herr auf Weickersheim Entendorf und Gerbershausen sich mit der Hochwohlbaehohrnen Fräulein Louise Ernestine Charlotte von Hammersdorff in ein Christliches Eheverlöbniß eingelassen, solches auch mit Vorbewußt und Bewilligung der beyderseitigen Eltern und in Gegenwart zweyer Zeugen, denen Verordnungen gemäß geschehen; darauf aber zu Verhütung alles besorglichen Streitens gewisse und unwiederruffliche Ehepacten zu errichten beschlossen; So ist folgendes wissendlich und wohlbedächtlich verabredet und fest gesetzt worden;

§. I.

Es versprechen beyde Verlobte die sich einander zugesagte Ehe durch priesterliche Trauung nächstens förmlich zu vollziehen, und sich demnächst allen ehelichen Beystand liebe und Treue zu erweisen.

§. II.

Die etwa aus der Ehe erfolgende Kinder sie seyen männlichen oder weiblichen Geschlechts sollen

len ohne Unterschied in der evangelischen lutherischen Religion erzogen und confirmiret werden.

§. III.

Behält sich die Fräulein Braut ausdrücklich bevor: daß sie nicht verbunden seyn will, ihrem künftigen Herrn Ehegemahle mit wesentlicher Wohnung zu folgen, wenn derselbe in seinen Geschäften an fremde Derter reisen, und sich daselbst kurz oder lang aufhalten muß, sondern sie will ihre Wohnung beständig auf der adelichen Burg Weickersheim behalten.

§. IV.

Der Braut Vater Herr Friederich Leopold von Hammersdorff, Hochfürstlich Nasscher Obrister über ein Regiment zu Fuß verspricht seiner Fräulein Tochter mitzugeben:

1) Zum Brautschake 2000 thlr. sage zwey tausend Reichsthaler in vollwichtigen Holländischen Ducaten zu zwey und drey viertel Reichsthaler gerechnet, welche alsbald nach vollzogener Hochzeit gegen Quittung baar ausgezahlt werden sollen.

2) Kleidung, Schmuck, Bette und Bettegewandt, Linnen und andere meublen, ihrem Stande gemäs, über welches alles nach vollzogener

ner Ehe Specificationes und Quittungen, mit angehängter taxation, um welchen Preis sie dem Herrn Bräutigam verkaufsweise angeschlagen werden, versfertiget und ausgestellet werden sollen, wornach die Wiedererstattung entweder in natura oder nach dem Werthe dergestalt geschehen soll, daß es in der Wahl des Herrn Bräutigams beruhet, welches von beyden er wieder erstatten will. Es sollen auch diese Sachen, so weit es deren Beschaffenheit zulasset, mit dem Wappen oder Nahmen dergestalt gezeichnet werden, daß hierdurch diese Sachen in der folgenden Zeit, so viel thunlich, von andern unterschieden werden können. Gegen Empfang dieser Aussteuer entsaget die Fräulein Braut an Endes Statt der elterlichen gesamten Erbschaft ohne Unterschied, bis auf den gänzlichen Ausgang des Mannsstammes, auf welchen Fall ihr aber die gebührende Erbfolge vorbehalten bleibt.

3, Bringet die Fräulein Braut mit in die Ehe 5000 rthl. sage fünf tausend Reichsthaler Paraphernal-Gelder, wovon der zukünftige Herr Gemal den Niesbrauch so lange haben soll, als ihm die künftige Frau Gemahlin selbigen einräumen wird, massen sie hierüber sowohl als über die ihr künftig etwa anfallende Güther nach Belieben zu verordnen sich ausdrücklich vorbehält.

§. V.

Dahingegen verspricht der Herr Bräutigam seiner geliebten Fräulein Braut.

1) Zum Gegenvermächtniß 2000 rthlr., sage zwentausend Reichsthaler in obbemeldeter Münz-Sorte.

2) Zur Morgengabe 500 thlr. sage fünf hundert Reichsthaler curant, (die alte Luisd'or zu 9 fl. gerechnet) welche von dem Tage der Hochzeit an jährlich mit 5. von hundert verzinsset und das Capital auf jedesmahliges Verlangen zu freyer disposition ausgezahlet werden soll.

3) Jährlich zu Spielgeldern 100 thlr. sage ein hundert Reichsthaler courant, welche entweder jährlich in einer Summe, oder succesive so wie es die künftige Frau Gemahlin verlanget, ausgezahlet werden sollen, und setzet der Herr Bräutigam zur Sicherheit dieser Posten seine allodial-Güter, gegenwärtige und zukünftige zur hypothech hiermit ein.

§. VI.

Wenn die zukünftige Frau-Gemahlin vor ihrem Herrn Gemahl versterben sollte und keine Kinder aus dieser Ehe bey ihrem Ableben vorhanden seyn würden, alsdenn soll der zukünftige Herr Ehegemal, er mag in dem Wittwenstande bleiben, oder sich wieder zur zweyten Ehe begeben, alles eigenthümlich haben und behalten, was er meldete seine Fräulein Braut ihm an dotibus, paraphernalibus und übrigen Geräthschaften zu-

ge-

gebracht, auch was ihr sonst noch während der Ehe etwa zufallen mögte, nichts davon ausbeschrieben; gestalten der Braut Vater Herr Friederich Leopold von Hammersdorff auf solchen Fall, wenn er alsdenn noch am Leben, sich der legitimae hie mit ausdrücklich begiebet, und an dem Nachlasse seiner Tochter auf keine Weise Anspruch zu machen festiglich zusaget.

§. VII.

Im fall aber der Herr Bräutigam vor der Fräulein Braut mit Tode abgehen sollte, ohne daß Kinder aus der künftigen Ehe bey seinem Ableben vorhanden, alsdenn soll die hinterbliebene Frau Wittwe die Wahl haben, ob sie den inserirten dotem ad 2000 thlr. in den Gütern lassen, oder zurück nehmen will. Im ersten Falle sollen ihr

I) Dotalitii loco jährlich vierfache Zinsen von sothanem Capital nemlich zweyhundert Reichsthaler in holländischen Ducaten a $2\frac{3}{4}$ Rthlr. aus dem bereitesten Vermögen ausgezahlet werden. Im andern Falle aber werden ihr ohne Wiederrede die 2000 thlr. in eben derselben Münz-Sorte verabsolget, gestalten es sich denn von selbst versteht, daß ihr

II) Sowohl in dem einen als in dem andern Falle ihre paraphernalia, die Morgengabe und
Spiel.

Spiel-Gelder, in so weit sie von letztern beyden, bey ihres Herrn Gemahls Ableben noch etwas zu fordern haben mögte, verabsolget und ausgezahlet werden müssen. Nichtweniger nimt sie in obbenannten beyden Fällen in natura wieder zu sich, was von denen bey der Verheyrrathung zugebrachten mobilien und effecten in specie offeneret wird, dergestalt und also: daß

a) die völlig fehlende Stücke ohne darauf zu achten, auf was Art und durch wen selbige verbraucht worden, mit dem bey der insensurung per taxationem festgesetzten quanto mit baarem Gelde vergütet

b) Der Abgang aber nicht geachtet werden soll, sondern die Fräulein Braut und zukünftige Ehegemahlin die Sachen selbst zurück nehmen und sich damit begnügen will, wenn sie auch gleich von gar keinem Werth befunden würden. Ueber solches alles verspricht der Herr Bräutigam seiner geliebten Fräulein Braut und zukünftigen Ehegemahlin auf vorherührten Sterbefall, sie mag ihren dotem zurück nehmen oder das festgesetzte dotalitium erwählen, ferner zum vidualitio

1) Die freye Bewohnung der Burg zu Weickersheim

2) den alleinigen Nießbrauch des dabey befindlichen Gartens

3)

3) Alles was an Victualien von dem Guthe und dessen Bezirck, an Früchten, Obst, Fischen, Wildprett, und andern Schlacht-Vieh aufkomt, soviel sie zu ihrer Tafel und Beköstigung ihres Gesindes gebraucht (oder: zur Hälfte, vel etiam adiecta quantitate specifica.)

4) Alle Jahr von 4 Morgen den Flachs, welche sie selbst auszusuchen hat, und welcher ihr ohnentgeltlich durch das Hofgesinde oder durch Dienste bis zum Spinnen exclusiv zubereitet werden soll.

5) Die ohnentgeltliche Feuerung, so ihr frey auf den Hof geliefert, und durch Dienste klein gemacht werden soll.

6) Sollen ihr Chaise, zwey gute Rutschpferde und ein Rutscher frey gehalten werden.

7) Sollen ihr aus denen Reuenuen des Gutthes Weickersheim über dieses alles jährlich noch 200 thlr. schreibe zwey hundert Rthaler courant und zwar anticipando ausgezahlet und damit vier Wochen nach des zukünftigen Herrn Ehegemahls Tode der Anfang gemachet werden; Es soll aber dieses vidualitium und was in vorhergehenden 7. numern festgesetzt ist, alsdenn wegfallen; wenn sie die jetzige Fräulein Braut sich anderweit wirklich wieder verehliget; Damit sie doch aber auch bey einer solchen Veränderung des jetzigen Herrn

Bräutigam: aufe Gesinnungen erkennen möge; so verordnet derselbe hiermit, daß seine jetzige Fräulein Braut und zukünftige Ehegemahlin, daferne sie sich nicht mesalliret, zum vitalicio jährlich ein hundert Reichsthaler courant haben, welche ihr aus den Revenuen des Guthes Weickersheim anticipando, wie vorgemeidet, gezahlet werden sollen, gestalten ihr denn auch zur Versicherung alles vorstehenden so der Herr Bräutigam zu ihrem Besten versprochen, das Guth Weickersheim mit allen Zubehörungen zur sicheren hypothecc verschrieben seyn soll.

§. VIII.

Daferne aber bey dem Ableben der jetzigen Fräulein Braut und zukünftigen Ehegemahlin Kinder vorhanden seyn solten, so fällt alles ihr Vermögen auf diese, und wird zu allem Ueberflus und zu Vermeydung alles Streits, von der Fräulein Braut Vater Herrn Obristen Friederich Leopold von Hammersdorff auf die im römischen Rechte ihm ertheilte Befugnis renunciiret, mittelst welcher er den dotem wieder zurück zufordern berechtiget wäre, vielmehr soll selbiger in alle Wege, dem Herrn Bräutigam in Händen gelassen werden, und denen Kindern verbleiben, da denn derselbe ermessen wird, wie viel denen Töchtern bey ihrer Verheyrathung, oder denen Söhnen bey ihrem Etablissement gereicht werden sollt, als welches blos des jetzigen Herren
Bräu-

Bräutigams und künftigen Herrn Gemahls Disposition überlassen bleibt.

§. IX.

Wenn aber bey dem Ableben des Herrn Bräutigams und zukünftigen Ehegemahls Kinder aus dieser Ehe vorhanden seyn solten; so soll die überlebende Mutter, wenn sie will, deren einzige Vormünderin seyn, und bleibet es übrigens in solchem Falle völlig bey demjenigen, was oben im VII §. des dotalitii, vidualitii, und vitalitii wegen geordnet worden, jedoch mit der Erklärung, daß woferne keine Söhne sondern blos Töchter aus der künftigen Ehe erfolgten, oder nur letztere bey dem Ableben des Herrn Gemahls übrig wären, die überlebende Frau Gemahlin sodann mit denen Töchtern nach zurückgenommener illatis Morgengabe und übrigen eigenen Güthern zu gleichem Theile gehen, von allem übrigen auch, so lange sie den Wittwenstuhl nicht verrückt, den Niesbrauch haben und es in ihrem Belieben stehen soll, was sie denen Töchtern von ihrem Väterlichen bey ihrer Verheyrahlung auszuantworten vor gut finden mögte. Sollten aber die Kinder in dem jezo bemeldeten und am Ende des vorigen §. berührten Falle mit demjenigen nicht zufrieden seyn wollen, was ihnen von dem überlebenden Gemahle zugebilliget wird, so sollen sie nur ihren Pflichtheil und zwar ohne allen Verzug bekommen, von dem übrigen aber ausgeschlossen seyn,

und solcher Ueberschus dem überlebenden Ehegemaahl eigenthümlich zufallen.

Nachdem nun solches alles, wie vorstehet von beyden Verlobten, und deren beyderseitigen Eltern wissentlich und wohl bedächtlich verabredet und beschlossen worden, als geloben und versprechen paciscentes alles und jedes hierin enthaltene zu allen Zeiten fest und unverbrüchlich zu halten, gestalten denn auch sowohl dem Durchlauchtigsten Lehnherra, als dem Herrn Agnaten diese Ehe-Pacta zur Einwilligung vorgeleget werden sollen.

Uhrkundlich dessen allen haben sämtliche Paciscenten dieses Instrument nach vorhergegangener Vorlesung und Genehmigung eigenhändig unterschrieben und mit ihren angebohrnen Petteischen besiegelt: So geschehen ic.

N. III.

Pacta dotalia personarum ciuicæ conditionis.

Kund und zu wissen sey hiermit jedermänniglich: Demnach sich der hiesige Bürger und Schumacher Johann Michael Leibrecht mit Jungfer Sophia Magdalena Kuchenbecker in ein Eheverlöbniß eingelassen, selbiges auch förmlich mit Vorbewußt und Bewilligung, sowohl des Bräutigams Vormund Johann Stephan Knolling, als der Braut Vater in Gegenwart zweyer Zeu-
gen

gen Ordnungsmäßig vollzogen; und denn unter beyden Verlobten zu Vorbeugung aller Streitigkeiten unwiederruffliche Ehe-Pacta einzugehen beschloffen worden; Als ist folgendes unter denen pacilcenten beliebet:

I.

Versprechen beyderseits Verlobte die Ehe nächstens durch priesterliche Trauung zu vollenziehen, und sich demnächst einander alle eheliche Liebe und Treue zu erzeigen, wobey denn der Braut Vater das Hochzeitmahl ohnentgeltlich besorget, und die Geschencke denen Neuverlobten zugleichem Theilen überläffet.

2.

Verspricht der Braut Vater der hiesige Klempner David Peter Kuchenbecker seiner Tochter mitzugeben:

I) Funfzig Rthaler baares Geld in alten französischen Louisd'or, welche gleich nach der Hochzeit ausgezahlet werden sollen.

II) Einen Garten allhier vor Göttingen vor dem N. Thore zwischen Christoph Reimbachs und Ludwig Steinmehrs Garten belegen. Und weilen dieser Garten von denen Herrn Wedebach zu Erbenzins rühret, nach den hiesigen Landes-Gesetzen aber kein Erben-Zins-Guth ohne Ein-

willigung des domini directi zum Brauttschaze verschrieben werden mag; Als soll hierüber der Consens des Guths, Herrn gesucht und beygebracht werden.

III) Bette, Bette-Gewand, Linnen, Kleider und anderes Hausgeräthe, wovo demnächst bald nach vollzogener Ehe ein vollständiges Verzeichnis gemacht und der Werth durch einen Anschlag Kaufsweise festgesetzt werden, dem Bräutigam aber frey gelassen seyn soll, bey etwa erfolgender restitution des dotis die Sachen selbst oder den angefesten Werth zu erstatten, gestalten denn die inferirte Sachen so viel thunlich auf eine dauerhafte Art marquiret werden sollen.

3.

Dahingegen verschreibet der Bräutigam mit Vorwissen und Genehmhaltung seines Vormundes seiner geliebten Braut zum Gegenvermächtniß 100 thlr. schreibe hundert Rthaler gleichfalls in Louisd'or zu 5 Rthalern.

4.

Die Todesfälle betreffend, so ist unter denen Verlobten mit Vorbewußt und Bewilligung respective des Curatoris und der Eltern abgeredet, daß wenn keine Kinder bey dem Ableben des zuerst versterbenden Ehegatten vorhanden, sodann der längstlebende dasjenige niesbräuchlich auf Lebens-

bens-Zeit behalten soll, was der zuerst verstorbene ihm respective zugebracht oder verschrieben, auch während der Ehe erworben und angefallen, nichts davon ausbeschieden, als über welches alles bey dem Ableben des einen oder andern Ehegatten ordentliche Verzeichnisse mit Zuziehung der nächsten Verwandten errichtet, auch die gewöhnliche *Cautio usufructuaria* zwar bestellet, jedoch dem Ueberlebenden frey stehen soll, bey eintretenden Nothfalle, jedoch nicht ohne Vorbeswust der Verwandten, ein und anderes zu veräußern. Nach dem Tode des überlebenden Ehegatten aber fällt das *usufructuarie* ihm übertragene Vermögen denen nächsten Verwandten des zuerst verstorbenen Ehegatten völlig anheim. Wobey denn der Braut Vater auf seinen Pflichttheil Verzicht thut, und vielmehr in diese Verordnung ausdrücklich williget.

5.

Daferne aber bey dem Ableben des einen oder andern Ehegatten Kinder aus dieser Ehe vorhanden wären, so bleibt es a) wenn die Ehefrau vor dem Ehemanne verstirbt, bey demjenigen, was nach denen gemeinen Rechten in Ansehung der Succession desfalls verordnet. Jedoch sollen die Kinder, wenn sie auch gleich ihre eigene Haushaltung angefangen hätten, das mütterliche nicht ehenter als bis nach erlangter Majorennität vom Vater zufordern berechtiget, widerigenfalls aber

bis auf die legitimam enterbet seyn, als welche ihnen absque vlllo onere auf solchen Fall sofort aus dem mütterlichen Vermögen gereicht werden soll. Wenn hingegen b) die Ehe durch den Tod des Ehemannes getrennet wird, alsdenn soll es in Ansehung des väterlichen Vermögens in allen bey demjenigen bleiben, was die Rechte desfalls verordnen, gestalten denn auch das vorige wegen Zurückforderung des mütterlichen gesetzte Verboth bey diesem Falle auf gleiche Weise festgesetzt wird. Daneben ist auf diesen Fall, wenn nämlich die Ehe durch den Tod des Mannes getrennet wird und Kinder aus selbiger Ehe vorhanden sind, festgesetzt, daß die Mutter, solange sie den Wittwenstuhl nicht verrücket, die freye Wohnung im Hause, wie auch den Nutzen des Gartens vor dem N. Thore an der Contracarbe haben soll. Nach verrücktem Wittwenstige aber fallen diese beyde emolumenta hinweg.

6.

Daferne auch wieder alles Verhoffen auf eine Separationem quoad thorum et mensam erkannt werden sollte, so soll der schuldige Theil dem unschuldigen alles von diesem herrührende unter sich habende Vermögen nach der Specification herausgeben, und woferne dieses den Ehemann iräse, selbiger dennoch die Ehefrau und Kinder ex propriis zu ernähren gehalten seyn. Dafern aber die Ehe gänzlich getrennet würde, soll der schuldige

bige Theil, es geschehe die Trennung aus welcher Ursache es wolle, dasjenige Vermögen, so er in die Ehe gebracht hat, völlig verwürcket haben, und solches entweder denen aus dieser Ehe erzeugten Kindern, oder in deren Ermangelung dem unschuldigen Ehegatten zu völligem Eigenthume anheim fallen. Dessen allen zur wahren Urkunde sind diese Ehe-Pacta von beyden Verlobten und deren respective Vormundt und Vater eigenhändig unterschrieben und unterschiegelt; es sollen auch selbige E. E. Rath allhier zur obrikeitlichen Confirmation übergeben werden. So geschehen 2c.

N. IV.

Pacta dotalia rusticorum.

Actum N. den 10. Augusti 1762.

Es erschienen der hiesige Einwohner und Acker-
mann Claus N. als Bräutigam und dessen El-
tern Dieterich N. und Anne N. geb. X. an einem
und Dorothea rel. Andreas Z. geb. K, als Braut
nebst dem Vormunde der Kinder erster Ehe, und
der Braut Mutter Hedewig geb. Y, welche an-
zeigten, daß zwischen ihm gedachtem Claus N. und
der Wittwe Andreas Z. mit Vorbewußt und Bes-
willigung derer beyderseitigen kurz vorher benann-
ten Eltern, vor dem Prediger Ehren N.
alhier und in Besehyn zweyer Zeugen eine con-
stitutionsmäßige Eheverlöbniß eingegangen, wel-

ches auch der von gedachtem Prediger ausgestellte und hierbey vorgezeigte Schein im Munde führete. Gleichwie nun die Braut rel. Z. bereits vorhin die Vormundschaft ihrer Kinder erster Ehe niedergeleget, und selbigen der gegenwärtige Dieterich L. zum Vormunde hinwiederum bestellet, die Rechnung abgenommen und selbigem das väterliche Vermögen nach dem inventario bereits abgeliefert, solches alles auch gedachter Vormund als in der Wahrheit gegründet, eingestanden, mithin sie nunmehr gesonnen seyen, ihre Ehestiftung, nach Art eines unwiederrustlichen Vertrages zu errichten gesonnen; als versprechen

1.

Beide Verlobte die abgeredete Ehe mit dem fordersamsten durch priesterliche Trauung zu vollziehen, sich in der Folge, als rechtschaffenen Eheleuten eignet und gebühret, alle eheliche Liebe und Treue zu erweisen,

2.

Bringt die Braut ihrem Bräutigam aus ihrem eigenen Vermögen zum Brautschatz zu:

- 1) Den ihr zugefallenen Kindes-Theil von ihres verstorbenen Ehemannes Vermögen, welcher aus bengehefteten Theilungs-Instrument zu ersehen.

2) An

- 2) An Naturalien ein Malter Weizen
zwey Malter Roggen
eine Kuh
ein fettes Schwein, und
ein jähriges Kind,
- 3) An Hausgeräthe alles das was auf angehefteter Specification verzeichnet ist.
- 4) An baarem Gelde 40 thlr. schreibe vierzig Reichsthaler in acht Stück alten Louisd'or.

wobey sich denn von selbst denen Rechten nach versteht, partes auch auf geschene remonstration des Gerichts darinn gewilliget haben, daß das von dem verstorbenen Chemanne herrührende Kindes- Theil nicht anders als niesbräuchlich auf der Wittwe lebzeit verschrieben werden könne, das Eigenthum aber denen Kindern ersterer Ehe verbleibe.

3.

Dagegen setzet der Bräutigam seine Meyerey alhier samt Zubehör zum Gegen- Vermächtnis, wesfalls er den angehefteten guthsherrlichen Consens produciret.

4.

In Ansehung der Todesfälle ist beliebet, daß wenn der zukünftige Chemann vor der zukünftigen

gen

gen Ehefrau, ohne Kinder aus dieser Ehe nachzulassen, versterben sollte, die Wittwe sodann alles sein allodial-Vermögen eigenthümlich haben, jedoch dem Vater davon, falls er noch am Leben seyn würde, der Pflichttheil unbeschwert gelassen werden soll, gestalten auch die Meyeren hiervon gänzlich ausgenommen bleibet.

5.

Verstürbe aber die zukünftige Ehefrau vor dem zukünftigen Ehemanne, ohne daß diese Ehe mit Kindern geseegnet wäre, so soll der überlebende Ehemann alles ihr Vermögen mit denen Kindern ersterer Ehe und mit ihrer Mutter, falls sie sodann noch am Leben zu gleichen Theilen vertheilen und behalten.

6.

Daferne aber Kinder aus dieser Ehe erfolgten, so soll zwar das Vermögen, wenn der zukünftige Ehemann zuerst verstorbt, selbigem anheim fallen, jedoch bleibet die Mutter, so lange bis der älteste Sohn majorenn wird, und so lange die Mutter nicht zur ferneren Ehe schreitet, Besitzerin und die alleinige Vormünderin, sie soll aber im ersteren Falle auf Verlangen des Sohnes, oder auch bey verändertem Wittwenstuhle die Güther selbigem abtreten, und mit der Kost, Wohnung und Pflege zufrieden seyn, oder falls sie sich selbst
vers

versorgen wolte, gegen Auslieferung ihres Ein-
gebrachten, wie solches im Vorhergehenden be-
schrieben, imgleichen gegen jährliche zum voraus-
gezahlte 25 thlr. in altem Golde den Hof völlig
räumen, welche Summe ihr dasjenige Kind aus-
zahlen soll, welches den Hof annimt und wobey
der Mutter die freye Wahl eines von beyden zu
wählen freysethet.

7.

Würde aber die zukünftige Ehefrau zuerst
versterben und Kinder aus dieser Ehe vorhanden
seyn, so sollen die Kinder aus beyden Ehen nebst
dem überlebenden Ehemanne in dem Nachlaß sich
zu gleichen Theilen vertheilen.

8.

Daferne Mishelligkeiten unter denen Eheleu-
ten entständen, welche bis zu einer Scheidung
von Tisch und Bette giengen, so soll der Ehes-
mann, falls selbiger der schuldige Theil wäre,
alles Vermögen der Frauen bis zur Versöhnung
ausantworten, da denn sie die Frau sich *ex proliis*
ernähren will; bey einer gänzlichen Ehescheidung
aber, sie mag herrühren aus welchem Grunde sie
will, verlihet der schuldig erkannte Theil, das
in die Ehe gebrachte vorbeschriebene Guth, wels-
ches sodann vorzüglich denen Kindern aus dieser
Ehe,

Ehe, wenn aber deren keine vorhanden, dem unschuldigen Ehegatten anheim fällt.

Nachdem nun dieses alles also in Gegenwart obbemeldeter Personen abgeredet, niedergeschrieben und nach geschעהer Vorlesung genehmiget worden, auch von Gerichtswegen kein Bedenken dabey gefunden; als ist denen Partheyen das Protocoll in forma probante communiciret, und wird sothane Ehestiftung salvo Regis et Electoris potentissimi nec non cuiuscunque tertii iure hiermit confirmiret. So geschehen ic.

TITVLVS XV.

DE

INSTRUMENTO ASSECVRATIONIS VULGO POLIZZA, POLICE.

§. 161.

Definitio.

Assicuratio est conuentio aleae, qua aliquis, accepto praemio, promittit, se, nauis vel mercibus, vel etiam hominibus, in itinere conuen-
to, damnũ fatale passis, soluturum summam conuen-
tam. Hoc negotium vnice in negocia-
tione maritima frequentatur, et frustra apud Ro-
manos quaeritur (a). Inepte itaque disputatur,
an

an contractus nominatus an vero innominatus sit, et infulsius adhuc, an poenitentia locum habeat. Ex luribus maritimis vnice hoc negotium est diiudicandum. Caue ne confundas die Brandt- Assurances- Societäten, institutum nouiori aevi. Species autem assurationis est: Der Actien-Handel, quod institutum Hamburgenses, speciali interdicto prohibuerunt, ab aliis autem gentibus toleratum.

(a) Ceu contra *Locum* in lure maritimo ad *Liuii* libr. 23. n. 49 et *Sueton.* in vita *Clau-* dii n. 19. prouocantem, praeter *Langenbeck* defendit Auctor libri *Galli-* ci: *Elémens du cōmmerce* II Partie Chap. 2. des assurances, vbi etiam de origine huius instituti inter Anglos et Gallos con- trouerso, agitur.

§. 162.

De personis.

Personae sunt, *Assecurator*, (asseurateur, assureur) regulariter plures, vel qui subscri- bunt eandem Pollizzam, vel diuersas confici- unt. Illo casu vnum est negotium, tenentur tamen pro rata, et eadem ratione reuocatio assurationis, *Ristorno* vulgo appellata, pro rata locum habet; Hoc vero casu plures sunt contractus, et in dicto reuocationis casu anti- quior pollizza subsistit, iuniores vero tollun- tur per reuocationem. Regulariter in socie- tatem coeunt Assecutores et nouissime 1750. in

in Gallia stabilita est eiusmodi societas Lutetiis Parisiorum, quae nomine: *la chambre Royale d'assurances* superbit. *Asscuratus*. (1^o *Affeuré*) is vocatur, qui praemium, (Gallice: *Priem*, germanice *Priehm*) soluit conuentum pro susceptione periculi, et contrahunt eorum nomine regulariter proxenetae, *die Mäckler*, (Gallis: *Greffier*) publica auctoritate eo fine constituti, quorum libri, quos conficere tenentur, plenam fidem habent. Instrumentum quod super Asscuratione conficitur vocatur *Polizza, Police*. Is, coram quo necessario ex Legis necessitate damnum liquidatur, vocatur *Dispacheur*, publico munere funges, et actus liquidationis: *Dispache, Dispatchio*. Asscurare quilibet ex regula possunt, qui negotiis mercatorum se immiscere, (in Belgio quilibet, etiam rusticus) et de re disponere valent. Asscuratores vero esse nequeunt: 1) Tutores et curatores nomine pupillorum et curandorum, quia est contractus aleae, a quibus illi omnino abstinere debent. 2) Proxenetae asscurationum conciliandarum causa publice constitui, (*die Mäckler*) quo fidem mereantur maiorem annotationes, quas facere debent; 3) Arbitratores legales Auariae, *Dispacheur*, ne proprii cominodi vel damni respectu, liquidationem et calculationem Auariae improbe suscipiant. 4) *Membra Iudicii Admiralitatis*, quibus de his asscurationibus, lite suborta, iudicandi competit potestas, ne in propria causa
vel

vel ex affectu iudicent. 5) In Gallia interdictum, ne ciues Parisienses, qui Societati Assurorum non sunt adscripti, huic negotio se misceant. Vt in casu dubio pro assuratoribus respondeatur et eorum corpus in solidum teneatur, singulorum bona etiam hypothecae nexui subiaceant, de Gallicis consortiis assuratoriiis, (*Chambres d' Assurances ou des grosses aventures*) testatur Anonymus *dans les Elemens du Commerce* cit. l.

§. 163.

De capitibus conventionis.

Vt rite omnia procedant I) exprimendum est nomen appellatiuum nauis et nomen proprium nauatae. Assuroris autem quam maxime interest scire: a) an nauis, si forsan in praelio nauali capta sit, iam in libero mari nauigauerit, (ob das Schiff, wenn es etwa eine prize wäre, bereits, nachdem es genommen, auf einem freyen Strohm gewesen) b) an nauis in portu adhuc alligata sit, vel iter iam ingressa sit, et sin hoc, nihil, quod Assurorem in aliud consilium trahere possit, reticendum, sub poena nullitatis, nisi ipse Assuratus hasce circumstantias ignoret, c) assuranti non reticenda sunt pericula nauigationis singularia, quae iam imminent, et d) an sub tutamine nauis armatae (unter Admiralschaft oder Convoy) nauiget,

an vero minus. Haec omnia bona fide ab assecuratis aperienda. Tum II) conueniunt de itinere instituendo, cuius cursus, extra casum necessitatis mutari nequit, alias Assecuratores regulariter non tenentur, passim tamen obligati manent, et damnum in conuentionem deductum ferre tenentur, sed non nisi cessis ab assecuratis actionibus contra nautam, qui aliam quam praescriptam viam ingressus. Cursus autem itineris tam sancte seruandus est, vt ne quidem nautae liceat alii in media via merces transuehendas concedere. Iter autem ad abeundum et redeundum intelligitur (Hin- und Herreise) et inter plures Assecuratores interdum alii spondent abitum (die Hinreise) quorum periculum desinit, si naus portum destinatum adpellit; alii reditum (die Herreise) in se suscipiunt, et horum periculum incipit a tempore receptionis mercium in nauim, quae reditum parat, licet merces in media exoneratione nauis (während der Löschung) inferantur. Tempus regulariter eo fine aducitur, vt quidem nauigatio intra breuius spatium ad effectum praemii absolui, non vero, absque necessitate, in longius protrahi et ad alium locum nauigari queat. Si autem praecise ad instar termini ad quem tempus adiectum sit, Assecurator quidem vsque ad finem nauigationis, licet longius protractae, periculo obstrictus manet, sed cum augmento praemii, pro arbitrio determinando. Interdum non tam ad certum
 por-

portum quam ad certum tempus affecuratio dirigitur, quo casu pro rata temporis effectum sortitur. Incipit autem periculum Affecuratoris quoad affecurationem mercium ab eo momento, quo merces nautae traditae sunt, vel quoad affecurationem naui, quo naui onerari coepit, et durat periculum affecuratoris in hisce casibus donec in portu conuento anchora iacta et spatium 24 horarum praeterlapsum sit, nisi exoneratio naui ibidem ex causis fonticis diutius differri debeat. Portus autem vel *alternatiue*, nady Lissabon oder Port, vel *cumulatiue* nady Lissabon und Port adiicitur, hoc cum discrimine Iuris, vt priori casu aduentus in vno loco affecurantem periculo releuet, posteriori vero non sufficiat, vt anteriori loco naui incolumis adueniat et onus in tantum deponat, sed etiam iter reliquum ad affecurantis periculum spectet.

§. 164.

De rebus quae in Affecurationem veniunt.

Denique III) obiectum specificè recensendum, quod in affecurationem venire conuenit, adiecta aestimatione, vero pretio non maiori, bene vero minori, cum ad id, quod verum rei pretium excedit, non tenetur Affecurator, nisi quod apud Anglos eiusmodi Polizza sustineatur, modo eidem hoc initio contractus inti-

matum sit, isque consentiat. Ipsum obiectum vel α) nauem concernit, vel β) merces, vel γ) homines. Quoad a) passim interdictum, ne mercedes nauticae in assecurationem veniant, eo fine, ne pilotae segniter ex hac ratione faciant officium; vt tamen nauis integra in assecurationem veniat, nullibi interdictum. Excipiuntur tamen: a) *consumtabilia*, b) *Victaille*, c) *Munition*, d) *instrumenta nautica*, e) *lucrum Bodemeriae*, ipsa vero fors in assecurationem venire potest (der Profit und Prämie des Bodemeristen, wohl aber das hergeschossene Capital). f) *Non detentio nauis per causas naturales*, bene vero per causas fatales et inuoluntarias v. g. unverschuldete Arreste, Ausbesserung eines durch die Reise beschädigten Schiffes. Quoad β) Regulariter omnes merces assecurationes admittunt, quod exprimi solet: Schiff-Waaren, Gold, Silber (cuius nomine etiam venit: das geprägte Geld; siue vt merx, siue vt res non fungibilis consideretur) Juwelen, Grönländischer Fang, sowohl die Güter selbst als Emballage, Paccage, Zoll, Courtage. Excipiuntur tamen, a) merces, quae per aliquod tempus consumuntur, quippe quae sub generali nomine der Kaufmanschaften non comprehenduntur, b) pecunia numerata et pretiosa, quam quisque secum fert. c) Non nauis vel merces iam perditae tempore contractus, nisi assecuratus hoc ignoret, et in bona fide sit;

fit; Affecurator alium rursus affecuratorem accipere potest, quod hic *Reassurance* vocatur. γ) Quoad hominis vitam et libertatem aliae ordinationes huius affecurationem admittunt, alii vero non, quamvis ratio non quadret, quod hominis vita vel libertas inaeestimabilis fit, quod ad fundandam posteriorem sententiam allegari solet; vera ratio in eo consistit, ne nau-tae segniter faciant officium in defendenda naui.

§. 165.

De damni qualitate.

Illud damnum in praedictis rebus in se recipit affecurator, quod vi et fato, vento, aqua, igne; per submersionem, quae ab alia naui fit, per mercedem quae solui debuit, pro naui conducta in locum eius, quae periit, non quod in mercibus vel naui per culpam magistri et nau-tarum contingit, quod exprimi solet: alles See-Risiko zu Wasser und zu Land, auf salzigem und süßem Wasser, in Häusern, Kellern, Packräumen. Interim sub generali clausula: Seegefahr, comprehenditur etiam Türckengefahr, alias si hoc excipiatur, ita exprimitur: frey von aller christlichen Potentaten Molestie, Confiscation und Unkosten. Illud damnum quod in rebus aridis, et fluidis per ipsam naturam mercium contingit, absque culpa cuiuscunque v. g. durch *Leccasie*, sub affecuratione non comprehenditur. Quodsi eius-

modi damnum accidat, quod affecurator ex intentione affecurati ferre deberet, affecuratus, *intra Europae ora* navigatione instituta, damnum intra annum et diem, *extra Europam* autem contingens, intra biennium sub poena amissionis Iuris affecuratorii denunciare et simul demonstrare debet, quo hic, cum de ipsius fortunis nunc res agatur, liquidationi et auariae interesse queat. Quodcunque vero damnum infra 3. pro cento subsistit, affecurator plane non refundit. Affecurationum autem lites regulariter ad arbitratorez legales (*gute Männer*) ablegantur; si autem hi rem componere absque litis sufflamine nequeant, tunc demum ad Iudicium admiralitatis deuenitur. Damno vero ita ad liquidum aeducto, intra duos menses solui debet ab affecuratore, vel deductis 2 pro cento statim soluit. Quaedam Leges nauticae permittunt affecuratis, vt nauem amissam declarare possint ad eum effectum, vt statim elapsis 2 mensibus praemium peti queat, aliae ordinationes, vt Hamburgicae, hoc tantum permittunt, si nauis ex itinere Europaeo intra sex menses non redierit, neque noua aduenerint, quod vocant: *Das Schiff mit Mann und Maus verlohren geben: Das Schiff abandonniren*, quo casu petunt, vt iis 92. pro cent soluantur, deductis nempe 2 *pro cento* pro anticipatione solutionis, quae intra duos menses fieri debet, et 6 *pro cento*, pro praelatione termini, quia annus et dies expectari deberet. §. 166.

§. 166.

*De pretio periculi suscepti, vulgo Premie,
Priem: Geld, Prime.*

Pro suscepto periculo nauticum praemium ad 5, 10, 20, 30 etc. pro centum, mutua conventionem; promittitur, et quod probe notandum statim post perfectum negotium Asscuratori ab asscuratis soluitur, in tantum, ut passim fides de pretio habenda, vel novatio non admittatur, sed ad essentiam huius contractus ipsa solutio praemii requiratur. Ipsa praemii quantitas ex magnitudine periculi suscepti aestimatur, quod brevibus hisce regitur fundamentis, quae afferuntur, *dans les Elemens du Commerce l. c. p. 5. Le risque effectif depend en tems de paix de la longueur de la navigation entreprise, de la nature des mers et des côtes où elle s'étend, de la nature des saisons, qu'elle occupe, du retard des vaisseaux, de leur construction, de leur force, de leur âge, des accidens qui peuvent y survenir, comme celui du feu; du nombre et de la qualité de l'équipage, de l'habilité ou de la probité du Capitaine: En tems de guerre le plus grand peril absorbe le moindre; a peine calcule-t-on celui des mers et les saisons; les plus rudes sont celles, qui donnent le plus d'espoir: le risque effectif est augmenté en proportion des forces navales reciproques, de l'usage de ces forces, et des corsaires qui croisent re-*

spéctivement: mais ces derniers n'ont d'influence et ne peuvent exister qu'autant, qu'ils sont soutenus par des escadres repandues en divers parages. Le risque effectif a deux effets: celui de la perte totale et celui des avaries. Ce dernier est le plus commun en tems de paix, et se multiplie dans certaines saisons au point qu'il est plus a charge aux assureurs que le premier.

§. 167.

De modis quibus contractus Assecurationis tollitur.

Negotium ita initum vires amittit: 1) Si iter in totum non procedat, sed navis rursus exoneretur, quo casu praemium iam solutum restituendum, cum aliquali foenore, regulariter $\frac{1}{2}$ procento. Quodsi autem navis iam iter maritimum ingressa, per infortunium vero in portum, ex quo abiit, salva adpellat, et tunc exoneretur, praemium in tantum restituendum, id quod ex arbitrio determinandum. 2) *Per ristorno*, uti loquuntur mercatores, quod tam priorem casum, quam etiam illum comprehendit, si assicuratus, uti ex post adparet, nullam vel non tantam portionem habeat, quantam professus est, et ad cuius normam praemium solutum est. 3) *Per praescriptionem anni et diei*, si iter intra

tra Europam, vel biennii, si extra illam, institutum sit. Nihil autem ex iis mutari potest, quae conuenta sunt, non habito respectu, an in essentialibus huius negotii, an vero in accidentalibus fiat, nisi vterque consentiat. 4) Tandem affecurator non tenetur, si damnum infra 3 pro cento, vel culpa nautae, vel per ea, quae ordinario accidunt, contingat. Et 5) si praemium non solutum fuerit, in iis maxime locis, vbi praemii praenumeratio ad formam actus pertinet. Vt autem per laesionem ultra dimidium rescindi possit hic contractus, aleae plenus, et plane incertae aestimationis, asseri nequit (a).

(a) Videri possunt praeter *Langenbeck* p. 367. et ad P. II. Tit. 13. Art. 3. 4, 12, 32, 34, et *Autores* in *Lippenii* Biblioth. Iurid. Ienich. verbo: *Affecuratio*, *Loccenii* Ius maritimum *Stypmanni* Ius maritimum. *Veruer* van Auarien. de *Weytsen* *Avaria*. II. *consulato del Mare colla spiegazione di Giuseppe Maria Casaregi* (in eiusdem *Discurs. de commercio*) c. 93-98. 109, 113, 128, 129, 184, 281, 293. *Kurricke* *Diatrib. de affecur.* *Grotii* *Introduct. in Iurisprud. Holland.* *MARQUARD* de *Iure mercatorum*.

Formular einer Police.

Vid. *Langenb.* p. 378.

Wy Affecteurs hier onderteckent, beloven ende verobligeeren ons te verseeckeren, en ver-

Bb 5

seekern

seekern oock aen - - to weten, elck een van ons de Somme - - door hem hier onder gespecificeeret: Ende geschiedt deese assureantie op - - bederf of onbederflicke Koopmanschappen geene uytgesondert, toebehoorende als boven, in't geheel ofte den deele, ofte jemand anders, so geladen, ofte noch te laden, in't Schip (dat Gad bewaer) genaemt - - Schipper - - ofte jemand anders. En soe de Conossementen deese Police niet gelyck luyden, oft dat geene daarvan geteykent waren, soo sal sulcks dese Assurantie in't minste nit praejudiceeren noch hinderlyck zyn. En met consens van ons Assurateurs taxeerd den geassureerden vornoemende Koopmanschappen op - - waer mede wy te vreden zyn; al is't, dat de selve mer ofte minder Kosten of waerdig zyn, soo dat den geassureerden in Cas van Schade of Verlies (dat Godt verhoede) ongehoudea sal zyn, hier van eenig ander Bewys of Reckening te toonen als alleenlyck dese Police. Consenteeren oock, dat den geassureerden sig ten volen mag laten verseeckern, sonder gehoude te zyn, de tien pro Cento, ofte eenige *Risico* te loopen, als is't, dat de Ordinantien van Assurantien anders melden. Want wy neemen vrywillig tot onse laste, allen bedachten en onbedachten Schaden of Ongelukken, soo gemelde Koopmanschappen soude kunnen of moegen overkoomen, al waer't oock dat sulks gebeurde
door

door fauten ofte verfuymnisse van den Schipper of syn Volck, ofte door wat Actien en Praetensien, ook eenig Ongeval of Confiscatie het soude mogen procedeeeren, het sy van Vyanden of Vrienden, want wy stellen ons in alles ende tot alles in des Geassureerden Plaetse, om denselven te bevryden en van alle Swarigheden, sonder eenige Exceptie schadeloos te houden ende dat op alle goede en quade tydinge, beginnende den Risico van de Uure aen, dat de gemelde Koopmanschappen tot - - van't Land gescheyden, om aen Boort van't Schip gebracht te werden, en sal duuren tot dat deselve - - wel geconditioneert op't Land geleevert sullen zyn. Godt begleyde het in salvo. Ook syn te vreden, dat hetselfde Schip of Schepen, doende deselfde Reyse, sullen mogen seylen voorwaerts en achterwaerts, ter rechter en ter lincker zyde, ende in allen Manieren voortvaaren, ofte blyven ankeren in sulken Haven, als het den Meester, Capitain of Pyloten van't selfde Schip goetdunken sal. In welke Versekeringe voorz. Wy Assuradeurs dragen alle Perykel der Zee, van Vuur, van Winden, van Vrienden en Vyanden, van Briven, van Marque of Contra-Marque, van Arrestementen ende Ophoudingen van Koningen, Princen, ofte van hoedanige Heeren't ook soude mogen wesen. Ook van Veranderinge ofte andersins van Meesters, Schippers, ende genera-

neralyken van alle andere Perykelen en Fortuynen, die't soude mogen overkoomen in eeniger Manieren, ofte die men soude mogen bedenken. Wy stellen ons van alles tot alles in te plaetse van U. deselfde - - om U. te bevryden en schadeloos de houden van allen Verlies en Schaden, die soude mogen geschieden: En koomende de Saeke anders also wel met deselve Koopmannschapp ofte Partye desselfs (daar Godt af behoude) belooven en verbinden ons dan te betalen en te verschieten, aen U ofte aen den Brenger van desen, alle het Verlies ende de Schade die gy sult geleeden hebben, achter volgens de Somme by elk een van ons ondergeteekent de weten, soo wel den eersten van ons als den laetsten, ende dat binnen twee Maenden eerst naestkomende, nadien dat ons behorlyke Wete ende intimatie sal gedaen wesen van het Verlies of Schade in deese Verseekeeringe geschied, ende sulks komende, geven wy, ende elk een geeft Macht en besonder Bevel aen U deselfde - - of een uwen gecommiteerden om soo wel tot onsen Schaden als Profyt te handhaven, tot de salverenge beneficeeren van deselfde Koopmanschap: Ende beloven in allen gevalle te betalen de Kosten ende Onkosten, gedaen in deselfde salveeringe ende het beneficeeren deselfde Koopmanschappen, het sy dat het daer af weder gekregen word of niet. Cevende geloof ende volkomen Credit aen de

Re-

Reckeninge, en trouwe van de Perfoon of Perfoonen, die de voortz-kosten en Onkosten sullen gedaen hebben, ende bekennen betaalt te syn van de Prys van dese Versekeringe, doer de Hande van - - gerekent tegen - - ten hondert: Achtervolgende de Forme ende naar de Costuyme van de Beurse van Antwerpen onder welken wy ons submitteeren, ter contrarie van deser niet wesende. Ende daer toe verbinden wy alle onse Goederen, renuncieerende ter goeder trouwe, ende als met onsen Eed aen allen Exceptien ende Cavillarien desen tegenwoordigen contrarierende. Renuncieeren ten effecte voorschrevende Ordinantien van Asscurantien, tot Antwerpen gemaekt, ende alle andere Ordinantien Statuten ende Placaten dese Police contrarie zynde: Ende so eenige Differentien voorvielen, syn de Partyen to vreden hun te submitteeren in drie neutrale Kooplieden deser Beurse, ende wat deselfde of twee van hun sententieeren sullen, sal van de Partyen van sulker waerde gehouden werden, als wanneer het selve by het Keyserlyke Kammer Gerichte gesententioneert ware, soo dat de Partyen niet vermoogen, de een den andern in eenige Rechten te bespreeken by Straf van hondert Ryxdaler aen het Weeshuys, en indien het in twee Maenden niet afgedaen werd, sullen beyde Partyen haar Recht te soeken onbenomen zyn. Met Conditie vry van drie pro Cento Avery, als die niet hooger loopt,
en

en ook van't ordinaire Lootsgeld. En soo daes Zee Schade an Goederen bevonden wierde, sal na't Stadt-Boek vervaren werden, en men dien volgens sich geen generale Havery onderwerpen. Gelyk dann ook van alle Schaden en A-verien, so in Europa geschieden, binnen den rydt van een Jaer aen ons behoorlyke Narich-ting van de Schade of Verlies moet gegeven worden, by Verlies van de Vordering. Dan sullen ook de hier boven geinsereerde geschre-vene Conditien ten allen tyden voor't gedrukte geconsidereert en geconsidereert worden, al was't ook tegens't gedrukte selfs luydende, zyn-de een particulier expresse Vergelyk tusschen beyde Partyen gemaekt. Alles ter goeder trou-
wen, sonder Arg ofte List. Also gedaen in Hamburg Anno.

Libera Versio.

Wir Endes unterschriebene Asserateurs ge-
loben und verbinden uns zu versichern, versichern
auch an . . . nahmentlich, jeder von uns die
Summe . . . durch . . . hierunter bemeldet . . .
und geschiehet diese Asserantz auf die denen ob-
bemeldeten Eigenthümern zustehende oder jemand
andere gehörige verderbliche und unverderbliche
Kaufmanns-Güter keine ausbeschieden, ganz
oder zum Theil, sie mögen geladen seyn oder noch
geladen werden auf das Schiff genannt . . .
(wel-

(welches Gott bewahre) des Schiffers = = oder jemand anders. Daserne aber die Connossementen dieser Police nicht gleichlautend wären, oder daß keine ausgestellt wären, so soll solches dieser Asscurantz im geringsten nicht Schaden noch hindern. Vorstehende Waaren sind mit unserm Vorbewust auf = = geschäset, welches wir dergestalt genehmigen, daß wenn auch gleich die Waaren mehr oder weniger werth seyn oder kosten sollten, die Asscurati dennoch im Fall des Schadens und Verlusts (den Gott verhüte) nicht gehalten seyn sollen, einigen andern Beweis oder Rechnung als durch diese Police zu führen. Wir bewilligen auch, daß die Asscurati sich mögen das ganze versichern lassen, ohne zu 10. pro Cento gehalten zu seyn, oder einige Gefahr zu laufen, falls die Asscurantz-Ordnung dieses vermeiden sollten. Ferner nehmen wir freywillig allen bedachten und unbedachten Schaden und Unglück über uns, welche bemeldete Kaufmannschaften nehmen mögten oder könnten, auch daserne sich solcher durch des Schiffers oder dessen Leute Fehler oder Versäumnis oder durch welche Handlungen und Ansprüche, Unfall oder Confiscation, von Feinden oder Freunden zutrüge, in massen wir uns in aller Betrachtung in des Asscurati Stelle setzen, um denselben zu befreien, und wegen aller Beschwehrlichkeit ohne alle Einwendung auf gute und böse Nachrichten schadlos zu halten, welche Gefahr von der Stunde anfängt

fängt, da besagte Waaren zu = von dem Lande geschieden sind, um an Boord des Schiffes gebracht zu werden, und soll dauern bis daß dieselben = wohlbehalten gelandet seyn werden. Gott begleite es in Saluo. Auch sind wir zufrieden, daß dasselbige Schiff oder Schiffe, so dieselbige Reise machen, vor- und rückwärts zur rechten und zur linken seegeln auf alle Arten fortfahren, oder in denen Haven ankern können, wo es dem Patron, Capitain, oder Matrosen desselben Schiffes gut dünken wird, gestalten wir Asserateurs bey dieser Asseruration alle See-Feuers-Wind-Feind- und Freundes-Gefahr von Briefen, Marquen, und Contre-Marquen von Arresten, Zurückhaltungen, sie mögen von Königen, Fürsten oder sonstigen Herren geschehen, nicht weniger von Veränderungen oder wie es Nahmen haben mag, in Ansehung der Patrone, Schiffers und überhaupt von allen andern Befahren und Gefällen, welche sich auf einige Weise zutragen mögten, oder die sich erdenken lassen. Wir stellen uns in aller Betrachtung in die Stelle derer = um dieselbe wegen alles Verlust und Schadens so sich eräugnen mögte, zu befreien und schadlos zu halten. Kame es aber mit diesen Kaufmannschaften oder einem Theil derselben anders (welches Gott verhüte) so geloben und verbinden wir uns, der erste wie der letzte, den sämtlichen Verlust und Schaden, nach der von jedem unterzeichneten Summe binnen denen nächsten

sten 2 Monathen nach gehöriger Anmeldung des
selben, an = = oder Vorzeiger dieses zu bezahlen
und zu berichtigen, und in diesem Fall geben wir
und jeder besonders an = = selbst = = oder un-
serm Bevollmächtigten die besondere Gewalt, so
wohl zu unsern Schaden als Nutzen die Kaufmann-
schaften zu retten oder zu besorgen, geloben auch
in allen Fällen Kosten und Schaden zu ersetzen
so hierauf verwendet werden, es mögen dieselben
daraus wieder erfolgen können oder nicht. Wir
geben auch einer solchen Rechnung von Person
auf Person, so die Unkosten gemacht haben wer-
den, völligen Glauben, und bekennen daneben
die Premie dieser Asscurantz durch die Hand des
= = gerechnet gegen = = vom Hundert bezahlt er-
halten zu haben nach der Form und Gebrauch
der Börse von Antwerpen, welcher wir uns un-
terwerfen, in so weit sie diesem nicht zuwieder-
läuft. Hierüber verpflichten wir alle unsere Güt-
ther, und renunciiren auf guten Glauben an Ey-
des Statt allen Exceptionen und Ausflüchten, so
diesem entgegen laufen, nicht weniger der Ant-
werpischen Asscurantz-Ordnung und allen übrige-
n Statuten und Placaten, so dieser Police zu-
wieder laufen. Da auch einiger Zwist vorfiel,
sind die Partheyen zufrieden, sich dreym unpar-
theyischen Kaufleuten dieser Börse zu unterwer-
fen, und was dieselbe oder zwey von ihnen aus-
sprechen werden, soll von denen Partheyen, von
solcher Kraft angesehen werden, als wenn es von

dem Kaiserlichen Cammergerichte ausgesprochen wäre, so daß die Partheyen nicht vermögen, der eine den andern in einigen Gerichten zu besprechen bey Strafe von hundert Thaler an das Waisenhaus zu erlegen, in so ferne aber die Sache in zwey Monathen nicht abgethan würde, soll beyden Partheyen ihr Recht zu suchen unbenommen seyn. Jedoch alles dieses mit der Bedingung, daß Haveren so nicht höher als auf 3 pro Cento sich beläuft, wie auch das ordinaire loots Geld hierunter nicht mit begriffen, sondern ausgenommen seyn soll. Und daerue See-Schaden entstände, soll nach dem Stadtbuche verfahren werden, und will man sich weiter keiner generalen Haveren unterwerfen, gleichwie denn auch von allem Schaden, so binnen Europa geschiehet uns binnen einem Jahre gehörige Nachricht bey Verlust der Forderung gegeben werden mus. Weiter sollen auch alle vorbeschriebene Bedingungen zu allen Zeiten demjenigen Formular, so im Druck herausgekomen, auch in so weit es demselben entgegen läufet vorgezogen, und also angesehen werden, als ob es gedruckt wäre; immassen dieses als ein particulier-Vergleich unter beyden Theilen also abgeredet worden, alles getreulich ohne Arglist und Gefährde. So geschehen 2c.

Quanquam vero hoc formulare novius introductum sit, tamen non negat *Langenbek* antiquius praeferendum esse, cum illud nimum ab

abundet, quod quilibet videt. Ex hac ratione etiam antiquius ex laudato Auctore huc transcribere operae pretium erit:

Nicolaes van Eemeren, woonende t' Antwerpen, doet hem verseecken na ghewoente ende costuyme van der Boerse van Antwerpen ende Ordonantie van der Con: May: op Koopmannschoppen ende Goederen by hem ende anders voor hem en in zynen Name geladen in't Schip genaemt St. Iacob, daer Meester af is Pieter Heerinck van Amsterdam of andere, van den Port Haven of Reede van Seville tot ofte na de voorz Stadt van Antwerpen tegens alle resicq, perykel ende aventueren die daer souden moghen ghebueren, dewelke loopen sullen de ondergeteekende der Ure ende Daghe, dat de verschreeven Goederen ende Koopmannschappen gebracht sullen zyn ter Voorz Port, Haaven of Reed: om te laden int voorz-Schip ofte die te doen in Booten, Schuyten ofte Licht-Schepen om gevoert ende geladen te wesen, int selve Schip, ome de voorz Reyse te doen. Ende sal de Voorz Verseekeeringe of Affecurantie duren tot dat de voorz-Goederen ende Koopmannschappen ghekoomen sullen wesen tot Antwerpen voorz ende aldaer ontladen op Lant, in goede behoudenisse sonder eenig Verlies of Schade. Ende is besproken dat in dese verseekeeringe sal participeren so wel den latesten

als den eersten assureur en sal't voorsz. Schip mogen varen voorwaerts, achterwaerts, ter rechten Hant, ter lincker Hant, ende t' allen Zyden, ende nemen alle Coursen of Schalen, en beyden of vertoeven, i't zy deur Bedwank, Nootsaeke of gewilliglik, so den Gouverneur van den Schepe goetdunken sal, en verseecken de voorsz Assureurs, den Geassureerden van der Zee, Vyere, Winde, Vriendem, Vyanden, Brieven, van Marque en contremarque, van arreste ende Detentie van Koningen, Princen en Heeren, wie zy zyn, ende van alle Perykeln ende Fortuyen die daer souden mogen overkoomen in wat manieren dat t'zy, ende dat men zoude mogen imagineeren: als verseecken zy, ende stellen hun in de eyghen plaetse van de Geassureerden, om hem te garanderen van alle Verlies ende Schade: ende oft den Voorz Goederen, oft Koopmannschappen yet anders tooquamme dan wel (dat Godt verhoede,) de voorsz. Assureurs verobligereen hen luyden den Voorz Geassureerden, of den Brenger van deese teghenwoordige te betaelen, al't ghene dat een jeghelyk van hun onderteekent sal hebben, oft de schade die de Voorz Geassureerde ghehadt sal hebben, een jeghelyk na advenant van zynder Obligatie, ende dat binnen twee Maenden eerstvolghende, na dat zy be hoorlyk geadverteert sullen wesen van't Verlies ende schade; ende in gevalle van't voorsz.

Pery-

Perykel, de voorfz Affeureurs hebben gegeven, ende geven de voorfz Nicolaes van Eemeren geaffureerden Macht dat zy fullen moghen ten profyte ende schade van den voorfz affeureurs, de handt houden ter behoudeniffe van den Voorfz Goederen Koopmannfchappen, belovende te betaelen alle de Koften die gedaen fullen worden om defelver behoudeniffe. 't zy datter jet wordt gherecouvreert, of niet, van welken Koften geloove ghegeven zal worden der Reckeninge ende Eedt van de ghene ende ghene die defelve gedaen fullen hebben. Ende bekennen de Voorfz Affeureurs betaelt wesen van de Kost of Prys van defer Affecurantie by handen van ian Enricus, ten pryse van feven ten honderde, ende willen en consenteeren defelve Affeureurs, dat dese Police van Affecurantie van soo groten Kracht zy, ghe-lyk of defelve gamaekt ende gepasseert ware voor Schepen apenbare Notarifen ende ander fins, alles sonder Bedrogh of Arghelist etc.

Libera Versio.

Nicolaus von Emeren, wohnhaft zu Antwerpen versichert nach Gewohnheit und Gebrauch der Bröse zu Antwerpen und Ordnungen der Königl. Maj. auf Kaufmannschaft und Güter von ihm aber sonst vor ihm und in seinem Nahmen auf dem Schiffe genannt St. Iacob wovon Peter

ter Heerinck zu Amsterdam oder ein anderer Patron ist, von dem Haven oder Rheede von Seville nach vorbesagter Stadt Antwerpen geladen, wieder alles risico, Gefahr und Zufälle, welche sich begeben mögen, und welche die unterzeichnete Assureurs von der Stunde und Tage an übernehmen, da die bemeldete Güter und Kaufmannschaften zum vorbesagten Haven oder Rheede zur Einschiffung gebracht werden, ohne Unterschied, ob selbige, in Boten, Schuyten oder Licht-Schiffen zu obiger Reise angeführt werden. Die vorbesagte Assurance soll aber so lange dauern, bis daß die bemeldete Ladung zu Antwerpen angekommen, und daselbst ohne einigen Schaden in gute Behältnisse ans Land gesetzt worden. Daneben ist beliebt, daß an dieser Assurance, so wohl der letzte als der erste Assureur Theil haben soll. Es soll auch das bemeldete Schif vor und rückwärts, linker und rechter Hand nach allen Seiten seegeln alle Course v. . . . nehmen und . . . = anhalten können, es geschehe durch Zwang, Nothsache oder freiwillig, wie es dem Gouverneur des Schiffes gutdünket; Es versichern die Assureurs den Assurirten wegen aller Gefahr der See, des Feuers, der Winde, von Freunden und Feinden, Briesen von Marque und Contremarque, Arresten, Zurückhaltungen von Königen, Fürsten und Herren, wer sie seyn, und wegen aller Gefahren und Zufällen;

len, so da vorkommen, sie mögen seyn, welche sie wollen, und wie man sich selbige nur vorstellen mögte, stellen sich in die eigene Stelle des Asscurirten und gewähren demselben die Ersetzung alles Schadens und Verlustes. Und daferne denen Asscurirten Gütern und Kaufmannschaften ein Unglück zustiesse (so Gott verhüten wolle); verbinden sich die besagte Asscureurs den Asscurirten, oder dem Vorzeiger dieses alle dasjenige, was ein jeder unterzeichnet hat, oder nach Masgabe des Schadens in solchem Verhältnis binnen denen nächsten zwey Monaten, nach gehöriger Anmeldung des Schadens zu ersetzen, und in diesem Falle geben die Asscureurs dem Asscurirten und dessen Bevollmächtigten Gewalt, auf Schaden oder Gewinn der Asscureurs die besagten Güter in gute Obacht zu nehmen, und versprechen alle die hierauf verwendete Kosten, es mögen die Güter erhalten worden seyn oder nicht, allen denenjenigen nach einer eydlichen Rechnung zu bezahlen, welche solche verwendet haben. Es bekennen auch die besagte Asscureurs die premie von dieser Assurance und zwar sieben vom Hundert durch Jⁿ Enricus erhalten zu haben; es soll auch diese Police so viel Kraft haben, als ob dieselbe vor Schöpffen öffentlichen Notarien oder auf andere Art errichtet wäre. Alles sonder Argelist und Gefährde.

Hoc formulare quidem non tam abundat, quam forsan nimia breuitate et confusione laborat. Nec melioris notae illud est, quod *Strykius* in C. C. S. III. c. 5. v. 30. ex *Stypmanno* inferuit. De alio laborare Schemate pro ea, quae mercatoribus propria est, obstinatione Styli mercatorii, vix audeo. Eorum est formulam concipere authenticam, qui ordinationibus efficere possunt, vt lites praescindantur per congruas conuentiones, et nobis hac in materia sufficit principia adduxisse, quibus regitur hic contractus.

§. 168.

De constituto et pacto hypothecae remissive.

Infra occasione pignoris et fideiussionis commodior de pacto hypothecae et constituti dicendi erit locus.



D. IVSTI CLAPROTHI

P. P. O. FACULTATIS IVRIDICÆ ASSESSORIS
ORDINARIJ

IVRISPRVDENTIAE
HEVREMATICAÆ

P A R S A L T E R A

MATERIAM CONTRACTVVM
COMPLECTENS.

EDITIO SECVNDÆ.



GOTTINGÆ

SVMTIBVS VIDVÆ ABRAMI VANDENHOECK

CICCCCLXXIV.

P R A E F A T I O.

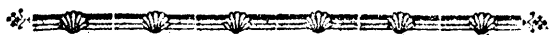
P R I O R I S E D I T I O N I S.

En B. L. alteram partem Iurisprudentia^e heurematicae post moram biennii, et quod excurrit, inuoluntarie tractam. Nobilissima pars Iurisprudentiae cauentis s. heurematicae, materia scil. contractuum verorum, tam nominatorum quam innominatorum, hanc, quam ante biennium promiseram, partem occupat, in qua tractanda ita versatus fui, ut materias in latissimis Digestorum libris dispersas suis quibusque locis colligerem. Non vero substiti in contractibus Iuris Romani exponendis, sed et eos, qui patrium solum agnoscunt, suo loco inuenies. Contractuum, quos Latio, prudentiae legislatoriae fulgentissimo, de-

bemus, plenam et accuratam theoriam vides, formulasque proprio Marte exaratas, quo arctissimus nexus theoriam inter et praxin seruetur. Cum autem hodie in dies magis magisque a Legum fontibus aberremus, et minus tuta fides plurimis allegationibus habenda sit; tutior non erat via quam ipsarum Legum evolutio, omnibus fori disputationibus ad cathedram remissis, ne Iuris studiosi opinionum fluctibus huc illucque trahantur, sed normam habeant, quam sequi et aliquando observationibus suis et alienis adaugere possint. Loculos constitui singulis negotiis convenientes, et vnice ex Legum fontibus theses et conclusiones suis locis disposui, ipsaque Legum verba, quantum fieri potuit, omni cura retinui. Quantam vero utilitatem diligens Legum perscrutatio
offe-

offerat, vel singuli paragraphi documento sunt. Quodsi erraverim, memor sis velim, me hominem nihilque humani a me alienum esse. Vale ac faue, Scrib. Gottingae in feriis paschalibus

CIOIDCCCLXV



PRAEFAMEN HVIVS
EDITIONIS.

E*adem, quae nouam prioris partis editionem urgebat, necessitas, etiam huic parti ansam dedit. Pauca sunt, quae addenda vel mutanda duxi. Fuerunt quidem, quae ampliandas optabam materiae, sed tam laxi sunt officii, quod mihi incumbit, fines, qui otium, his laboribus necessarium, vix, ac ne vix quidem re-*

*linquunt. Si modo Deus T.O.M.
vitam, vires otii que largiatur,
non solum vberiore tractationem
quarundam materiarum, sed et-
iam tertiam partem Iurispruden-
tiae heurematicae, vltimarum
voluntatum ambitum complectens,
exspecta. Interim, tu B.L. va-
le, mihi vero faue! Dabam Got-
tingae d. XX. Aug. MD CCLXXIV.*



CONSPECTVS.

SECTIONIS SPECIALIS CAPVT SECVNDVM

DE

CONTRACTIBVS IN SPECIE SIC DICTIS.

TITVLVS I.

DE MUTVO EIVSQUE CAUTE INEVNDI RATIONE.

§. 169. *Connexio.* §. 170. *Definitio et differentiae.* §. 171. *de personis creditore scil. et debitore.* §. 172. *de filiofamilias.* §. 173. *de obiecto mutui.* §. 174. *de cautelis a creditore circa dationem mutui obseruandis.* §. 175. *de restitutione sortis.* §. 176. *de mutatione monetae.* §. 177. *de usurarum promissione.* §. 178. *de instrumenti structura.* §. 179. *de dissolutione mutui.* §. 180. *de actionibus.* Formular einer Schuldt- und Pfandverschreibung. Formular des Lehnherrl. consensus. Formular des consensus agnatorum. Formular des consensus Principis in oppignorationem rerum immobilium ciuitatis vel communitatis. Formular einer Schuldt- und Pfandverschreibung einer Gemeine ohne Landesherrl. Einwilligung.

)

TITV-

TITVLVS II.

DE EMPTIONE VENDITIONE ANNUORUM RVM REDITVVM.

§. 181. *De emptione venditione annuorum
redituum. Formular eines Gultbriefes.*

TITVLVS III.

DE NAUTICO FOENORE, VULGO BODEMERIA.

§. 182. *Definitio et differentiae.* §. 183. *de personis.* §. 184. *de capitibus conuentionis.* §. 185. *de modis quibus tollitur Bode-
meria. Formular einer Bodemerey über das
Schiff. Formular einer Bodemerey über das
Guth.*

TITVLVS IV.

DE COMMODATO.

§. 186. *Definitio et distinctiones.* §. 187. *de personis.* §. 188. *de obiecto.* §. 189. *de
obligationibus principalibus commodatarii.* §.
190. *de casu dolo et culpa.* §. 191. *de obli-
gationibus secundariis.* §. 192. *de modis tol-
lendi commodatum.* §. 193. *de cautione super
commodato. Formular.*

TITVLVS V

DE DEPOSITO.

§. 194. *Definitio et diuisiones.* §. 195. *de personis.* §. 196. *de obiecto.* §. 197. *de
obli-*

obligationibus principalibus. §. 198. de obligationibus secundariis. §. 199. de modis tollendi depositum. §. 200. de deposito miserabili in specie. §. 201. de deposito rei litigiosae, vulgo sequestro. §. 202. de deposito irregulari. §. 203. de cautione. Formular einer constitutionis Sequestri ad protocolum factae.

TITVLVS VI.

DE CONTRACTV PIGNORIS ET PACTO HYPOTHECAE.

§. 204. Definitio. §. 205. de personis. §. 206. de obiecto. §. 207. de obligationibus principalibus. §. 208. de obligationibus secundariis. §. 209. de modis dissoluendi pignus. §. 210. de effectu pignoris. §. 211. de pactis pignori adiectis. §. 212. de pacto commissorio. §. 213. de pacto extinguendi debiti. §. 214. de forma instrumenti. Formular eines Pfandt. contracts über ein ganzes Gut.

TITVLVS VII.

DE LITTERARVM OBLIGATIONE.

§. 215. De litterarum obligatione antiqua et Iustiniana.

TITVLVS VIII.

DE CAMBIO.

§. 216. *De speciebus et natura cambii.* §. 217. *de principio cognoscendi.* §. 218. *de personis.* §. 219. A) *de cambio trassato.* §. 220. *de literarum cambialium trassatarum forma essentiali et accidental.* §. 221. *de iis, quae literas cambii sequuntur* 1) *de cessione cambii mediante indossamento et giro, item de exuctione cambii per procuratorem.* §. 222. 2) *de praesentatione literarum cambialium.* §. 223. 3) *de acceptatione literarum cambialium.* §. 224. 4) *de recusatione literarum cambialium.* §. 225. B) *de cambio obliquo (siccò eigenen Wechsel)* §. 226. *de obiecto.* §. 227. *de termino solutionis.* §. 228. *de effectu cambii.* §. 229. *de modis quibus cambium dissoluitur.* §. 230. *de processu cambiali.* a) *de iudicio.* §. 231. b) *de actione cambiali.* §. 232. c) *de citatione.* §. 233. d) *de iis, quae fiunt in termino.* §. 234. e) *de remediis suspensiuis.*

TITVLVS IX.

DE VERBORVM OBLIGATIONIBVS.

§. 235. *Definitio et diuisiones.* §. 236. *proprietates contractus verbalis singulares.*

TITV-

TITVLVS X.

DE FIDEIYSSIONE, CONSTITVTO ET MANDATO QVALIFICATO.

§. 237. *Fideiussio quid?* §. 238. *Distinctiones.* §. 239. *de personis creditore et debitore.* §. 240. *quis fideiubere possit et de SCto Velleiano.* §. 241. *Historia SCti Velleiani.* §. 242. *quinam sexus privilegio gaudeant?* §. 243. *Casus sub Legis prohibitione comprehensi.* §. 244. *Casus sub Legis dispositione non comprehensi.* §. 245. *Effectus intercessionis inualidae.* §. 246. *de obiecto fideiussionis.* §. 247. *de essentialibus fideiussionis requisitis.* §. 248. *de effectu fideiussionis.* a) *de iure creditoris respectu fideiussoris.* §. 249. b) *de iure fideiussoris respectu debitoris principalis.* §. 250. c) *respectu confideiussorum.* §. 251. *de modis tollendi fideiussionem.* §. 252. *de mandato qualificato.* §. 253. *de constituto, eiusdemque conceptu et diuisionibus.* §. 254. *quis constituere possit?* §. 255. *de obiecto.* §. 256. *de forma.* §. 257. *de effectu.* *Formular einer Bürgschaft über eine obligationem certi. Formular einer Bürgschaft über eine unbestimmte quantitaet.*

TITVLVS XI.

DE MANDATO.

§. 258. *Transitus.* §. 259. *idea mandati distinctiones et diuisiones.* §. 260. *de personis.*

nis. §. 261. de obiecto. §. 262. de forma contractus eiusque essentialibus, naturalibus et accidentalibus. §. 263. de effectu mandati a) respectu obligationis ex parte mandatarii. §. 264. de effectu mandati b) respectu obligationis ex parte mandantis. §. 265. de effectu mandati intuitu tertii. §. 266. de modis dissoluendi mandatum. Formular eius Mandati specialis,

TITVLVS XII.

DE SOCIETATE.

§. 267. Definitio. §. 268. diuisiones. §. 269. quis societatem contrahere possit? §. 270. de forma contractus et essentialibus requisitis. §. 271. de effectibus §. 272. quibus modis dissoluatur. §. 273. de structura instrumenti. Formular eines Societaets-contractis.

TITVLVS XIII.

DE EMTIONE VENDITIONE.

§. 273. Origo negotii et definitio. §. 274. diuisiones et distinctiones. §. 275. quis vendere possit? §. 276. quis emere valeat? §. 277. de forma et essentialibus contractus. §. 278. de merce. §. 279. de pertinentiis. §. 280. de hereditate vendita. §. 281. de nomine

mine et actione vendita. Formula cessionis.
Formula assignationis. §. 282. de pretio. §.
283. de effectibus a) de periculo et commodo
b) de dominio c) de euitione. §. 284. de
pactis adiectis. §. 285. de pacto retrouendi-
tionis. §. 286. de pacto protimiseos. §. 287.
de pacto reseruati census. §. 288. de pacto
continuandae locationis. §. 289. de pacto
communicandi pretii maioris. §. 290. de
actionibus emti venditi. §. 291. de modis
dissoluendi emtionem venditionem. §. 292.
de redbitione. §. 293. de actione quarti
minoris. §. 293. de structura instrumenti.
Formular eines Kauf-contractis. Formular
eines Guth-Anschlages.

TITVLVS XIV.

DE LOCATIONE ET CONDVCTIONE.

§. 294. *Definitio et diuisiones. Formular*
eines contractus coloniae partiariae. §. 295.
de locatore. §. 296. de conductore. §. 297.
de forma et essentialibus contractus. §. 298.
de re locata. §. 299. de mercede. §. 300.
de obligationibus locatoris et actione conducti.
§. 301. de remissione a) ex capite sterilitatis.
§. 302. de remissione mercedis ex causa belli.
§. 303. de renunciatione casuum fortuitorum.
§. 304. de obligationibus conductoris et actio-
ne locati. §. 305. de modis dissoluendi loca-
tionem conductionem. §. 306. de relocatio-
ne

ne tacita. §. 307. de structura instrumenti. §. 308. de locatione conductione operis. Formular eines Pacht-contracts. Formular einer locationis conductionis operis. Formular eines Bauanschlages.

TITVLVS XV.

DE CONTRACTV EMPHYTEVTICARIO.

§. 309. Definitio et diuisiones. §. 310. de personarum contrahentium habilitate. §. 311. de obiecto. §. 312. de forma essentiali. §. 313. de obligationibus domini directi et emphyteutae. §. 314. de modis quibus dissoluitur contractus emphyteuticarius. §. 315. de structura instrumenti. §. 316. de contractu feudali remissive. Formular eines Erben-Zins-Briefes.

TITVLVS XVI.

DE CONTRACTV VILLICALI s. Meyer- CONTRACT.

*§. 317. Singularia. Formular eines Meyer-
er-Contracts.*

TITV-

TITVLVS XVII.

DE LOCATIONE CONDVCTIONE NAV-
TICA VULGO: CERTE-PARTIE ITEM:
DE LITERIS RECOGNITIONIS VUL-
GO: CONNOSSEMENT.

§. 318. *De personis.* §. 319. *de capitibus conuentionis.* §. 320. *de modis tollendi.* §. 321. *de literis recognitionis: connossement. Formular einer Certe-partie. Formular eines Connossements.*

TITVLVS XVIII.

DE CONTRACTV AESTIMATORIO.

§. 322. *Definitio et distinctiones.* §. 323. *de dantis habilitate.* §. 324. *de accipientis habilitate.* §. 325. *de essentialibus contractus.* §. 326. *de effectibus.* §. 327. *de modis tollendi contractum aestimatorium.* §. 328. *Monitum de instrumento.*

TITVLVS XIX.

DE PERMVTATIONE.

§. 329. *Definitio et distinctiones.* §. 330. *de forma essentiali.* §. 331. *de effectibus.* §. 332. *de modis tollendi contractum.*

TITV-

TITVLVS XX.
DE CONTRACTV VITALITIO.

§. 333. *Definitio et distinctiones.* §. 334. *de personarum habilitate et qualitate.* §. 335. *de sorte.* §. 336. *de alimentis.* §. 337. *de modis dissoluendi. Formular eines contractus vitalitii.*

TITVLVS XXI.
DE CONTRACTV VITALITIO INTER
PARENTES ET LIBEROS Leib-Zuchts
CONTRACT DICTO.

§. 338. *De personis contrahentibus.* §. 339. *de assignatione et diuisione.* §. 340. *de alimentis reseruatis.* §. 341. *de modis dissoluendi. Formular eines Leibzuchts contractis.*



CAPVT



SECTIONIS SPECIALIS.

CAPVT II.

DE

CONTRACTIBVS IN SPECIE SIC
DICTIS.

TITVLVS I.

DE

MVTVO EIVSQVE CAUTE INEVNDI
RATIONE.

§. 169.

Connexio.

Absolutis iis, (Parte I.) quae pacta celebri,
ora spectant, nunc ad contractus, in spe-
cie a Romanis ita dictos, transgredior, quo-
rum diuisionem supra (§. 18.) inuenies. Di-

Cc

stin-

stinctio contractuum, in reales, verbales, litterales et consensuales, non ideo inuenta est, quasi non omnes contractus consensu indigerent, sed quia reliquis contractibus, praeter consensuales, signum aliquod perfecti contractus, scil. rei traditionem, verba solennia, scripturam solennem, addere voluerunt Romani, ne desit, ex quo perfectio contractus diiudicari queat. Primum itaque est, vt de realibus videamus contractibus, interque eos, de mutuo.

§. 170.

Definitio et Differentiae.

Mutuum Romanis est: contractus realis gratuitus, quo creditor rem fungibilem debitori ea lege tradit, vt hic suo tempore tantundem in eodem genere, qualitate et quantitate restituat (a). Ab hoc mutuo differt: I) *contractus foenoris (b)*, quo non gratis vtenda conceditur pecunia, sed sub vsuris, id quod Romani naturae mutui in tantum aduersum crediderunt, vt vsurae nequidem per pactum adiectum, bene vero per stipulationem, nouum vinculum obligationis constituentem, promitti poterant (c), cuius rei ratio ex superioribus petenda. (§. 17. not. e). Hodie hoc discrimen inter mutuum et contractum foenoris amplius non obseruatur, et nisi liberalitatis vel pietatis ratio aliam suadeant

deant interpretationem, in dubio mutuum vsurarium praesumatur, maxime si de iis sermo est, qui foenus exercent (d). Nobis vtrumque negotium indistincte vocatur: Darlehn, Anlehn, Borschus. Sed cum superioribus seculis de iusticia vsurarum pecuniae mutuaticiae dubitatum fuerit, praeter alias palliatas conventiones, saepissime emtionem annuorum reddituum (der jährlichen Gülte) celebrabant maiores nostri. Haec nihil nisi mutuum vsurarium est, mutatis tantummodo nominibus, prouti inferius, exposito prius mutuo, demonstraturus sum. II.) *Pactum de mutuando* differt ab ipso mutuo, respectu traditionis, quae ibi non interuenit, quale pactum Romanis haud incognitum fuit (e). Hodie ex generali omnium pactorum obligatione de validitate huius pacti dubitari nequit, quod vel ad mutuum dandum, vel ad interesse praestandum obstringit. III.) *Depositum irregulare* de quo inferius (§. 202.) IV) *Promutuum* s. indebitum solutum (f). V) Mutuum praesumptum per solutionem vsurarum diuturnam contrahitur.

(a) Non definitio, sed miser verborum lusus in L. 2. §. 2. D. de Reb. cred (XII. 1.) continetur.

(b) *Heineccii* Antiquit. Rom. Lib. III. Tit.

15. §. 4. *Böbmeri* D. de fundamentis vsurarum pecun. mutat *Nonius*: mutuum a foenore hoc distat, quod mutuum sine vsuris, foenus cum vsuris sumitur;

(c) L. 17. pr. D. de pact. L. 11. §. 1. D. de R. C. Nov. 136. c. 4.

(d) arg. L. 3. D. de Reb. cred. Nov. 136. c. 4. et 5. quae tamen inter non glossatas est. Interim notandum, pecuniae absque vsuris creditae locum in quarta classi assignari arg. L. 24. §. 2. D. de reb. aut. iud. possid.

Nouiori aevo mutuum vsurarium approbatum in Nov. Leonis 83. et Iustiniani 32. quae tamen legis virtute apud nos distitutae sunt.

(e) L. 42. §. 1. D. de R. C. De stipulatione poenali et non poenali vid. L. 68. D. de V. O.

(f) §. 1. I. quib. mod. re contrah. obl. (III. 15.)

§. 171.

De personis creditore scil. et debitore.

Mutuum contrahitur inter creditorem, (Gläubiger) et debitorem (Schuldner) quamuis haec vocabula latius pateant. (§. 10 in fine) Quod atinet ad personam *creditoris*, requiritur vt liberam alienandi potestatem habeat, quia hic contractus absque translatione dominii cogitari nequit (a). Ergo I) *pupillus, minor, prodigus*, non nisi autoritate tutoris vel consensu curatoris mutuam pecuniam dare potest, alias nummi extantes vindicantur, consumti vero actione ad exhibendum repetuntur vel condicuntur, prout accipiens in bona vel mala fide est (b); II) *Tutor* non quidem pecuniam pupillarem otiosam relinquere obligatur; in constituendo tamen mutuo summam cautionem adhibere debet (Iurisprud. extrai. §. 151), quod melius in casu dubio

dubio fieri nequit, quam per consensum magistratus, haud sub et obreptitiae impetratum. *Administratores* aerariorum, regulariter ne quidem publico, multo minus suo nomine, pecuniam publicam mutuo collocare debent. Priuatorum vero administratorum potestas est inspicienda, quam ex mandato habent. Hodie passim corporibus v. g. ciuitatibus municipalibus ex causis politicis interdictum, ne pecuniam mutuam dent. Quae autem in Iure Romano de magistratibus prouinciarum inuenitur prohibitio, ea hodie exulat (c). Haec de creditore. De *Debitore* generaliter tenendum: mutuum accipere posse eos, qui se aliis ipsi obligare possunt; Ergo 1) non *pupillus*, nequidem sub auctoritate tutoris vel iudicis, 2) non prodigus, qui non nisi ex versione obligantur (d). 3) *Ciuitates* et communitates mutuum accipere nequeunt absque consensu vniuersitatis vel maioris partis, vel eorum, qui vniuersitatem repraesentant, et superiorum (*), quo vero subsecuto, non amplius desideratur, ut versio probetur (e), quamuis consultum sit, ut creditor tempore solutionis de versione probanda sollicitus sit. (§. 39.) Eadem circa ecclesiam aliaque corpora obtinent. 3) Interdum *miutes* et 4) *Studiosi* praeter alios contractus luxuriam promouentes a mutuo contrahendo ad certam vsque summam arcentur, quod ex specialibus Edictis diiudicandum. Hac et-

iam pertinet si adolescens luxuriosus mandaue-
rit, ut meretrici pecuniam credas (*f*). Hacte-
nus de personis principalibus; Paucis etiam de
accessoriis videamus. Nihil interest, ipse con-
trahat creditor an debitor, modo mandatarius
speciali mandato instructus sit (*ff*). Socius
suam pecuniam mutuo dans nomine societatis,
sociis actionem acquirit; si vero pecuniam com-
munem absque consensu mutuam dederit, pro
sua tantum parte nummi accipientis fiunt (*g*).
Socius autem mutuum accipiens societatem non
nisi ex versione obligat (*b*).

(*a*) pr. I. quib. mod.
re contrah. (III. 15.) L.
2. §. 2 et 4. L. 4 pr. L.
II. pr. L. 16. et pen. D.
de R. C. L. 6. D. de V.
O. (XLVI. 1.)

(*b*) §. 2. I. quib. alien.
licet vel non (II. 8) L.
9. pr. D. de auct. tut.
(XXVI. 8.)

(*c*) L. 33. et 34. D.
de R. C. t. t. C. de con-
tr. iud. (I. 53.) L. 3. 16.
C. si cert. per. (IV. 2.)

(*d*) L. 59. D. de O
et A. (XLIV. 7.) L. 3.
C. quando ex facto tut.

(*) L. 11. pr. D. de
pign. et hypoth.

(*e*) L. 27. D. de reb.
cred. C. 4. X. de Fide-
iuss. (III. 22.) Auth. hoc
ius porrectum C. de SS.
Eccles. (I. 2.) nec iura-
ta restitutionis in inte-
grum renunciatio, quam
suadet *Stryck* de C. C.
S. II. c. 1. §. 12., ali-
quam vtilitatem spondet.

(*f*) L. 12. §. 11. D.
mand. l. contra (XVII.
1.)

(*ff*) L. 15. D. de reb.
cred.

(*g*) L. 16. D. ibid.

(*b*) L. 82. D. pro So-
cio (XVII. 2.)

§. 172.

De Filiofamilias.

Speciatim ex SCTo Macedoniano liberi vtriusque sexus primi et vltterioris gradus *in potestate patris constituti*, nulla dignitate filii obstante, etiam arrogati (*a*), prohibentur mutuam pecuniam absque consensu patris accipere vel alium contractum in fraudem SCTi (*b*) celebrare. Ex natura Legis prohibitiuae (*c*) fluit; a) ne quidem exspectata morte patris, vel filiofamilias sui Iuris facti, bonum nomen fieri (*d*), quod in tantum verum est, vt tam patri quam filiofamilias competat exceptio SCTi (*e*), licet nummi in peculio adhuc existent (*f*); b) renunciationem filiofamilias nullum vsum praestare, licet iuramento firmata fuerit; (§. 32, 40, 42.) c) fideiussores et pignora non teneri (*g*); (§. 24.) imo post mortem filiofamilias fideiussores a patre accipi non possunt, quia nullum adest debitum principale (*) d). Solutum repeti conditione indebiti: α) si a curatore per ignorantiam solutum fuerit, β) si filiofamilias ex bonis patris soluerit (*b*); e) SCTum in ipsa executione opponi posse (*i*) f) cuique creditori, ciuitati minori ob stare hoc SCTum (*k*). CESSAT vero SCTum: I) Si dolose se patremfamilias dixerit, vel pro tali publice habitus fuerit, et narratione creditorem induxerit (*l*). II) Si sui Iuris factus sponte soluerit vel pignora dederit

(*m*), III) si bona castrensia vel quasi habeat (*n*). IV) Si pater consenserit (*o*) vel ratihabuerit mediante solutione. Habetur autem pro consentiente, qui sciens non contradixit (*p*). V) Si pecuniae in rem patris versaerint fuerint (*q*). VI) Si creditor filiusfamilias sit (*r*). VII) Si, quod alii mutuum dedimus, a filiofamilias, nouandi causa, stipulemur (*s*). VIII) Si miles filiusfamilias pecuniam creditam acceperit (*t*). VIII) Si a filiofamilias quidem stipulatus sim, sed demum paterfamilias factus, reuera crediderim; secus si contra (*u*). X) Si dubitauerit creditor, vtrum contra Senatusconsultum acciperet, an non, nec esset daturus contra Senatusconsultum accipienti, intercesserit, qui diceret, non accipere contra Senatusconsultum et periculo meo crede, hic mandati tenetur (*v*).

(*a*) L. 1. §. 2, 3. L. 9. §. 2. L. 14. D. ad SCtum Macedon. L. 6. §. 1. C. ibid.

(*b*) L. 3. §. 3. in fin. L. 7. pr. et §. 1, 3. D. ad SC. Maced. L. 3. C. ibid. Hispanis *Mobatras*, Italis *Stochi*, *Stoccoli* vocatur eiusmodi contractus.

(*c*) §. 7. I. quod cum eo (IV. 7.) L. 1. pr. D. ad SCtum Maced. (XIV. 6).

(*d*) d. L. 1. pr. L. 9. §. 4. D. ad SCtum Maced. Confer. omnino Taciti Annal. L. XI. c. 13. L. 40. pr. D. de cond. indeb.

(*e*) L. 7. §. 10. L. 9. §. 3. D. ibid.

(*f*) L. 9. §. 2. D. ibid.

(*g*) L. 7. pr. L. 9. §. 3. L. 18. D. ad SC. Maced. L. 12. §. 13. D. mand. nisi fideiussor donandi animo accesserit.

L. 2.

L. 2. D. quae res pign. (XX. 3.)

(*) L. 11. D. de fidei.

(b) L. 8. D. L. 9. §. 1. coll. cum L. 10. §. 4. et 5. D. ad SC. Mac. regulariter enim non reperitur solutum L. 40. pr. D. de cond. indeb. (XII. 6.)

(i) L. 11. D. ad SCt. Maced.

(k) L. 15. D. ad SCt. Maced.

(l) L. 3. pr. §. 1, 2. coll. cum L. 19. D. ad SCt. Maced. L. 1 et 2. C. ibid. (IV. 28.) Si duos filios familias reos acceperim sed alterum putavi patrem familias, intererit ad quem pecunia peruenit. L. 7. §. 8. ibid.

(m) Et quidem totum, alias pro summa concur-

rente tantummodo obligatio nascitur. L. 7. §. vlt. L. 9. pr. D. ad SCt. Maced. L. 2. C. ibid. Qui autem ex errore factiratum habuit mutuum, exceptione tutus est L. vlt. D. ibid.

(n) L. 1. §. 3. L. 2. D. ibid.

(o) L. 7. §. 11. et 15. L. 9. §. 3. D. ibid. L. 2, 5. C. ibid.

(p) L. 12. et 16. D. ibid. L. vlt. C. ibid.

(q) L. 7. §. 2. 11, 14. L. 17. D. ibid. L. 5. C. ibid.

(r) L. 3. §. 3. D. ad SCt. Maced.

(s) L. 13. D. ad SCt. Maced.

(t) L. vlt. §. 1. C. ibid.

(u) L. 3. §. 4. L. 4. 6. D. ad SCrum Marcedon.

(v) L. 12. §. 13. D. mand. (XVII. 1.)

§. 173.

De obiecto Mutui.

Mutuum requirit *rei fungibilis traditionem* (a), *vel saltem non fungibilis, ut fungibilis* (b). *Res fungibilis est, cuius usus regulariter non datur, citra eiusdem consumptionem.* Hu-

ius nomine non solum pecunia, sed etiam frumentum, vinum etc. veniunt. Id in mutuo frumenti, quod agricolis ad seminandum datur, singulare est, quod creditor privilegium habeat, modo usuraria prauitas exulet (c). Traditio hic perfectionem contractus constituit, inde intra biennium (d) (hodie passim ad tres menses coarctatum) obstat exceptio non numeratae pecuniae, quae potius negationem perfecti contractus, quam exceptionem constituit, et inde a creditore, qui in contractu reali, (mutuo scil.) per traditionem nummorum perfectio, se fundat, probari debet (e), elapso vero spatio legitimo, quod praescriptionis terminum efficit, amplius audiri non deberet debitor, licet probationem offerret (f), nisi restitutione in integrum contra usucapionem iuuetur. Praxis tamen hanc probationem post biennium debitori indulget. Ut creditor huic exceptioni obuiam eat, aut numerationem testato facere, aut debitoris repetitam agnitionem acceptae pecuniae ex interuallo adhibere debet, cum renunciatio exceptionis, in ipso instrumento facta, nihil efficiat (g), (§. 47) nisi debitor, (quod tamen inter amicos tantum fieri solet) reuera ante subscriptionem cautionis pecuniam acceperit, ideoque expresse addat: *Daß er diese Handschrift nicht vorher in Hofnung Geldt darauf zu erhalten, sondern nachher, nachdem ihm wirklich das Geldt zugezahlet worden, ausgestellt*

stellet habe, mithin die Ausflucht des nicht bezah-
ten Geldes von selbst hinwegfalle. Cessat autem
haec exceptio ipso iure: 1) in debito, quod
causam debendi aliunde iam constitutam habet,
v. g. in delegatione, vbi prior debitor ob nu-
merationem reuera obligatus erat; in trans-
actione; testamento etc. (*h*) 2) in deposito (*i*),
3) in mutuo Argentariorum (*k*). 4) Si debitor
propriam scripturam inficiatur, in eaque in-
ficiatione vsque ad sententiam persistit, postea
vero exceptionem non numeratae pecuniae op-
ponit. (*) Debitor autem qui numerationem pe-
cuniae per mendacium negat, conuictus in du-
plum condemnatur (*l*) quam tamen poenam ho-
die exulare praxis docet, quin potius extra or-
dinem puniri debeat. E contrario cautus sit
debitor, ne tempora huius exceptionis elabi pa-
tatur, quo intuitu 1) condictio sine causa ad
repetendum chirographum (*m*), 2) querela
seu protestatio de non numerata pecunia (*n*)
comparata est. Haec de necessitate traditionis.
Quoad *modum traditionis* notandum: a) omni-
no traditionem animo dominium transferendi
factam requiri, vt res accipientis fiat (*o*), alias
error in titulo mutuum ipsum afficit, cum tra-
ditio semper sequatur naturam tituli; b) hoc
praesupposito, quamlibet traditionem animo
mutuandi factam sufficere euidentis est, vt etiam
mutuum sit, quando res vendenda traditur, vt
pretium mutuum habeat (*p*). Item si quis man-
daue-

dauerit, vt ab actoribus suis mutuam pecuniam acciperet, est mutuum non mandatum (pp). De *versione pecuniae* creditor regulariter non est sollicitus, et superfluum cautelam sapit, generalem versionis mentionem: Daß das Geldt zum wahren Nutzen verwendet, iniicere. Veram autem mentio specifica versionis suadet utilitatem in duobus casibus: 1) si versionem praerogatiua sequatur, eaque probetur. (*) 2) Debitor alias perfecte non obligatur. Prius contingit: si a) in refectionem aedium (q), b) reparationem vel exstructionem nauis (r) c) vel aedium aliarumue rerum comparisonem et conseruationem pecuniae creditae fuerint, modo hoc casu illa res melior reddita, vel comparata, speciatim nexui hypothecae subiiciatur (s); d) in eo qui in militiam credidit (t). Denique versionis mentio utilis est e) in successione hypothecaria tam *mediata* (u) quam *immediata* (v); Non sufficit, quod pecunia mea pignus liberatum sit (*), sed illa necessario ita exprimi debet: Daß dieses Geldt lediglich in der Absicht hergeliehen werde, um den N. damit zu befriedigen und in dessen Unterpfans .Recht zu treten; Immediata hypothecaria successio hunc in modum effertur: Daß Creditor das Geldt selbst an den vorigen Creditorem zu dessen Abfindung und Erlangung dessen Unterpfans .Rechts ausgezahlt habe. Deinde versionis, vti dictum, mentio utilis est, si debitor circa versionem perfecte
non

non obligetur. Hoc respectu versionis specifica mentio est facienda: 1) in mutuo, a tutore, pupilli nomine contracto (*w*), 2) ciuitate, vel alia persona mystica; si mutuum ab iis non contractum, qui istud corpus repraesentant, 3) vbi accipiens ex sua persona alteros obligare intendit absque speciali mandato, v. g. socius, magister nauis, institor (*x*). Vbique vero, qui ex versione vtilitatem sperat, eius probationem, alias difficillimam, statim in limine contractus congerere debet, quo facit: si creditor vel ipse pecuniam nomine et vice debitoris expendit, idque factum esse, apochis congruis demonstrat, vel saltem apochas, cautiones solutione extinctas (*die quittirte Obligationen*) etc. sibi extradendas satagit. (§. 39.)

(*a*) L. 2. §. 1. et 3. D. de R. C. An mutuum sit alienatio nec ne? lo-gomachiam potius quam veram controuersiam iuris efficit.

(*b*) L. 4. §. 11. *ibid.*

(*c*) Nov. 32. et 33. Ord. Pol. Imp. de 1577. Tit. 19. §. 3.

(*d*) §. vn. I. de Lit. Obl.

(*e*) L. 3. C. de n. n. p.

(*f*) L. 8. 10. 14. pr. §. 3. C. *ibid.*

(*g*) arg. L. pen. C. de pact. L. 22. C. ad SCt. Vellej.

(*b*) L. 6, 11, 12, 13. C. de n. n. p.

(*i*) L. 14. §. 1. C. *ibid.*

(*k*) Nov. 136. c. 5.

(*l*) Nov. 18. c. 8. Auth. contra C. de n. n. p.

(*m*) L. 7. C. de n. n. p. L. vlt. C. de cond. ex L.

(*n*) L. 9. 14. §. 4. C. de n. n. p. Auth. seq. *ib.*

- (o) pr. I. quib. mod. re contrah L. 1. §. 2. D. de O. et A. L. 4, 18, 19, 20, 32, D. de R. C.
- (p) L. 11. pr. D. de R. C. coll. cum L. 19. D. de praescr. verb.
- (pp) L. 9. §. 4. D. mand. (XVII. 1.)
- (*) L. 3. §. 9. D. de in rem verso.
- (q) L. 1. D. in quib. cautis pignus (XX, 2.) L. 24. §. 1. D. de reb. aut. iud. possid. (XLII. 5)
- (r) L. 5, 6. D. qui pot. in pign. (XX. 4.)
- (s) L. L. cit. coll. cum L. 3. §. 1. D. qui pot. in pign. (XX, 4.) L. 17. C. de pign. (VIII. 14.) L. 7 C. qui pot. in pign. (VIII. 18.) Nov. 136. c. 3.
- (t) Nov. 97. c. 4.
- (u) L. 3. D. quae res pign. dar. (XX. 3.) L. 12. §. 8. D. qui pot. in pign. L. 1. C. de his qui in prior. cred. (VIII. 19.)
- (v) L. 12 §. 6. D. qui pot. in pign. L. 1. pr. quib. mod. pignus l. hyp. (XX. 6.) L. 1-4. C. de his qui in prior cred L. 12. C. de pignor.
- (*) L. 2. D. de pignorat. act. (XIII. 7.)
- (w) L. 3. C. quando ex facto tut. (V 39.)
- (x) L. 82. pro Socio, L. f. de exerc. act.

§. 174.

De cautelis a creditore circa dationem mutui obseruandis.

Pecuniam foenori collocaturus tutissime, licet minoribus sub vsuris, iis institutis vel corporibus mutuam dat, qui publicam fidem habent, denen senh = Bänken, Banco, Steuer-Cassen, Landschaften, saltem tutissima haec via esse deberet, licet non semper sit, proinde prouidus sit, ne corpori obaerato pecuniam credat. Qui
vero

vero priuatis pecuniam elocare vult, nec istius rei copiam habet, rerum nouarum tabulis (in denen Zeitungen) id manifestare debet. Tutor vero vel post sex menses (a), si tempore aditae tutelae pecuniam in arca inueniat, vel post duos menses (b), si durante administratione pecuniae elocandae necessitas oriatur, eandem deponere debet, ne ipse viuras ex propriis solvere cogatur. Quod si vero occasio foenerandi adsit, caute creditor inquirat: in idoneitatem debitoris, quae a) ex sufficientia bonorum immobilium, vere vel fide talium, et b) ex facilitate conueniendi aestimatur. Quo autem de sufficientia bonorum constet (c), debitor per extractum ex catastro, publica fide munitum, (Iurisprud. extraj. §. 52. seq.) de dominio, et quidem pleno, per alterum vero extractum ex Libro hypothecarum (Iurisprud. extraj. §. 61.) docere debet, pignoribus nimis grauatum non esse patrimonium, vbi tamen vterius probe inquirendum in pignora tacita siue legalia, quae ex hoc extractu non semper apparent. Facilitatem denique conueniendi, quod attinet, cauere debet creditor, ne facile cum potentioribus, extraneis, qui dissitis in locis degunt, nec cum illis contrahat, quorum bona non sub solitaria debitoris dispositione sunt, nisi consensus eorum, qui dissentiendi ius habent, v. g. domini directi, agnatorum, principis, consistorii, capituli etc. accedat omnibus numeris absolu-

solutissimus, tam ratione ipsius mutui contrahendi, quam etiam hypothecae, et quidem vtiliter consensus indefinite tam ratione temporis quam obligationis exprimitur: (so lange die Schuldt unabgetragen stehen bleibt wegen Capitals, Zinsen, Schaden und Kosten). Hisce probe ponderatis creditor secum sufficienter deliberare potest, vtrum secure pecuniam debitori credere possit, an vero minus.

(a) L. 15. D. de adm. cum spectio non incognita fuit *Brissinius* de form. L. VI. n. CXI. p. 512.

(b) L. 7. §. II. D. ibid. seq.

(c) Romanis haec cir-

§. 175.

De restitutione sortis.

Ad essentialia huius contractus pertinet, *restitutio sortis in eodem genere, qualitate et quantitate* (a). Ergo restitutio in alio genere vel eadem specie conuenta (non ea, quae per accidens fit) mutuum in permutationem vel commodatum transformat (b). *Locus solutionis* vero vtiliter pro creditore, ita adiicitur, daß Debitor Capital und jährige Zinsen franco auf seine Gefahr und Kosten an den Ort, wo sich Herr Creditor jedesmahl aufhalten wird, übermachen wolle. *Tempus restitutionis* vel definite adiicitur v. g. auf ein Jahr, vel indefinite: nach einer halbe

halbjährigen vel vierteljährigen Losfündigung. Quibus casibus, ante lapsum termini solutionis, executiue agi nequit, et in posteriori casu praeterea ad libellum executiuum pertinet demonstratio resignationis. Male vero arbitrio debitoris tempus solutionis relinquitur v. g. nach Belieben des Debitoris, und so wie es seine Umstände leiden werden, vbi secundum intentionem partium, arbitrio Iudicis, terminus solutionis determinari, non vero simpliciter vsque ad mortem debitoris differri debet solutio (c). Nec minus tutum est, terminum solutionis plane intactum relinquere, quo autem facto modicum spatium, arbitrio Iudicis aestimandum, concedi debet (d). In mutuo rerum fungibilium praeter pecuniam v. g. frumenti, vini etc. si terminus vel locus adiectus, aestimatio termini et loci dicti respicitur; si terminus l. locus non adiectus, aestimatio secundum diem l. locum, vbi petitur instituitur (dd). *Modus solutionis* rite hoc modo determinatur: a) vt plures creditores beneficio diuisionis, speciatim vero, si vxor vel foemina correa sit, Auth. si qua mulier iurato, vel SCto Velleiano, absque tamen iuramento, (§. 41. n. II.) renunciet; b) vt non particulariter sed in ungetrennter Summe fiat, quod tamen ipsi conuentioni iam inest (e), si fors eadem ratione numerata fuerit. Interdum creditor expresse debitori facultatem concedit, vt particulariter soluere possit, quo casu tamen vtiliter

quantitates particulares adiiciuntur e. g. bey 100 Rthlr. 50 Rthlr. 2c. c) Inutiliter autem heredum mentio fit, cum obligationes facti liciti active et passive transeant ad heredes; consultius vero heredum obligatio, alias ipso iure pro rata hereditaria diuisa, in solidum constituitur. Haud magis vtile est, d) tertii instrumenti possessoris mentionem iniicere (daß allen getreuen Briefs-Inhabern die Zahlung geleistet werden solle). Nam hisce non attentis, quod sint iusti instrumenti possessores, per legitimationem ad causam ostendere debent, cum ea, quae ex incerto et futuro euentu dependent, incongrue in ipso instrumento determinentur. In *casum morae* vtiliter cavetur e) vt debitor, *loco eius quod interest*, poenam conuentionalem *modicam* soluat (f), quae omnino admitti debet, licet ex regula, propter metum vsurariae prauitatis, poena quantitibus adiici nequeat, cum haec poena in locum maioris interesse succedat, et omnis suspicio vsurariae prauitatis exulet; inde hac ratione vtiliter concipitur: Daferns ich aber nicht 14 Tage nach dem Verfall-Tage das Capital und rückständige Zinsen, wie es meiner Schuldigkeit doch gemäs wäre abführen würde, so will ich statt des Interesse und damit es desfalls keiner besondern Bescheinigung bedarf Rthlr. als eine Conuentional-Strafe an Herrn Creditorem erlegen. Inutiliter vero propter maximum vsurariae prauitatis metum adiicitur: Daß die durch
ver-

verspätete Zahlung erwachsenen Schäden und Kosten, nach der blossen Angabe des Gläubigers vom Schuldner entrichtet werden sollen. f) Prorogatio Iurisdictionis saepe sed non semper utilitatem spondet. g) Parum utilitatis suadetius pignorandi conuentionale et clausula executiva: mit oder ohne Recht quae ratione immediatorum nihil aliud quam mandatum s. c. producit (g). Tandem pro securitate praedictarum obligationum solent pignora, hypothecae, fideiussoresque constitui, de quibus tamen infra separatim agetur. Obligatio obstagialis, alias per Germaniam vsitata, plane abrogata est (b):

(a) L. 6. in fin. D. de Reb. Cred.

(b) L. 2. pr. D. de Reb. cred.

(c) Ceu existimat; Carpz. P. 11. C. 28. Def. 18. propter L. 4. D. Locati (XLIX. 1.) sed vide L. 86. §. 1. et 2. D. de V. O. (XLV. 1.)

(d) L. 41. §. 1. L. 56. de V. O. L. 14. D. de R. I. coll. cum L. 105. D. de solut. (XLVI. 3.)

(dd) L. 22. D. de R. C.

(e) L. 21. D. de R. C.

(f) Ita ex ratione Legis restringo verba L. 9. et 44. D. de vsur. (XXII.

i.) L. 68 et 90. D. de V. O. L. 15. D. de Novat. (XLVI. 2.) L. 15. 16. 22. C. de vsur.

(g) Rec. Deput. de 1600 §. 31. et 32.

(b) InOrd. Polit. Imp. de 1548. art. 17. §. vlt. adhuc admissa est obligatio obstagialis, sed plane abrogata per Ord. Pol. Imp. de 1577. tit. 17. Retenta est obligatio obstagialis a Duce Holsatiae per spec constitutionem Hadersleb. de 1606. confirmata a Rege Daniae 1630. et hoc confirm. R. I. de 1654. §. 170. 171. vid. Mülleri Staats-

Cabinet Ilte Eröfnung de obstagio ad mores
cap. 1. §. 12. Amthor Slesuicenf. et Holfator.

§. 176.

De Mutatione Monetae.

Debitorem tantundem in eodem genere, qualitate et quantitate restituere debere, quantum a creditore accepit, ex mutui natura non minus quam ex probabili partium contrahentium intentione fluit (a). (§. 62). Iam vero quid sit *tantundem*, mutata moneta, saepe quaeritur. Moneta nihil aliud est vel saltem esse deberet, quam decempeda valoris rerum venalium (b). Distinguunt Leges imperii valorem monetae in *intrinsecum* (Schrot und Korn i. e. materiam legitimam eiusdemque pondus legitimum (c)) et *imposititium* siue *extrinsecum* (i. e. signatum valorem). Circa mutationem monetae vel iam factam vel tempore solutionis imminemtem diversi omnino distinguendi sunt casus: vel 1) *tempore restitutionis ea monetae species, in qua mutuum datum fuit, plane prohibita est*, quo casu tantundem quoad internam bonitatem per aequipollens monetae genus solui debet; vel 2) *valor imposititius manente eodem valore intrinseco diminutus est* (durch devaluation) ubi distinguendum: vel tempore acceptae pecuniae moneta, nunc ratione valoris imposititii diminuta, absque villo detrimento expendi potuit, et
tunc

tunc debitor sortem non in iisdem speciebus, secundum valorem tempore mutui, soluere potest, sed secundum valorem praesentis temporis easdem species offerre debet, quia alias debitor lucrum sentiret, creditor vero minorem sortem reuera reciperet, cum tamen omnia, non tantum verbis, sed et effectu, secundum tempus contractus iudicanda sint (d). Quodsi vero deminutio valoris imposititii statim post numerationem acciderit, ita vt creditor idem damnum passurus fuisset, proinde debitor absque culpa sua minorem reuera sortem acceperit, easdem species, secundum pristinum, non praesentem valorem, offerre potest; vel 3) *Monetae valor imposititiuus, saluo intrinseco, augeatur*; (id quod factum est da der 20 Gulden. Jus auf 24 Gulden gesezet wurde:) vbi creditor easdem species secundum valorem tempore mutui exigere potest. 4) *Vel eodem manente imposititio valore internus et verus valor mutatur in melius.* vbi creditor secundum valorem internum, qui tempore mutui fuit, meliores species, habita ratione valoris interni, accipere tenetur. Vel denique 5) *internus valor, id quod frequentius occurrit, mutatur in deterius,* (*) vbi tantundem secundum pristinum valorem a debitore solui debet. 6) *Si moneta a creditore data, rarior est, quam vt a debitore comparari possit,* in alia aequipollente moneta absque tamen damno creditoris solutio facienda

est (**) inspiciendae tamen sunt ordinationes Monetarum singularum prouinciarum; generaliter autem 7) tenendum: *monetam magis considerari respectu cursus (Cours) quam respectu materiae (e)*, inde nihil interest, per legem an per consuetudinem localem valor monetae impositiuis mutatus sit, modo cursus stabilis sit, et in loco ubi solutio facienda, contingat (f). Porro 8) notes velim, ad moram in soluendo commissam respectus in hac doctrina aliter haberi non posse, quam quatenus singulare interesse morae inde fundari debeat, cum mora per se absque damno inde emergente, obligationem debitoris augere nequeat. 9) A veri specie deflectunt, qui simpliciter tempus solutionis, non contractus, inspiciendum suadent, si ad monetam imaginariam non specificam promissum directum vel conuentioni adiectum sit: daß in denen zur Zahlungszeit in denen als denn vollgeltenden Münzsorten die Zahlung geleistet werden solle. (g).

(a) pr. I. quibus modis re contrah. obl. (III. 15) verbis: eiusdem naturae et qualitatis L. II. D. de R. C. c. 26. X. de censibus Münz D. de 1559. §. I. Über was hievor auf Goldt getheydingt und verschrieben ist, dergleichen was hinführo

in Goldt beschreiben wird, samt andern Bezahlungen, so nach alter Gewohnheit mit Goldt bezahlet sind, denen soll ic. coll. cum -- § 64. ibid.

(b) L. 1. pr. D. de contrah. emt (XVIII. 1.) coll. cum L. 2. C. de vet. num. pot. (X. 10.)

Optime

Optime essentiam mone-
tae exprimit Anonymus
*dans les Elemens de Com-
merce* T. II. Chap. VIII.
Le premier commerce
entre les hommes se fit
par échange; depuis pour
la commodité de ce com-
merce on eut recours à
des signes, qui represen-
tassent les marchandises.
L'or, l'argent et le cui-
vre *devinrent la mesure
des ventes et des achats*;
et leur portions receu-
rent des formes telles que
le Legislatteur jugea à
propos de leur donner
pour la sûreté publique.
Ces portions revêtues
d'un caractère authentique
*qui certifioit du poids et
du titre*, furent appel-
lées monnoyes.

(c) L. I C. de vet.
numism. pot. vid. Kayf.
Commiss Decret de
1676. P. IV. der Samml.
der R. Schlüsse p. 108. et
p. 112. p. 115.

(d) L. 3. D. de Reb.
cred. arg. Commiss. De-

cret. de 1667. Art. II-
VII. n. 6. in der Saml.
der Reichs = Schlüsse T.
IV. p. 53.

(*) Carthaginenses eo
anno argentum in stipen-
dium Romam aduexe-
runt. Id quia probum
non esse quaestores re-
nunciauerant, experien-
tibusq. pars quarta deco-
cta erat, pecunia Romae
mutua sumta, intertri-
mentum argenti supple-
verunt. *Liuius* Lib.
XXXII. c. 2.

(d) *Carpz.* P. 2. C. 29.
D. 2. *Stryckii* U. M.
Lib. XII. tit. I. §. 12.

(e) L. 1. pr. D. de
contrah. emt.

(f) L. 22. D. de R.
C.

(g) Ceu existm at de
Casaregis in Tr. d Com-
merc. Discurs. LXI. In
genere ad h. §. conferri
meretur *Joh. Ludew.
Schmidts* Abhandlung
in was für Münzsorten ist
eine Geldtschuldt abzu-
tragen?

§. 177.

De usurarum promissione.

Vsurae quincunces hodie publica lege approbatae sunt (a) nec ad maiores vsuras percipiendas iuuat, mutuum per Antichresin expressam vel tacitam, annuos redditus, retrouenditionem, vel alia quacunque ratione veiare, cum si fraus Legis detegatur, semper liquidatio instituenda, et vsurae maiores in sortem, praeter amissionem quartae partis fortis, imputantur, imo iudices ex officio in vsurarias conuentiones inquirere debent (b). Vsuras residuas expressa conuentione per nouationem in sortem transmutare licere, consuetudine comprobatum dicit Mevius (bb). Vt autem legitimis vsuris creditor fruatur 1) caute expresse promittuntur (c), et quidem 2) in eodem monetae genere, quo fors soluta, 3) debito loco et tempore, (interdum singulis semestribus) periculo et sumptibus debitoris; Anticipatio vsurarum vnus anni nullibi prohibetur (d), modo non in plures annos reputentur, cum alias vsuraria prauitas inde euaderet. 4) Caute in chirographo adiicitur, vt intar resignationis esse debeat, si vsurae debito tempore non soluantur; (daß wenn er acht Tage nach der Verfall-Zeit sich mit denen Zinsen nicht einstellen würde, dieses als eine stillschweigende Loskündigung angesehen werden solle. 5) Exceptioni alterius tanti, siue vsurae simul siue
suc-

successive debeantur (e), ut renuncietur, itidem consultum est.

(a) Iustinianus, quem vero in quantitate usurarum non sequimur, quantitatem usurarum in L. 23. L. 26. §. 1. C. de usur. Nov. 34. C. 1. aliter determinavit. De antiquo I. Rom. vid. *Heinecc.* Syntagm. Antiquit. L. 3. tit. 15. §. 7. Ius Imperii vid. in Recess. Deputat. de anno 1600. §. 139. Rec. Imp. nov. §. *Mureichend* 174. De redditu frumenti idem dispositum in ord. pol. de 1577. Tit. 19. §. 3. Quodsi tamen Debitor in restituenda sorte moras nectat, creditorem usuris promissis contentum esse non oportet, sed probato interesse morae omne damnum emergens vel lucrum radicatum cessans praestandum est per Recess. Deput. de 1600. l. c. Passim speciali lege usurae semisses siue 6 pro cento admittuntur, nec non Iudaeis in literis protectionis (*Schutz-Brieffen*) concessum, ut

in minoribus sortibus (*bey kleinen Capitalien*) maiores usuras exigendi Ius habeant.

(b) R. l. de 1500. Tit. 32. Ord. Pol. Imp. de 1530. Tit. 26 Ord. Pol. Imp. de 1543. Tit. 17. Ord. Pol. Imp. de 1577. tit. 17. et hac ratione mutatum est Ius Romanum circa Antichresin expressam, si fructus incerti sint, in L. 14. et 17. C. de usuris (IV. 32.)

(bb) *Von wucherlichen Contr. P. II. c. 18. §. 5.*

(c) Quodsi autem ex errore maiores usurae solutae sint, in sortem ratio habenda est. L. 102. §. 3. D. de Solut. (XLVI, 3.) Si autem per tres annos minores solutae, maiores tacite remissae censentur. L. 13 pr. D. de usur. L. 1. C. de fideic. *Harppeck* D. de tacito pacto maior. usur. remissorio ex solut. minor. praesumpto. Ex diuturna solutione usurarum
Dd 5 etiam

etiam debitum praesumitur. Grollmann de praesumptione debiti ex solutione usurarum. L. 5. 8. C. de Usur. (IV. 32.)

(d) L. 20. pr. D. de V. O. ibi: detracta ea summa, quam creditoribus usurarum nomine dederat. L. 57. pr. D. de

pac. quod non correctum per L. 26. C. de usuris, quae loquitur de determinatione fortis, quae siliquarum, sportularum l. alterius cuiuscunque causae gratia fit.

(e) L. 10. et 27. C. de usur. Nov. 121. c. 2. Nov. 138.

§. 178.

De instrumenti structura.

Mutuum scripturam ad essentiam non requirit; Consultum tamen est, ut super maioribus summis instrumentum conficiatur. Iure Iustiniano (a) si summa L. libras auri excedat, in chirographo conscribendo tres testes, sub poena nullitatis, quinque vero requiruntur, si ab imperito literarum ultra libram auri contrahatur. Distinguitur hodie inter Chirographum solenne (einer Obligation, Schuldt-Verschreibung) et minus solenne (einer Handschrift, Schein) Hoc utimur in minoribus quantitatibus, et si inter amicos res agitur, et contenti sumus, modo causam debendi, quantum, genus monetae, usuras, et promissum de restituendo contineat. Illud adhibemus in maioribus quantitatibus cuius Oeconomia haec esto: I) Praemittatur clausula initialis contractibus unilateralibus propria. (§. 22). Hanc excipiat: II) Causa debendi

bendi siue confessio mutui et quidem quantitate non solum cyphris sed etiam literis expressa, addita sedula determinatione monetae vel re fungibili qualicunque, ita ut tempore restitutionis facile definiri queat, quid restituendum sit v. g. 1000 Rthlr. sage ein tausend Reichsthaler in einer unzertrennten Summe und zwar in Courrant-Münze, welche gegen alte Louisd'or 50 pro cento thut, vel: in Braunsch. $\frac{1}{8}$ und $\frac{1}{12}$ Stücken vom Gepräge 1756, vel: in kleiner nach dem Leipziger Fuß ausgeprägten Münze vel: in alten Sächsischen Brandenb. und Braunsch. $\frac{2}{3}$ Stücken; (abstinendum vero a vocabulo aequinoco: harte Sorten) vel in zweyhundert Stück alten vollwichtigen Französischen Louisd'or jeden zu fünf Rthlr. gerechnet. III) Initiatur in casibus supra memoratis (§. 173.) versionis mentio specifica, cum allegatione demonstrationis. IV) Ponatur usurarum promissio. (§. 177. :) V) Determinetur reciproca resignatio expressa et tacita, die Loskündigung von beiden Seiten (§. 175. :) VI) Caueatur de restitutione sortis. (§. 175. :) VII) Sequantur hypothecae, fideiussiones, de quibus infra. Non facile omittenda est fideiussio solennis uxoris. VIII) Tandem renunciationes necessariae adiiçantur. IX) Apponatur denique clausula finalis et corroboratiua. (§. 46.)

(a) L. ult. C. si cert. nouo Iure ibid.
pet. (IV. 2.) Auth. sed

§. 179.

De dissolutione mutui.

Tollitur mutuuum 1) solutione, (§. 62.) 2) depositione (Iurispr. extrai. §. 131.) 3) praescriptione XXX. annor. (§. 68.) 4) Usurae sistuntur per oblationem sortis praesentibus re-
fibus rite factam (a). 5) Per motum con-
cursum (b). 6) Per exaequationem sortis si
simul petantur (§. 177.)

(a) L. 6. C. de usur. men fere in contrariam

(b) arg. L. 2. et 4. C. ab it sententiam.
de cess. bon. Praxis ta-

§. 180.

De actionibus.

Ex mutuo oritur: 1) Condictio certi ex mu-
tuo intuitu sortis, usurarum, damnorum et ex-
pensarum, 2) actio hypothecaria et Interdi-
ctum quasi Saluianum, si hypotheca constitu-
ta sit. 3) Prior actio admittit a) Mandatum
S. C., si instrumentis publicis omnia libelli ca-
pita statim demonstrantur; b) processum exe-
cutiuum, vel c) mandatum cum clausula, si
instrumentis priuatis nitantur; d) processum
cambialem si in cambium improprium mutuuum
transformatum sit.

Formu-

Formular einer Schuld und Pfandver- schreibung.

Wir Endes bemeldete Eheleute mittelst dieses
urkunden und bekennen:

Daß uns Herr N. als Curator honorum et ad
lites in der vor dem Königl. und Churfürstl. Am-
te Moringen rechtshängigen Beckerschen Con-
curs-Sache, von denen ad massam gehörigen
Geldern 300 Rthlr., schreiben, drehundert
Reichsthaler in guten und vollwichtigen franz.
und Braunschw. Louisd'ors jeden zu 5 Rthlr.
gerechnet, Behuef Abtragung der von Weyl-
Superintendenten Hertels nachgelassener Wittwe
erborgten 300 Rthlr. Capital baar geliehen und
vorgestreckt habe, mit der ausdrücklichen Bedin-
gung, daß er dieses Geldt lediglich zu Abfindung
der gedachten Rel. Herteln herleihe, und dage-
gen in ihre Rechte, Hypothec und Prioritaet tre-
te, welches wir denn nicht allein eingegangen,
sondern auch zu dessen Bergewisserung verspre-
chen, die quitirte Original-Obligation quæst.
unserm Herrn Creditori einzuliefern (vid. L. I.
C. de his qui in prior. credit.)

Hierbey ist nun unter denen Contrahenten fol-
gendes verabredet worden:

1) So lange dieses Capital derer 300 Rthlr.
bey uns denen Debitoribus stehen bleibt, verspre-
chen wir selbiges alle Jahr, a die confirmatio-
nis

nis anzurechnen, mit fünf vom Hundert zu verzinsen, und diese Zinsen in vollwichtigen französischen oder Braunschw. Golde alle $\frac{1}{2}$ Jahr mit $7\frac{1}{2}$ Thlr. abzutragen und franco auf unsere Gefahr dem Herrn Creditori an den Ort seines Aufenthalts zu übermachen. Falls wir aber

2) mit Entrichtung der Zinsen nicht auf den Verfalltag uns einstellen würden, so soll dieses als eine stillschweigende Loskündigung angesehen werden, und Herr Creditor befugt seyn, das Capital nebst Zinsen und Kosten ohne weitere Erinnerung nach Verlauf dreier Monathe, von dem termino solutionis anzurechnen, zu fordern. Sollten aber dem ohngeachtet die Zinsen wider Verhoffen oder auch das Capital bey uns solange stehen bleiben, daß die Zinsen dem Capital gleich kämen, so soll uns dieses alles von fernerer Entrichtung der Zinsen nicht befreien.

3) Ist eine dreymonathliche Lose verabredet worden, falls wir die Debitores das Capital abtragen, oder Herr Creditor selbiges wieder begehren würde. Und wenn nun ausdrücklich oder stillschweigend die Belosung geschehen, so machen wir uns hiermit auf das bündigste anheischig, längstens mit dem letzten Tage der 3. Monathe das Capital, die Zinsen in der vorhin bemeldeten Geld-Sorte, und die etwa verursachten Unkosten ohne Mangel zu entrichten und zu bezahlen. Damit nun unser Herr Creditor wegen Capitals, Zinsen

Zinsen und etwa verursachten Kosten völlig gesichert seyn möge, so sehen wir

4) demselben unser gesamtes Vermögen, es bestehe worinnes wolle, gegenwärtiges und zukünftiges, überhaupt, insbesondere aber

das mir dem Ehemanne zustehende von meinen Eltern ererbte, im Papendiecke zwischen Weyl. Heinrich B. . Erben und des Weisgerber B. . Häusern, belegene vorn hypothekuen befrehete Wohn- und Brauhaus nebst Zubehör, so von der Brandt-Assecurations-Casse auf 2000 Thlr. Innhalts producirten Scheines asscuriret.

zum wahren und öffentlichen Unterpfande also und dergestalt ein, daß gedachter unser Herr Creditor, wenn wir zur bestimmten Zeit die Bezahlung nicht leisten, sich hieran wegen Capitals, Zinsen und Unkosten bezahlt machen und erholen, auch freye Macht haben solle mit denen zur allenfallsigen Execution vorgeschlagenen verhypothecirten Stücken nach eigenem Gefallen eine Aenderung zu treffen, gestalten denn auch die general-hypothec der specialen und diese hinwiederum der generalen nicht derogiren und schaden soll.

Im Fall wir nun aber die Bezahlung, wie vorgeseht, vor Ablauf der 3. Monathe wider Verhoffen nicht leisten sollten, dieses aber dem Beckerschen Concurs sehr zur Beschwerde gereichen würde, so machen wir uns

5) an-

5) anheischig, eine abgeredete Strafe von zwanzig Reichsthaler, ohne Weigerung an unsern Herrn Creditoren zu entrichten, welcher aber sodann auch nicht befugt seyn soll, ausser diesen 20 Thlr. weiter eine Schadensersehung zu fordern. Sollte nun endlich es gar zu einer gerichtlichen Klage kommen, so geben wir

6) unserm Herrn Creditori freye Macht und Gewalt, selbige mit dem Anschlage ein oder mehrern verhypothecirten Grundstücken, den Anfang zu machen, und entsagen wir zu solchem Ende der zum Besten der debitorum gemachten Verordnung, daß, bevor es zur Subhastation eines unbeweglichen Guthes kommen kann, dem Debitori ein Zahlungs-Termin gesetzt werden muß, und wollen, daß ein zukünftiger Richter ohne uns einen Zahlungs-Termin zu setzen, auf eingebrachte Klage, sofort die Subhastation erkennen solle.

7) Weilen wir beyde Eheleute uns einer für beyde, und beyde für einen zu allen dem, was vorsteher, verbindlich machen, und zu dem Ende der Rechtswohlthat entsagen, Kraft welcher mehrere gemeinschaftliche Schuldner nur vor ihren Antheil haften, mir der Ehefrauen aber wohl verständiget worden, daß eine Frauensperson so wenig überhaupt vor eine fremde Schuld, am allerwenigsten aber eine Ehefrau vor die Schulden ihres Ehemannes eintreten könne; so entsage ich Catharine Elisabeth gebührne R . . . insbesondere

re der denen Ehefrauen ex Authent. si qua mulier zukommenden Rechtswohlthat eyndlich: So wahr mir Gott helfen soll und sein heiliges Wort! und will mich deren zu Entkräftung dieser Obligation nicht bedienen; als auch

8) der Frauen in Ansehung ihres Brautsschases vor andern Gläubigern ein Vorzugsrecht zustehet, so entsage ich diesem Privilegio hiermit auf das bündigste, und will dem Herrn Creditori wegen dieser Forderung ohne Weigerung nachstehen.

Nachdem wir nun alles vorstehende nach reifer Ueberlegung versprochen und eingewilliget, haben wir diese Schuldverschreibung eigenhändig unterschrieben und unterschiegelt, versprechen auch dieselbe E. E. Rath allhier zu Erlangung einer öffentlichen hypothec ad confirmandum zu übergeben. So geschehen Göttingen den 2c.

Formular des lehnherrlichen consensus.

Nachdem uns unser lieber getreuer N. unterthänigst zu vernehmen gegeben, daß er behuf Erbauung nöthiger Haushalts-Gebäude und andern Nothwendigkeiten 2000 Rthlr. in altem Golde aufzunehmen sich genöthiget sähe, einfolglich unterthänigst gebethen, daß Wir in die Verpfändung des von uns relevirenden Lehngutes N. Inhalts der vorstehenden Schuldt- und Pfandverschreibung gnädigst consentiren mögten; und Wir dann nach erwogenen Umständen sothanem Suchen Statt ge-

Es

than;

than; Als bewilligen Wir vor Uns Unsere Erben und Nachkommen in der Regierung gnädigst, daß oben bemeldeter N. sothanes Guth und dessen Zubehörung vor diese 2000 Rthlr. sagen zwey tausend Reichsthaler in altem Golde, samt Zinsen und Kosten zum öffentlichen Unterpfande einsetzen könne, welches Wir, falls das Lehn wiederum an Uns zurückfallen sollte, *salua tamen allodii executione*, zu allen Zeiten (vel auf 12 Jahre) als eine auf dem Lehn haftende Schuldt genehmigen wollen. Urkundlich ist dieser Consens von Uns eigenhändig unterzeichnet, und mit unserm Secret bestärcket. N. 10.

(L. S.)

N.

vi. N.

Formular des consensus agnatorum.

Nachdem uns unser freundlich lieber Vetter N. vorstehende Schuldt = und Pfandtverschreibung nebst höchstem lehnherrlichen Consens überreicht, und um unsere Bewilligung in diese vorhabende Verpfändung nachgesuchet; als bewilligen wir vor uns und unsere Lehnserven die vorhabende Verpfändung des lehnguthes zu N. wegen des in der Verschreibung bemerkten Capitals, Zinsen und Kosten, und wollen dieses, falls das Lehn auf uns devolviret werden sollte, als unsere eigene Schuldt, *salua tamen allodii executione*, ansehen. Urkundlich haben wir diesen Consens von uns gestellet, eigenhändig

händig unterschrieben und unterschiegelt. So geschehen N. ꝛ.

(L. S.) N.

(L. S.) N.

Formular des consensus Principis in oppignorationem rerum immobilium civitatis vel communitalis, et mutatis mutandis Consistorii apud Protestantes in oppignorationem rerum Ecclesiae.

Nachdemahlen die Gemeinde N. bey Uns unterthänigst vorgestellet, welchergestalt sie behuf Ankaufung des Nschen Hudeangers sich genöthiget fände, ein Capital von 1000 Rthlr. sagen ein tausend Reichsthaler in altem Golde zinsbar aufzunehmen, mithin um Unsern Consens in die Verpfändung ihrer Gemeinde-Güter wegen Capitals Zinsen und Kosten nachgesuchet; und dann sothanem Suchen nach erwogenen Umständen Statt gethan, als wird die unterthänigst gebethene Einwilligung in die Verpfändung der Gemeinde-Güter in Ansehung des bemeldeten Capitals hiermit ertheilet, und dem künftigen Creditori verstatet, sich daran nach eigenem Gefäßen zu erholen. Urkundlich ist dieser Consens unter Unser eigenhändigen Unterschrift und beygedruckten Secret ausgefertigt. N. ꝛ.

Formular einer Schuldt und Pfandverschreibung einer Gemeinde ohne Landesherrliche Einwilligung.

Wir Schulken, Vorsteher und Einwohner der Gemeinde D. . . . mittelst dieses vor uns unsere Nachfolger im Amte, auch vor unsere Erben urkunden und bekennen:

Nachdem wir gegenwärtig behuef der von Königl. franz. Generalität auferlegten Traitementsgelder eines Capitals ohnumgänglich benöthiget, und denn der Herr N. auf unser bittliches Ansuchen 400 Rthlr. sagen vierhundert Reichsthaler, nämlich zwey und siebenzig Stück holländische Ducaten à $2\frac{3}{4}$ Rthlr., das übrige aber in alten franz. und andern vollwichtigen Louisd'or à 5 Rthlr., so sämtlich zugewogen, in einer unzertrennten Summe vorgeschossen; als quittiren wir über den richtigen Empfang sothaner Gelder, und versprechen das Capital zu keinem andern als obgesetzten Endzwecke zu verwenden, gestalten wir zum Beweise dieser Verwendung dem Herrn Gläubiger die von dem Königl. Franz. Commissariat erhaltene Quittungen einliefern wollen, machen uns auch daneben verbindlich:

- 1) sothanes Capital jährlich, a dato anzurechnen, mit 5 pro cento in gleichmäßiger Münz. Sorte, mithin mit 20 Rthlr. halb in vollwichtigen Ducaten zu $2\frac{3}{4}$ Rthlr. und halb in alten Pisto.

Pistolen zu 5 Rthl, zu verzinsen, solche Zinse auch bey dem Ablaufe eines jeden Jahres dem Herrn Gläubiger an den Ort seines Aufenthaltes auf unsere Gefahr und Kosten ohne Mangel zu liefern, wiedrigenfalls die Saumseeligkeit in Bezahlung der Zinsen als eine Loskündigung angesehen werden, und unser Herr Gläubiger befugt seyn soll, nach Verlauf der nachher bestimmten Loskündigungs-Zeit Capital, Zinsen und Kosten sofort einzufordern; daneben versprechen wir

- 2.) das Capital nebst Zinsen und etwa wieder Verhoffen auflaufenden Unkosten nach jedes-mahliger vierteljährigen Loskündigung, welche beyden Theilen frey bleibt, in einer unzertrennten Summe in obbemeldeter und keiner andern Münze dem Herrn Gläubiger danckbahrlich wieder zu entrichten, und an den Ort seines Aufenthaltes gleichfalls auf unsere Gefahr und Kosten zu liefern. Damit aber
- 3.) Herr Gläubiger auch in alle Wege gesichert seyn möge, so setzen wir demselben alle unsere Gemeinde-Güter zum generalen Unterpfande, zur besonderen Hypothec aber die von Hypothecquen befreyete Hälfte des sogenannten Gemeinde-Bruch-Angers von den Flachs-Roden an, in Westen, zwischen dem Garten-Flusse und der Duderstädtischen Heerstrafe, bis zu der übrigen Hälfte, welche dem Eichenkrüger

N. verschrieben werden soll, und wollen, daß sich Herr Creditor im Nichtzahlungs-Fall wegen Capitals, Zinsen und Kosten auf das schleunigste daraus bezahlt machen, auch unter denen zur etwanigen Execution vorgeschlagenen Grundstücken eine Aenderung zu treffen befugt seyn soll. Diemeilen jedoch

- 4.) gegenwärtig der erforderliche Consens Königl. hohen Landes-Regierung in diese Verpfändung nicht erfolgen kann (welche wir doch demnächst in ruhigen Zeiten, falls es Herr Creditor verlangen sollte, auf unsere Kosten auszuwürcken versprechen) als machen wir die unterschriebene Gemeinheits-Glieder uns hiermit anheischig vor diese Gemeinde-Schuldt alle für einen und einer für alle als Selbstschuldner einzustehen, und entsagen in solcher Absicht denen Rechtswohlthaten, nach welchen der Hauptschuldner zuerst ausgeklaget werden muß, ehe der Bürge belanget werden kann, auch daß unter mehreren Bürgen ein jeder nur vor seinen Antheil zu haften verbunden, sondern es will vielmehr ein jeder Einwohner vor das ganze haften. Insbesondere entsagen die unter denen Gemeinheits-Gliedern befindliche Frauens-Personen dem S^Cto Vellejano, nach welchen sie aus einer übernommenen Bürgschaft nicht verbunden sind, und wollen sich dieser Rechtswohlthat zu Anfechtung dieser Bürgschaft nimmer bedie-

bedienen, woneben sämtliche nachher unterschriebene Gemeinheits-Glieder ihr gegenwärtiges und zukünftiges Vermögen zum öffentlichen Unterpfande einsetzen, und dem Herrn Gläubiger die Befugnis überlassen, nach Belieben sich an ein oder anderes Grundstücke zu halten, hiermit auch eine selbstgefällige Aenderung zu treffen.

Nachdem dieses also wissentlich und wohlbedächtlich verabredet, so haben wir diese Schuldt-Bürg- und Pfandverschreibung nach geschehener Vorlesung, Erklärung und wohlverstandenen Inhalte respective eigenhändig unterschrieben und respective mit 3 Kreuzen unterzeichnet, selbige auch dem Königl. und Churfürstl. Gerichte D . . . zur obrigkeitlichen Confirmation vorgeleget. Alles getreulich und ohne Gefährde. So geschehen 2c.

N. N.

Demnach es allerdings andern, daß die hiesige Gemeinde sich genöthiget gesehen, zu dem in vorstehender Obligation bemeldeten Behuf das Capital quaest. zu erborgen, selbiges auch würcklich dazu verwendet worden, mithin bey dem Anlehn selbst von Gerichtswegen nichts zu erinnern gefunden; und dann Schulßen und Vorsteher der Gemeinde nebst verschiedenen Einwohnern erschienen, welche referiret, daß sie, dem Gerichts-Befehle gemäß,

den Inhalt der vorstehenden Schuld-Bürg- und Pfandverschreibung gesamter Gemeinde vorgetragen, alle und jede aber damit völlig zufrieden seyen, sie daher auch auf geschene Vorlesung und Erklärung, im Nahmen der gesamten Gemeinde alles vorstehende nochmalts als richtig und also geschehen und abgeredet damit erkennen, anbey ihre Unterschriften agnosciren;

Als wird die gebethene Gerichts-Confirmation der von Hypothequen befreieten Hälfte des obbemeldeten Gemeinde Bruch Angers, *salvo Potentissimi Regis et Elect. nostri, nec non cuiuscunque tertii iure* hiermit ertheilet, und zugleich die in meiner Gegenwart geschene Auszahlung und Zuwegung der vorbemeldeten Goldt-Münzen, als vollwichtig, bescheiniget: gestalten denn übrigen diese Obligation denen Gerichts-Protocollis einverleibet worden. Urkundlich des hieben gedruckten Gerichts-Siegels und meiner des zeitigen Gerichts-Verwalters eigenen Handt. Geschehen &c.

(L. S.)

N. N.

TITVLVS II.

DE

EMTIONE VENDITIONE ANNVORVM REDITVVM (Gült-Contract.)

§. 181.

*De emtione venditione annuorum redituum
(der jährlichen Gülte.)*

Ad intelligendas Leges Imperii veteresque cautiones tenendum, mutuam vsurarium superioribus temporibus ex imbecilli vsurarum odio pro contractu illicito habitum fuisse, velo autem sat leui superinducto, vsurae valide promittebantur. Hac pia fraude innisi maiores nostri, hoc colore utebantur: creditor, qui emtor annuorum redituum est, annuam pensionem quinque Thalerorum comparabat, pro pretio 100 thalerorum, debitor vero, qui venditor vocatur, promittebat, reditum annuum, donec reddito eodem pretio redimeretur, quotannis soluere, ita, vt venditori, praeuia denunciatione trimestri vel semestri, semper redimendi facultas detur, quae, licet non promissa, semper venditori competebat, et emtori seuerè interdictum, vt pro centum non ultra quinque emerret annuorum redituum (a). Emtori vero ex

regula non permittitur repetitio, nisi 1) venditor meram in praestando annuo censu committat. Ord. Polit. de 1545. tit. von wucherlichen contracten, §. und nachdem die Wiederkaufs-Gülden R. I. de 1548. tit. 17. §. 8. et de 1577. tit. 17. §. 9 de 1600. §. 35. 2) item in casu mendacii, quasi solutio iam facta l. pretium restitutum fuerit. 3) Si venditor ex longo interuallo emtori repetitionem fortis concesserit, cum hac ratione suspicio vsurariae prauit. cesset (b). Puerilis vero verborum lusus in desuetudinem abiit, postquam per Recess. Imp. nouiss. vsurae promissae ciuitate expresse donatae sunt, quamuis iam circa finem Seculi XVI. vsurae promissae in statutis approbatae fuerint. Vt dicta melius intelligantur, formulam antiquam adiicere placet.

(a) Vid. Recess. Imp. de 1500. tit. 32. Ord. Pol. Imp. de 1530. tit. 26. de 1548. tit. 17. de 1577. tit. 17. Recess. Deput. de	1600. §. 139. Recess. Imp. nou. § 174
	(b) Carpz. P. II. C. 24. D. 17. 19. Fiese de contractus censualis natura § 19 20. 23. 24.

Formular eines Gült-Briefes.

Wir die Bürgermeister, Schöffen und Rath der Statt N. am N. bekennen und thun kundt allermänniglich mit diesem Brieff, für uns, unsere Statt, Gemeynde, Bürger, Inwohner und
alle

alle unsere Nachkommen, daß wir umb unsers, unnd gemeiner unserer Statt unnd Gemeyne Nuß, Notdurfft unnd Frommen willen, mehrern schaden unnd unrath darmit zuvorkommen, mit gutem zeitigem rath unnd vorbetrachtung, eines stetigen auffrichtigen kauffs, zukauffen geben haben, verkauffen auch hiemit in krafft dieses Brieffs, dem Erbaren Nicolausen von Wien, dieser Zeit Bürger unnd Haußsßend zu Ereyer, seinen Erben und innhabern dieses Brieffes, oder wer ihn nach seinem Todte haben, oder wem er zuverwaren vertrauwet, vnnnd befolhen ist, mit seinem guten Wissen, willen vnnnd rechtem Tittel, hundert Gùlden Belts, guter gemeiner Rheinischer Landsweh rung, den gùlden zu funfzehen Bazen, oder sechtzig Creuzern, in grober Münz gerechnet, rechter jàrlicher Gùlten, dieselbigen hundert gùlden gereden vnd versprechen wir in krafft dieses Brieffs, für vns, vsere Statt vnnnd Gemeynde, vnnnd alle vsere Nachkommen, dem genanten Nicolausen von Wien, seinen Erben, oder innhabern dieses Brieffes, wie vorstehet, alle jar jàrlich, vnd eines jedes Jars besonder, auff Sanct Jacobs des Heyligen Apostels Tag, den fünff und zwenhigsten tag des Monats Julii, oder innerhalb acht tagen den nechsten nach gemelten Sanct Jacobs des Heyligen zwölff Bottens Tag, auff gebürliche quittung in vserer Statt N. vnnnd von derselbigen vsrer Statt Rechnung, ohne mániglichs inntrag, verháßten, verbieten, bekümmern, Ucht,

Acht, Bann, anleyten, krieg, oder ander innfälle oder jrrung, gütlich zu entrichten vnd zu bezalen, wie dann recht und billich von mäniiglich erkannt wird, von vnd ab allen unseren vnd gemeiner vnserer Statt Renthen, Zinsen, Gülten, inkommen, zugehörungen, nutzen vnnnd gefälligen, wie die immer sein oder namen haben, auch von jemandes genant möchten werden, nichts außgenommen, die dem Kauffer, seinen Erben vnd innhabern dieses Brieffes, für die jährliche Gülte vnnnd Hauptgut, pfandschafft, verstricket, verkümmert, vnnnd verbunden sein sollen. Vnnnd ist dieser kauff zugangen vnnnd geschēhen vmb vnnnd für zwey tausend gülden, auch in guter Rheinischer Landswehrung an grober Münz, den gülden zu funfzehen Baken gezalt oder sechzia Creußern, die wir von genantem Kauffer, Nicolaus von Wien, jeziger Zeit Burger vnnnd Inwohner zu Speier, also bar, ohne allen abgang, empfangen, vnnnd in unseren vnnnd vnserer gemeinen Statt nutz vnnnd frommen keret vnnnd gewendet haben, deren wir ihne auch hiermit ledig vnnnd loß sagen. Vnnnd wo wir oder unsere nachkommen, einiges jars oder ziels, an bezalung solcher hundert gülden Gölten, in massen obgerürt, säumig, vnd die nicht thun oder bezalten, laut vnser darüber gethanen zusagung vnnnd verheißung, die dann alle zeit kräftig sol sein vnnnd gehalten werden, oder was sie sonst für mangel oder abgang daran haben würden. Wann dann wir, oder vnserer nachkommen gema-

net

not werden, mit Botten, Brieffen, zu Hauß, zu Hof, oder mit mund, wie das geschēgen vnd gestalt haben möcht, so sollen wir oder vnser nachkommen, bey vnsern waren treuwen, vnd pflichten, vnuerzüglich zween vnser Rathsfreunde, vnd zween von vnserer Gemeynde, mit ihren selbs leiben, sampt zweyen Reysigen Knechten, vnd deren Personen, jeden mit einem müßigem Pferd, in den nechsten vierzehnen tagen nach beschēhener manunge, schicken, in die Statt Speyer, in ein offene gastgebe Herberg, die vns von dem Kauffer in der mannig benent wird, daselbst offene Geyselschafft halten vnd leisten, zu feilem Kauff, vnd rechten malen täglich vnuerdinget vnnnd müßig, so lange vnd viel biß dem obgenanten Kauffer, seinen Erben, oder innhaltenern dieses Brieffes, wie obstehet, gang volkommene aufrichtung vnd bezalung der jährlichen Gulten, so ihnen verfallen vnd außständig were, sampt auffgelauffenem kosten vnd schaden, (darumb ihren schlechten Worten on Eyd zu glauben sein sol) vnd alles andern presten vnd mangels benügen geschēhen ist. Were es aber, daß wir oder vnser nachkommen, solche leistung nicht hielten (das doch nit sein sol) oder ob dem Kauffer oder seinen Erben, solche manung zu leisten, nit gelegen, oder in willen weren, so mag der Kauffer oder seine Erben, oder wer ihnen des helffen wil, vnd die verkauffer, vnser nachkommen, auch vnser vnnnd gemeyner vnserer Statt, vnd der vnseren Haabe, güter, gefälle, vnnnd nuge, auff
wasser

waſer oder land, darumb angreifen, bekümmern vnd Pfenden; mit Gericht, Geiſtlichen oder Weltlichen, oder ohne Gericht, engens Gewalts vnd Hand, vnd dieſelben Pfand dahin führen, tragen oder treiben, auch damit thun vnd halten wie ihnen geſällig, ſo dick vnd viel, biß ihnen ihr völle vnd benügen, wie obſtehet, beſchicht, darumb wir auch ihnen keinen widerſtand oder ver hinderung thun, noch ſie daran in einigem wege geſreuet haben ſollen.

Vnd für diß alles ſol vns, vnſere Statt, vnſere Nachkommen, und die vnſern vnd derſelben Haabe vnd Güter, nit freyen, ſchützen, ſchirmen, noch fürtragen, einig ſchuß, ſchirm, freyheit, gelendt, tröſtung, gnad, noch auffſagung der Päbſt, Keyſer, König, Fürſten, Herrn, darzu kein Gericht, Geiſtlich oder Weltlich, Hof, Cammer, Burg, Statt, oder Landrecht, Gebott, Verbott, noch ſonſt einige andere urſache, außzug oder Fünde, ſo jemand hierwieder immer erdencken künde, das ihme Käuffer, oder ſeinen Erben, wie obſtehet, zu nachtheil, noch vns, den vnſern, oder vnſeren nachkommen hierinn zu Vorthail kommen oder verſtanden werden möchte, dann wir vns deren aller, auch des außzugs, das wir nicht ſagen ſollen oder wollen, vns weren die zweytauſent Gũlden Hauptgelts nicht bar dargezahlt, geliffert noch in vnſer vnd gemeiner vnſer Statt nuß vnd notturfft nicht bewandt, vnd daß ein gemeiner verzieg ohn vorgehende ſonderunge nicht gelten ſolle, gang vnd gar

gar verziehen vnd begeben. Doch ist mit des gedachten Nicolaus von W. des Kauffers guten Wissen, Willen vnnnd Bergünstigung abgeredet, daß wir oder vnserer nachkommen die obbestimpten hundert Gilden Gelts wiederkäufflicher Gölten zu vnserer gelegenheit wiederkauffen vnd ablösen mögen, also welches jars vnd zeit im jar wir oder vnserer nachkommen dem Käuffer oder seinen Erben, oder innhaltenern diß Brieffs, wie obsteht, solches ein Virthheil jars zuuor Mündtlich oder schriftlich verkünden, So sollen vnd wollen sie vns die ablösung auff volkommene wiedererlegung der obgeschriben zweytausendt Gilden Hauptsummen obgerürter wehrung, vnd entrichtung der verfallenen außständigen Gölten nach anzal der zeit, sampt deßhalbenn außgelauffenen Kosten vnd schaden, in vnserer Statt N. ohne weigerung vnd außrede zuthun gestatten. Vnnnd wenn wir oder vnserer Nachkommen dem käuffer, seinen Erben oder innhaltenern diß Brieffs, die ablösung, berürtermassen gethan haben, Alsdann sol dieser Brieff nichtig, todt vnd absein, vnd vns als bald zugestellt vnd behändiget werden, vnnnd die obgerürte Gölter zu geben nicht schuldig sein. Wir gereden vnd versprechen auch hiemit für vns, alle vnserer nachkommen, bey rechten treuwen an Eyns stat, alles vnd jedes so vor vnd nach an diesem Brieff geschriben, stet, vest, vnuerbrochentlichen zu halten, darwider nicht zu thun noch handeln, selbst oder durch jemand anders, heimlich oder öffentlich,

in

in feine weiß oder wege, Alle generbe vnd arge list, hierinn ausgeschlossen vnd vermitten, Des zu wahren vrfundt, haben wir vnserer Statt groß Insiegel wissentllch an diesen Brieff thun hängen, Vnd geben Sambstags nach Margarethen tag, Nach Christi vnfers Herren vnd Seligmachers Geburt als man zalt tausend fünfhundert vnd im vierzig vnd sieben Jare.



TITVLVS III.

DE

NAVICO FOENORE, *VVLGO* BODEMERIA EIVSQUE A PECVNIA TRAIECTI-
TIA DIFFERENTIA.

§. 182.

Cum mutuo summam affinitatem habet nauticum foenis hodie *Bodemeria* (Gallice: *Contract a grosse Auanture*, italice: *cambio maritimo*) dictum, quod nihil aliud est, quam mutuum, tam a magistro quam a nauta in itinere maritimo ad sublenandas necessitates navigationis ea lege contractum, vt fors cum maioribus vsuris (regulariter duplici premio assicuracionis) non aliter vel a domino nauis vel mercium

cium restituatur, quam si navis in portum destinatum adpellat et tantum mercium saluarum aduehat, quantum ad extinguendum hocce debitum requiritur, sin secus, fors ipsa cum promisso foenore nautico pereat, (*) interim autem vel navis vel merces hypothecae nexu obligatae sint, donec fors cum vsuris nauticis soluatur. Interdum quaedam tantummodo merces hanc Bodemeriam exigant, et tunc in dorso *Conossementi* inscribuntur contenta Bodemeriae (a). Ab assecuratione in tantum hocce negotium differt, vt minime opus sit, differentias singulatim exponere. Item a traiectitia pecunia in eo differt, quod pecunia, quae per mare non transuehitur, sed eodem loco consumitur, traiectitia non sit. Si autem ex eadem pecunia merces comparatae sint, et periculo creditoris transuehantur, traiectitiae fiunt (b). Fundamentum nautici foenoris est periculum sortis, quod creditor naui intra praestitutum tempus amissa sustinet; vbi hoc adest, ibi etiam maiores vsurae permessa sunt (c). Vbi autem navis intra tempus praestitutum periit, reliqua pignora extra nauem amissam extinguuntur, cum pignoris obligatio sit accessoria, et hac ratione conditio defecerit, ex qua obligatio pendeat (d).

(*) Aliter Iure Pandectarum L. 122. §. 1. D. de V. O.

(a) Langenbeck's Anz

merkungen zum Hamb. Schiff- und See-Recht p. 274. §. 14.

FF

(b)

(b) L. 1. D. de naut. foenore (XXII. 2.) Iure Nouellar. traieçtia pecunia cum Bodemeria fere conuenit Nov. 106. praef. et c. 1.

(c) L. 5. D. ibid.
(d) L. 6. D. ibid. Romani praeterea poenam conuentionalem in hoc contractu admiserunt L. 5. pr. L. 7, 8. et 9. D. ib.

§. 183.

[*De Personis.*

Hocce mutuum maritimum contrahitur inter creditorem et nautam vel magistrum, cuius non solum nomen sed etiam nauis appellatio exprimi debet, quo etiam obligatur exercitor et dominus mercium et quidem si plures sint in solidum. Indistinçte tamen hoc mutuum non permittitur, sed tunc demum, si nauigatio id exigat: et nauta copiam non habeat, pecuniam ab ipsis exercitoribus exigendi (a) alias nauta vel exercitor pro infami habetur et relegatur imo interdum capite plectitur (b). In casu necessitatis tamen etiam vendere merces licet.

(a) Vid. Langenbeck. l. c p. 277. seq 281. 284. De praecedentia creditorum in concursu, qui prius et qui posterius pecuniam crediderunt, tenendum, regulariter iuniorum praeferrunt. Quaedam tamen debita: pecunia seruatiua, merce-

des nauticae, rata Haugrae magnae, mercedes opificum, hisce creditis Bodemeriae praeferrunt, in tantum ut etiam is iure praelationis gaudeat, qui eiusmodi expensas ipse fecit, absque speciali cessione.

(b)

(b) Langenbeck l. c. hi potest, quae nautae
p. 275. Pro ea parte au- vel exercitori, qui socios
tem hoc mutuum contra- habet, propria est.

§. 184.

De capitibus conventionis.

Loco introitus nauta allegat 1) distincte casum illum necessitatis, qui huic mutuo ansam praebet. 2) Exprimit portum in quo navis exoneranda est, hoc fine, quia exercitor periculum fortis non sustinet, si nauta aliam viam, necessitate minime coactus, sumserit, et deinde damnum passus sit (a). 3) Creditor summam creditam distincte exprimit, et declarat, quod haec credatur sub Bodemeriae iure, vulgo: auf Bodemerey und rechte Avanture der See (b). 4) Determinatur terminus a quo (c) et ad quem huius periculi, ita, vt post adventum in ipso portu destinato, iactis anchoris v. g. intra diei spatium cessare debeat periculum fortis, quod creditor hactenus sustinuit. 5) Promittitur creditori, intra tempus conuentum sortem cum nautico foenore determinato, postquam navis ad portum adpulsa fuerit, restitutam iri, quod semper ea lege eaque conditione fit, si navis vel merces tantum valeant, quantum a creditore datum fuit, cum hae merces creditoris periculo sunt. Tandem 6) navis cum instrumento hypothecae nexui subiicitur.

Quodsi autem in maiorem summam nauta vel magister se obligauerit, quam nauis, instrumenta nautica et merces valeant, exercitor non tenetur, saluo tamen regressu contra nautam vel Magistrum (a). Regulariter enim nauem ultra quartam partem valoris nauis et mercium Bodemeriae nexui subiicere nequit, nisi infortunia tanta sint, vt ad integrum et nauis et mercium valorem hoc fieri debeat. Quodsi vel ab initio ultra hanc quantitatem nauta pecuniam mutuam sumserit, vel nauis vel merces tanti non veneant, post aduentum in portu, non foenus nauticum, sed ordinariae vsurae, soluentur (e).

(a) L. 3. C. de naut. foenore.

(b) Absque hoc periculo creditoris non datur nauticum foenus L. 4. D. de naut. foen. L. 2. 4. C. ibid. (IV. 33.)

(c) L. 3. D. de naut. foen.

(d) Langenbeck l. c. p. 283. et 285.

(e) ibid. p. 284.

§. 185.

De modis quibus tollitur Bodemeria.

Modos dissoluendi negotium communes hic omitto. Inter proprios vero 1) si nauis pereat in itinere recto ad portum destinatum, (184.) vel 2) nauis et merces tanti non valeant, quantum foenerauit, postquam in portu aduenit prae-

praedicto. 3) Si in media nauigatione, modo cursum non mutauerit nauta, nauem et merces in solutum det nauta, ad eum effectum, vt hoc modo liberetur. Porro 4) si citra necessitatem Bodemeria contracta sit, saluo tamen regressu contra nautam, quo casu ad instar mutui ordinarii valet. Denique 5) si ab initio vltra nauis et mercium valorem Bodemeria contracta sit, quo casu excessus instar mutui ordinarii non iure Bodemeriae a nauta repetitur (a).

(a) Langenbeck l. c. pag. 270 - 292.

Formular

einet

Bodemerey über das Schiff.

Ick - - van - - Schipper naest God
van mynen Schepe, genaemt - - groot
omtrent - - lasten, nu ter tyd - - ge-
reet liggende voor - - om met den eersten
goeden Wint, dien God verleenen sal, te seilen
na - - alwaer myne rechte entlaedinge syn
sal, bekenne mits desen ontfangen te hebben
van - - de Somma van - - ende dat
op Bodemerie ende rechte Avanture van der See,
op myn Voorz Schips Kiel ende Schips-Gereet-
schap, so ick het nu ter tyt voere welcke Avan-
ture ende perykelen van der Zee geeindigt sullen
Ff 3 syn,

fyn, ende de Bodemerie daer van verscheenen, vier en twintig Uren na dat ick myn Ancker sal hebben laten vallen op de Reede offe Haven ter plaetsen van - - voorz. Welcke Voorz Somme van - - daeren boven het opgeldt vandien, voor de Avanture van der See, tegen - - ten hondert, maeckende tesamen de Somme van - - ick belove (so verre deese Voorz bodem soo veel te lande brengt) te betaelen, aen den Eerfamen Sr - - dagen, nae arrivement tot - - voorz van myn Voorz Schip, ofte daer het synen Last brecken sal in goeden gangbaren Gelde, kosteloos en schadeloos. Tot voldoeninge wat het gene voorz is, verbind ick eerst myn Voorz Schipende Gereetschappen van dien, oock myn Persoon, Goederen, jegenwoordige ende toekomstende roerende ende onroerende, deselve stellende onder bedwang tot reelle executie, van alle Heeren, Hoven, Rechters en Gerechten; verwerpende alle t'gene hier tegens soude moegen contrarieren, ja het recht dispenseerende generale renunciatie, t'en sy dat speciale voorg. et. t' Oorkonde der Waerheit hebbe ick hier van onder myn gewoonlycke hantmerk oondertekent drie Bodemerye-Brieven van eenen inhoudt waer van den eenen voldaan hebbende, zyn de andere van geener waerden. Geschreven in - - -

Libera Versio.

Ich N. von N. Schiffer (nächst Gott) von meinem Schiffe, genandt N., ohngefehr -- la-
sten haltend, jehiger Zeit (dies) . . so vor N.
seegelfertig lieget, um mit dem ersten guten
Winde, welchen Gott verleyhen wird, nach N.
zu seeglen, woselbst meine rechte Löschung (i. e.
Ausladung) seyn wird, bekenne hierdurch von
Hrn. N. auf mein Schiffs-Kiel und Geräthschaft,
so ich jehiger Zeit führe, empfangen zu haben die
Summam von . . und zwar nach Bodemerer-
Recht, und auf rechte See-A. ancure, welche
See-Gefahr und Bodemerer vier und zwanzig
Stunden nachher, da ich meine Ancker auf der
Rheede oder Haven der Plätze zu N. werde fal-
len gelassen haben, geendiget seyn soll. Ich ge-
lobe hierauf die vorgesezte Summe der . . nebst
dem Aufgelde wegen der übernommenen See-
Gefahr mit . . zusammen die Summam von
in soferne das vorgesezte Schiff bey der Landung
so viel werth seyn wird, an den Ehrsamem Herrn
N. in . . Tagen nach meiner Ankunfft an obbe-
meldetem Orte oder wo das Schiff seine Ladung
brechen wird, in gutem gangbahren Gelde ohne
fernere Kosten und Schaden zu bezahlen. Zur
Festhaltung des vorgemeldeten verschreibe ich mein
vorgeseztes Schiff und dessen Geräthschaften, nebst
meiner Persohn, Gütern, gegenwärtigen und zu-
künftigen, beweglichen und unbeweglichen sub

pact^o executiv^o und unterwerfe solche allen Herrn, Gerichten, Richtern und Rechten unter Entsaugung aller hierwieder zustehenden Einreden, insbesondere der Rechts-Regel, so da will, daß eine allgemeine Verzicht nicht gelte, woferne nicht eine besondere vorhergegangen. Zur Uhrkundt der Wahrheit ist dieser Bodemerey-Brief dreyfach gleichlautend ausgefertigt mit meinem gewöhnlichen Handmerkmahl unterzeichnet, und sollen die übrigen, wenn einer zur Erfüllung geziehen von keinen weiteren Kräften seyn. So geschehen zc.

Formular

einer

Bodemerey über das Guth.

Ick ondergeschreeven - - bekenne ontfangen to hebben uit handen van - - de Somma van - - ende dat op Bodemery ende rechte Avanture van der See, op de naergenoemde Goederen - - in't Schip van Schipper - - van - - genaemt - - nu gereedt leggende voor - - om met den eersten goeden Wint, dien God verleenen sal, te seilen, naer - - alwaer de rechte ontladinge sal weesen: welcke boven gemelde Somma van - - met het opgelt van dien, tegen - - ten hondert voor de

de avanture van der See, mackende tofamen
- - - ick belove (fo verre dis voorfz verbo-
derne de Goed fo veel te Lande brengt) te be-
taelen door - - aen Sr. - - ofte den rechten
Toonder defes, - - - dagen na behouden
overkomfte van de gemelde Goederen tot - -
voornoemt. Tot voldoeninge hier van ver-
binde ick voor erft de boven gemelde Goede-
ten; oock myn perfoon en Goederen, fo wel
tegenwoordige als toekomende, geene uitge-
fondert; defelve ftellende onder bedwang tot
reale executie van alle Heeren, Hoven, Rech-
teren ende Gérechten; verwerpende alles das
hier tegens foude mogen ftryden.

Tot bevestiginge der Waerheit, hebbe ick
hier van twe aleens- luidende Bodmerie Brie-
ven onderteckent; waer van den eenen vol-
daen hebbende, fal de andere van geener
waerden zyn. Gedaen &c.

Libera Verſio.

Ich Unterschriebener bekenne von Herrn N. em-
pfangen zu haben, die Summe von . . und zwar
nach Bodemerer-Recht und rechte See-Avan-
ture, auf nachbenahmte Güter des Schiffes N.
von N., so iezo vor N. seegelfertig lieget, um
mit erstem guten Winde, den Gott verleyhen
wird nach N. zu seegeln, allwo die rechte Löschung
Ff 5 seyn

seyn soll. Ich gelobe obbemeldete Summe der . . mit dessen Aufgelde . . pro Cento vor die See-Gefahr, zusammen . . in soferne die vorbesagte verbodemete Güter bey der Landung so viel betragen, durch . . an Herrn . . oder den rechtmäßigen Inhaber dieses in . . Tagen nach guter Ueberkunft der bemeldeter Güther zu besagtem N. zu bezahlen. Zur Festhaltung dieses sollen so wohl vorbemeldete Güther als meine Persohn und Güter so wohl gegenwärtige als zukünftige keine ausgenommen sub pacto executivo haften, gestalten ich mich allen Herrn, Gerichten und Richtern unterwerfe, und allen denen Ausflüchten entsage, so hierwieder gemacht werden könnten. Zu Bekräftigung der Wahrheit habe ich zwey gleichlautende Bodemerer-Briefe ausgestellt, wovon der andere von keiner weitem Kraft seyn soll, wenn der erste in Erfüllung gebracht worden. Geschehen &c.



TITVLVS IV.

DE

C O M M O D A T O.

§. 186.

Definitio et distinctiones.

Commodatum est *contractus realis, quo res non fungibilis, ad usum determinatum gratis conceditur, ea lege, ut finito usu restituatur in specie non deteriorata.* Differt itaque: 1) a *locatione conductione*, ubi merces interuenit (*a*); honorarium tamen, vel remuneratio spontanea naturam commodati non tollit (*b*); 2) a *seruitute personali*, cum haec ad vitam usufructuarii concedatur; 3) a *precario*, ubi res ad usum indeterminato modo conceditur; indeque ad lubitum concedentis reuocabile est (*c*); etiamsi tempus adiectum sit (*d*). Commodatum mediante contractu, precarium tantummodo ad preces, conceditur (*e*); In precario tantummodo dolus et culpa dolo proxima praestatur (*f*). Precarium non transit ad heredes (*g*).

(*a*) L. 5. §. 12. h. t. (III. 5.) L. 17. §. 3. de
(XIII. 5.) §. 2. I. quib. praescr. verb. (XIX. 5.)
mod. re contrah. obl.

(*b*)

- (b) arg. L. 2. §. 24. D. de vi bon. rapt. (XLVII. 8.)
 (c) L. 1. pr. L. 2. §. 2. L. 15. pr. de precar. (XLIII. 26.)
 (d) L. 12. pr. D. de precario.
 (e) L. 1. pr. L. 2. §. 3. L. 4. 14. D. de precario coll. cum L. 17. §. 3. D. commodati.
 (f) L. 8. §. 3. 5. 6. D. de precario. Negligentia enim dissoluta prope dolum est. L. 29. pr. D. mandat.
 (g) L. 12. §. 1. D. de precario c. 3. X. de precar. (III. 14.)

§. 187.

De Personis.

Commodatum neque dominii neque possessionis civilis translationem inuoluit (a), proinde *commodans*, ut dominium in ea re habeat, minime est necessarium (b), ita ut etiam fur commodatum valide contrahat, et actione commodati gaudeat (c). Qui contra voluntatem domini rem commodatam sciens accepit, commodati, et furti actione, item conditione furtiva tenetur (d). *Commodatarius* ut se aliis obligare possit, requiritur (e) (§. 6 et 9.) nisi locupletior factus (f). *Plures commodatarii* tenentur in solidum, ita tamen, ut reus audiri debeat, si suo periculo alterum excutere velit (g). *Heredes* tenentur pro rata hereditaria, nisi vnus facultatem totius rei restituendae habeat (h), vel heres ex proprio facto conueniatur (i). Si ex dolo defuncti condemnatio fiat, non attenditur, an aliquid ad eos peruenerit, sed

sed simpliciter et in solidum condemnantur (k).
Seruorum et liberorum in potestate constituto-
 rum commodatum patrem vel dominum tan-
 tummodo peculiotenus obstringit (l).

- | | |
|------------------------------|---------------------------|
| (a) L. 89. D. h. t. | riis periculo communi |
| (b) L. 15. D. h. t. | aliquid commodatum est. |
| (c) L. 16. D. ibid. | pro rata tenentur L. 21. |
| (d) L. 14. D. h. t. | §. 1. h. t. |
| (e) L. 1. §. 2. L. 2. | (b) L. 3. §. 3. D. h. t. |
| D. h. t. alias agitur ad ex- | (i) L. 17. §. 2. D. h. t. |
| hibendum, quoad effe- | (k) L. 12. et 49. D. |
| ctum restitutionis. | de Obl. et act. (XLIV, |
| (f) L. 3. pr. D. h. t. | 1.) et arg L. 7. §. 1. D. |
| (g) L. 7. pr. D. h. t. | depositi (XVI. 3.) |
| Si pluribus commodata- | (l) L. 3. §. 4. h. t. |

§. 188.

De Obiecto.

Obiectum commodati est res corporalis et in-
 corporalis (a), mobilis et immobilis (b), fun-
 gibilis et non fungibilis, modo res fungibilis
 tanquam non fungibilis tradatur (c). Imo ser-
 vi et ancillae commodati iure concedi possunt
 (d). Ex natura contractus realis autem eui-
 dens est, ut ante traditionem contractus perfe-
 ctus dici nequeat.

- | | |
|-------------------------|------------------------------|
| (a) L. 1. §. 1. D. com- | (c) L. 3. §. ult. L. 4. |
| mod. | D. h. t. |
| (b) ibid. | (d) L. 5. §. 6. 13. D. h. t. |
| | §. 189. |

§. 189.

De obligationibus principalibus commodatarii.

Traditur res commodata 1) ad *certum et determinatum usum* (a), inde in alium finem absque furto usus conuerti nequit (b). Ante finitum usum, praeter casum improvisae necessitatis, reperi nequit (c). 2) Post finitum usum *res restitui debet in specie* (d), nisi per accidens restitui nequeat, quo casu vel iuratur in litem, vel aestimatio, secundum rei indicatae tempus, praestanda (e), qua aestimatione praestita, dominium in commodatarium transit (f). 3) Restituenda est res *non deteriorata* (g) (§. seq.) et 4) *Statim* non attenda compensationis vel dominii exceptione (h). 5) *Debito loco et tempore* alias interesse arbitrio Iudicis determinandum (i). 6) Si res commodata fuit, ut pignoris nexui subiiciatur, nec commodatarii mora accedat, non ad restitutionem, sed ad cessionem actionis pignoratitiae agi debet (k). 7) Commodatarius modicas ferre tenetur impensas (l). Pro his obligationibus competit electiue: a) utile remedium recuperandae possessionis et quidem Iure Codicis (m) b) remedium spolii ex Iuris Canonici Sententia (n). c) Actio commodati directa (o) d) Legis Aquiliae (p).

- (a) L. 5. §. 7. L. 10. pr. D. h. t. (b) L. vlt. C. h. t. (IV. 23.)
 (b) L. 5. §. 8. D. h. t. (i) L. 5. pr. D. h. t.
 (c) arg. L. 3. C. Loc. (k) L. 3. C. h. t. L. (IV. 65.)
 (d) L. 2. pr. D. de Reb. 5. §. 12. D. h. t.
 cred. (XII. 1.) §. 2. I. (l) L. 13. §. 2. D. h. t.
 quib. mod. re contrah. C. unde vi (VIII. 4.)
 obl. (m) arg. L. 5. 6. 10. C. unde vi (VIII. 4.)
 (e) L. 3. §. 2. D. h. t. Spol. (II. 13.) c. 3. C.
 (f) L. 3. §. 1. D. h. t. 3. qu. 1.
 (g) L. 5. §. 1. D. h. t. (o) L. 17. §. 1. D. h. t.
 L. 13. pr. ibid. (p) L. 18. §. 1. D. h. t.

§. 190.

De casu dolo et culpa.

Casum proprie talem fert dominus (a), nisi a) culpa ad casum ordinata adsit (b), b) commodatarius periculum in se susceperit expresse (c), c) aestimatio venditionis gratia accesserit (d) d) vel denique in mora restituendi sit (e). *Dolum* praestandum esse per se patet. Diligentia hic praestanda maior a commodatario, quam in rebus propriis (f), id quod ex contractus gratuiti natura fluit (g); ergo culpa levissima imputatur, nisi commodatum in commodantis fauorem initum sit, quo casu dolus (b), vel si utriusque fauorem, media diligentia tantum praestanda (i). Diligentia autem quaenam adhiberi debeat, ex intentione et natura negotii diiudicandum (k); quemadmodum etiam

etiam pro negotii natura mox culpa in *abstracto*, mox in *concreto* (l) praestanda venit. In omnibus casibus, pro arbitraria huius quaestionis natura fere omnis res ad arbitrium prudentis Iudicis redit, qui hypothesein i. e. casum praesentem, probe ponderare et inuestigare debet, quis summus quisue infimus sit diligentiae gradus, siue in abstracto siue in concreto consideratus, quibus ponderatis demum facilius de mediae diligentiae gradu constabit.

- (a) L. 5. §. 4. 7. D. h. t. Casu aequiparatur
 damnum tertii iniuria il-
 latum L. 19, 20. D. h. t.
 (b) cit. L. 5., §. 2. I. quib. mod. re contrah. oblig.
 (c) L. 1. C. h. t. L. 21. §. 1. D. h. t.
 (d) L. 5. §. 3. D. h. t.
 (e) c. vn. X. de com-
 modato (Hil. 15)
 (f) L. 5. §. 5. D. h. t. §. 2. I. quib. mod. re
 contrah. obl. c. vn. X. cit.
 (g) L. 5. §. 2. D. h. t.
 (h) L. 5. §. 10. L. 10. §. 1. L. 12. pr. D. h. t.
 (i) L. 18. pr. D. h. t.
 (k) L. 5. §. 6. 9. L. 18. pr. L. 23. D. h. t.
 (l) L. 32. D. Deposi-
 ti (XVI. 3.) vbi dili-
 gentia, *quam hominum
 natura* exigit et diligen-
 tia *ad suum motum* op-
 ponuntur.

§. 191.

De obligationibus secundariis.

Commodans obligatur *ad interesse* 1) si fidem contractus per intempestiuam repetitionem se-
 cutus non fuerit (a); 2) Si dolum vel culpam
 latam

latam in rei traditione commiserit (b), proinde qui seruum furem scienter dederit, non sola noxae datione liberatur (c). 3) Tenetur ad refundendas necessarias expensas haud modicas (d). 4) Interdum ad cessionem actionis (e), qua tamen hodie facile caremas, obstringitur. 5) Si res deperdita, et pretium restitutum, postea res in potestatem commodantis veniat, tenetur ad pretium reddendum vel rem restituendam (f). Pro hisce consequendis competit commodatario: a) retentio, b) actio commodati contraria.

(a) L. 17. §. 3. D. h. t. L. 18. §. 4. ibid. Etiam si a domino res subrepta contraria actio competit. L. 21. pr. D. h. t. c. vn. X. h. t.

(b) L. 18. §. 3. D. h. t. L. 22. in fin. ibid.

(c) L. 31. D. de pignor. act. (XIII. 7.)

(d) L. 18. §. 2. D. h. t.

(e) L. 7. §. 1. D. h. t.

(f) L. 17. §. vlt. D. h. t.

§. 192.

De modis tollendi commodatum.

Commodatum tollitur 1) mutuo dissensu, (§. 59.) 2) vsu praefinito percepto, 3) tempore praefinito elapso, 4) propter insignem abusum (a), 5) propter necessitatem improuisam superuenientem (b). Non vero praescriptione res commodata acquiritur, quia non est titulus

lus dominium translativus; (§. 27.) (c) nisi causa possessionis mutata fuerit (d), i. e. nisi factis vel verbis animum rem sibi propriam habendi, domino sufficienter et bona fide declaraverit, isque per 30 annos tacuerit; vel alia causa possessionis interueniat.

(a) arg. L. 3. C. C. de praefer. 30. l. 40. de locato conduct. (IV. annor. (VII. 39.) 65.) (d) L. 33. §. 1. D de (b) ibid. vsurpat. et vsucap. (XLI. (c) L. 1. C. comm. 3.) L. 2. §. 1. pro hered. de vsuc. (VII. 30.) L. 2. et poss. (XLI. 5.)

§. 193.

De cautione super commodato.

Rarius super commodato cautio in scriptis concipitur; Quodsi autem probationis gratia, quod admodum utile, cautio a commodante exigitur, non solenni instrumento opus est, sed sufficit brevis attestatio: se rem qua de agitur incolumem ad usum, nominatim exprimendum, accepisse, eoque finito non deterioratam restituere velle, nec opus est omnes obligationes per legem iam determinatas exprimere. Ut autem poena conuentionali muniatur restitutio commodati euentem utilitatem habet.

Formular.

Ich Endes. Unterschriebener bekenne hiermit:

Daß mir Herr N. dato ein hundert Stück rare Ducaten, welche hierunten specificiret sind, imgleichen einen mit Brillanten besetzten Ring in der Absicht geliehen habe, um beides Behuf eines Anlehns von 400 Rthlr. auf ein halbes Jahr zu versetzen. Gleichwie ich nun diese mir hierunter erwiesene Gefälligkeit danknehmig erkenne: also verspreche auch bey einer abgeredeten Strafe von 20 Rthlr. in altem Golde, die obbeschriebene geliehene Stücke nach Verfließung eines halben Jahres sofort wiederum einzulösen, und in derselben ohn. veränderten qualitaet gedachtem Herrn N. ohne den geringsten Verzug auf meine Gefahr und Kosten an dem Orte, wo sich derselbe sodann aufhalten wird zurückzuliefern. Urkundlich meiner eigenen Namens. Unterschrift und beygedruckten Pectschäfts. So geschehen ic.

Verzeichnis derer Ducaten.

&c. &c.

4

Gg 2

TITV.

TITVLVS V.

DE

D E P O S I T O.

§. 194.

Definitio et diuisiones.

Depositum est *contractus realis gratuitus, quo res mobilis vel immobilis a deponente depositario custodienda ea lege datur, vt ad libitum deponentis restitatur in specie, cum fructibus et accessionibus.* Depositum aliud est *iudiciale*, quod alibi expositum, (Iurisprud. extraiud. §. 131.) aliud *priuatum*, quod huius loci. Hoc iterum vel *vulgare* vel *miserabile* est. Depositum tam iudiciale quam priuatum est vel rei litigiosae l. non. Illud sequestrum vocatur, quamuis et sequestrum consensu partium constitui queat. Aliud porro est *regulare*, aliud *irregulare*, de quibus infra seorsim. Quodsi non gratis, sed interueniente mercede, custodia praestatur, *locatio conductio*, vel si alia res, *contractus innominatus* inde euadit, et tunc praeter dolum etiam culpa praestanda (a). Honorarium vero depositi naturam non tollit (b).

(a)

(a) L. 1. §. 8. 9. et 10. D. h. t. (XVI. 3.)
 c. 2. X. h. t. (III, 16.)
 L. 40. D. locati.

(b) L. 2. §. 24. de vi bon. rapt. (XLVII. 8.)

§. 195.

De Personis.

Pertinet hoc negotium ad contractus amicorum (a), inde qui in actione directa condemnatur ob dolum infamis fit, secundum Ius Romanum (b); sed haec poena hodie, propter atrociores infamiae effectus (§. 28.) vsu non feruatur, quamvis extraordinaria coercitio non exclusa sit. Cum solius custodiae causa saluo dominio et salua possessione (c) ineatur hic contractus, nemo depositum dare prohibetur (d); proinde etiam fur actionem depositi habet, ita tamen, vt iustiori petitioni nihil detrahatur (e). *Plures deponentes* agunt in solidum vel pro rata, prout obligatio vno vel altero modo constituta est (f). Res autem b. f. seruo deponentis restituitur, si prohibitionem domini, manumissionem &c. ignoret depositarius (g). Depositarius vero, vt se obligare valeat (h), requiritur, pupillus tamen absque tutoris auctoritate depositum recipiens, de dolo tenetur, modo iam doli capax sit (i). Alias quilibet custodiam recipere potest, exceptis rebus furtiuis (k). Qui autem rem custodiendam, quasi

ipse custoditurus, alteri committit, vel fideiussit, depositi ipse tenetur; plane vero non tenetur, si tantum consilium dat (l). *Plures depositarii* conueniuntur in solidum et alter non electione sed solutione liberatur (m). *Heredes ex dolo* defuncti in simplum, ex proprio vero incurrunt infamiam et in duplum condemnantur (n). Pluribus heredibus dolum committentibus, tenentur in rebus diuiduis pro portionibus hereditariis, in rebus indiuiduis autem in solidum (o). Quodsi alicui rem dedi, vt si Titius non recepisset, tu custodires, nec Titius eam receperit, non depositi sed mandati agendum (p). Idem mandatum praeualet, si mandauero; vt rem ab aliquo meo nomine receptam custodias, quia primus contractus et initium negotii spectandum (q).

(a) L. 1. pr. D. h. t. Exod. XXII. vers. 8.

(b) L. 10. C. h. t. (IV. 34.) L. 6. § 6. D. de his qui notantur infam. (III. 2.)

(c) L. 17. §. 1. D. h. t.

(d) Imo seruus vice domini L. 1. §. 27. 33. D. h. t.

(e) L. 31. D. h. t.

(f) L. 1. §. 44. D. h. t.

(g) L. 11. D. h. t. Filio autem emancipato

vel seruo manumisso nullatenus actio contra dominum vel patrem competit L. 21. D. h. t.

(b) Si apud seruum deposuero et cum manumisso agam, depositi actione agi nequit L. 1. §. 18. D. h. t.

(i) L. 1. §. 15. D. h. t.

(k) Quodsi depositarius furti conscius non sit fur actionem habet L. 1. §. 39. h. t.

(l) L. 1. §. 14. D. h. t.

(m)

- (m) L. 1. §. 43. D. h. t. (o) L. 22. D. h. t.
 (n) L. 1. §. 1. D. h. t. (p) L. 1. §. 12. D. h. t.
 L. 6. D. de his qui not. (q) L. 1. §. 13. D. h. t.
 infam.

§. 196.

De Obiecto.

Tam res mobilis quam *immobilis* (a), corporalis et incorporalis (b), fungibilis et non fungibilis (c), animata et inanimata (d), imo homo obiectum esse potest depositi. Res propria depositarii in hunc contractum non venit (e). Secundum naturam contractus realis perfectio contractus ex rei traditione colligitur. Quae autem depositis rebus accedunt non sunt deposita v. g. vestis hominis, capistrum equi (f).

- (a) Argumento L. 1. §. 1. L. 5. §. 4. Commod. Idem quod et Sequestratio comprobat.
 (b) Exemplum iurium, quae rei immobili in sequestrum datae, inhaerent.
 (c) In utramque enim idea custodiae cadit.
 (d) L. 1. §. 5 h. t.
 (e) L. 15. 31. D. h. t.
 (f) L. 1. §. 5. D. h. t.

§. 197.

De obligationibus principalibus.

Principaliter obligatur deponens, ex fine conventionis, 1) *ad rem custodiendam* (a), quo

intuitu dolum et latam culpam in concreto talem (b) ordinarie praestat (c), in tantum, ut heredes simpliciter, non quatenus ad eos pervenit, ex dolo defuncti teneantur (d). Ex proprio autem dolo heres in solidum obligatur (e), nisi aliter conuentum (f); conueniri tamen nequit, ne dolo praestetur (g). Dolo autem semel commisso, casus futurus nullam excusationem praebet (h). Si autem deposito se obtulerit, excepto casu fortuito, omnem culpam praestare tenetur (i). Casum etiam praestat, si dolo possidere deserit (k), vel depositio in gratiam depositarii fiat (l). Porro obligatur II) *ad fructus et accessiones restituendas* (m) III) *ad rem b. f. (n) et in specie (o) restituendam, quandocumque deponenti libuerit* (p), licet tempus adiectum nondum effluerit; IV) *In subsidium* vero si res perierit ad aestimationem, praeuio aliquando iuramento in litem praestandam (q). Sufficit tamen rei iudicatae tempore facultatem restituendi adesse (r). V) *Interdum tantummodo ad actiones cedendas* agitur, si v. g. heres rem apud testatorem depositam b. f. vendidit, pretium vero nondum exegit, vel minoris quam debuit, vendidit (s). Rem tamen, quatenus fieri potest, redimere et praestare debet (t). VI) *Restitutio fiat debito loco vel conuento*, sumtibus deponentis, vel vbi res sine dolo malo est, quod in reliquis b. f. Iudiciis itidem obseruatur (u).
VII)

VII) *Depositum ex eo die*, quo depositi actum est, nec reddidit, cuius reddendi facultatem habuit, periculo est depositarii (v), nisi res aeque apud dominum peritura fuisset, etsi restituta esset (w). VIII) *Vsurae post moram officio Iudicis debentur* (x). Pro his obligationibus competit: a) *utile interdictum unde vi*; b) *remedium spoli* c) *Actio L. Aquiliae* (§. 189.) d) *actio depositi directa* e) *Rei vindicatio* in concursu creditorum, idque Iure separationis, etiam expensarum intuitu, siue res adhuc exstet siue non; cessat vero hoc privilegium, si postea vsuras accipit, quasi renuncia-verit deposito (y). f) *Condictio furtiva*, propter dolosam denegationem (z). g) Pluribus heredibus competunt hae actiones pro rata hereditaria, vel si res diuisionem non recipiant, vni, praestita tamen cautione (aa). Quodsi tamen plures heredes adhuc inter se de iure hereditario litigent, ei actio danda, qui paratus est depositarium defendere, utroque hoc onus recusante res deponitur (bb). Si omnes nondum adierint, maiori parti, praestita cautione, depositum restituendum; maior pars autem non numeratur, sed ex portionibus hereditariis aestimatur (cc).

(a) L. I. §. 16. D. h. 3. I. Quib. mod. re con-
t. (XVI. 3.) trah. obl.

(b) L. 32. D. h. t. L. (c) L. I. §. 10. 47.
I. C. ibid. (IV. 34.) §. D. h. t.

- (d) L. 7. §. 1. D. h. t. Aestimatione
 t. L. 12. D. de O et A. autem praestita domi-
 (e) L. 9. 10. D. h. t. nium acquiritur. L. 30.
 (f) L. 1. §. 10. D. D. h. t.
 h. t. (r) L. 1. §. 21. 22.
 (g) L. 1. §. 7. D. h. 45. 46. D. h. t.
 t. (s) L. 1. §. 11. L. 2.
 (b) L. 1. §. 25. D. L. 16. D. h. t.
 h. t. (t) L. 3. L. 20. D.
 (i) L. 1. §. 35. D. h. h. t.
 t. c. 2. X. h. t. (u) L. 12. §. 1. D. h. t.
 (k) L. 1. C. h. t. (v) L. 12. §. 3. D. h.
 (l) L. 4. pr. D. de t. C. 2. X. h. t.
 R. C. (w) L. 14. §. 1. D. h. t.
 (m) L. 1. §. 24. D. (x) L. 24. D. h. t. L.
 h. t. 2. C. ibid. L. 6. §. 1. L.
 (n) L. 11. D. h. t. 7. D. de pign. act. (XIII.
 (o) L. 1. §. 40. L. 7.)
 24. D. h. t. Etiam si ci- (y) L. 7. §. 2. L. 8.
 sta obsignata deposita, D. h. t.
 singulae res petuntur, siue (z) L. 13. §. 1. D. h. t.
 ostensae fuerint, siue (aa) L. 1. §. 36. D.
 non. L. 1. §. 41. D. h. t. h. t.
 (p) Exceptione qua- (bb) L. 1. §. 37. D.
 cunque exciufa C. 2. X. h. t. Depositarium de-
 h. t. L. 34. D. h. t. et fendere in hac Lege ni-
 omni priuata interdicit, L. hil aliud est, quam cau-
 11. C. h. t. et Auth. ibid. tionem depositario prae-
 (q) L. 1. §. 26. 47. stare.
 D. h. t. arg. L. 5. pr. (cc) L. 14. pr. D. h. t.

§. 198.

De obligationibus secundariis.

Deponens accidentaliter obligatur: 1) ad
 damna occasione depositi, culpa leuissima cau-
 sata,

fata, praestanda, quia depositarius beneficium exhibet (a), 2) ad impensas in rem deponentis factas refundendas (b). Pro his competunt obligationibus: a) retentio (c) b) actio contraria (d).

(a) Seruo fure scienter dato deponens noxae datione non liberatur, sed damnum plenarie refarcire debet, L. 31. D. de pignor. act. (XIII. 7.)

(b) arg. L. 61. §. 5. D. de Furt.

(c) L. 23. D. h. t. L. 18. §. ult. commod.

(d) L. 5 pr. D. h. t.

§. 199.

De modis tollendi depositum.

Contractus ita perfectus tollitur 1) mutuo consensu 2) repetitione deponentis et heredum, et sic per unilateralem dissensum, non vero praescriptione, nisi causa possessionis mutata fuerit (§. 192.)

§. 200.

De deposito miserabili in specie.

Depositum miserabile est, quod tempore calamitatis publicae, pestis, belli, incendii, inundationis, ruinae, naufragii, seditionis etc. datur (a). Huius denegatio dolosa infamiam (§. 195.) et condemnationem in duplum producit (b), et cum hac ratione lis inficiando crescat,

crescat, etiam conditio indebiti cessat (c). Hodie quidem criminalis furti persecutio conceditur (d), poena vero dupli non amplius est in usu, cum poenae pecuniariae hodie magistratui tanquam fructus Iurisdictionis referentur. *Contra heredes* in simplum pro portione hereditatis et intra annum tantum agitur (e).

(a) L. 1. §. 1. 2. 3. quae quasi ex contr. (III. D. h. t. 28.)

(b) L. 1. §. 1. 4. D. (d) art. 170. C. C. C. h. t. (e) L. 18. D. h. t.

(c) §. ult. I. de obl.

§. 201.

De deposito rei litigiosae, vulgo sequestro,

Sequestrum est *depositum rei litigiosae* (a), quod vel periculum armorum, vel dilapidationis (b), vel fugae (c), vel alius damni irreparabilis (d) et dubiam possessionem praesupponit; quodsi enim indubia esset possessio, non sequestrum sed mandatum manutenentiae decernendum est (e). Decernitur ex regula non nisi praeuia causae cognitione, ad instantiam, (quod voluntarium dicitur) rarius ex officio (quod necessarium audit) nisi a) in camera Imperii in causis dubiae possessionis inter immediatos, propter summum periculum armorum (f), b) a consistoriis in causis matrimonialibus (g) c) Praetor in causis potestatis (b). Quaestione

stione an? expedita, idoneo administratori, qui sequester vocatur (*i*), regulariter erga mercedem conuentam, mediante locatione conductione operarum, res custodienda traditur. Hic interim in possessione est, et in solidum possidet (*k*), rationes reddere, si res frugifera sit, custodiam rei secundum intentionem praestare (*l*) et rem restituere debet victori ex sententia Iudicis, loco conuento (*m*), nec officium absque iusta causa, et Praetore auctore deponere potest (*n*). Res quae seruando seruari nequeunt, item fructus vendere, pecunias autem inde redactas, deductis oneribus publicis, deponere, vel alias secundum boni patrisfamilias officium impendere debet (*o*). Euitari autem potest sequestratio in tribus vltioribus casibus initio §. memoratis per idoneam cautionem (*p*).

a) L. 17. pr. D. h. t. Prohibita autem est sequestratio pecuniae L. vn. C. de prohib. sequestr. pec. (IV. 4.)

b) c. 3. X. de sequest. (II. 17.) L. 21. §. vlt. D. de Appellat. (XLIX. 1.) L. 22. §. 8. D. solut. matrim. (XXIV. 3.)

c) L. 7. §. vlt. D. qui fatisd. cog. (II. 8.)

d) L. 20. C. de agric. et cens. (XI. 47.) L. vlt.

C. quib. ad libert. (VII. 18.) L. 5. C. quor. Appellat. non rec. (VII. 65.)

e) L. 9. C. de Transact. (II. 4.) L. 1. §. 3. D. vti possid. (XLIII. 17.)

f) Ord. Cam. de 1521. tit. 32. Ord. Cam. de 1555. P. II. Tit. 21. §. 1. et 3.

g) C. 14. X. de sponsal. (IV. 1.) c. 4. X. de sponsal.

spons. duor. c. 8, X. de
restit. spoliator. (II.
13.)

b) L. 3. in f. D. de
lib. exhib. (XLIII.
29.)

i) L. 110. de V. S.

k) L. 17. D. h. t. Di-
stinctio L. 39. D. de
acquir. vel amitt. poss.
(XLI. 2.) de necessaria

et voluntaria sequestra-
tione intelligenda est.

l) L. 7. pr. D. h. t.

m) L. 5. §. 1. D. h. t.

n) L. 5 §. 2. D. h. t.

o) Vid. L. 20. C. de
agric. et cens. L. ult. D.
de requir. reis vel absent.
damn. (XVIII. 17.)

p) L. fin. C. de or-
din. cognit. (VII. 19.)

§. 202.

De deposito irregulari.

Depositum irregulare (a) est, *quoties depo-
sitarius consensu deponentis re deposita utitur;*
Eiusmodi depositum *expresse* per expressam
conventionem; vel *tacite* conceditur, quoties
pecunia non obsignata, vel res frugifera depo-
nitur, et nihil de fructibus disponitur (b). Qui
autem contra voluntatem deponentis deposito
utitur, furtum vsus committit et vsuras soluere
compellitur (c) cum fur in perpetua mora sit
(d). Conveniri etiam *expresse* potest, ut re-
stitutio in genere (e) fiat, et vsurae praestentur
(f). Antequam tamen re deposita utatur de-
positarius, depositum regulate manet (g).

a) In L. 24. h. t. vo-
catur res notissimos de-
positi terminos egre-

diens, in L. 26. §. 1. ibid.
contractus depositae pe-
cuniae modum excedens.

b)

b) L. 31. D. Locati (XIX 2.) vers. Idem iuris &c.

c) L. 29. pr. D. h. t. L. 3. C. ibid. L. 76. pr. D. de Furtis.

d) L. 8. §. 1. L. ult. de cond. furt.

e) L. 10. D. de R. C. L. 25. §. 1. D. h. t. non obstat. L. 24. ibid. agitur enim ibidem de actione ordinaria. Vid. etiam L. 1. §. 34. ibid.

f) L. 24. in fin. L. 26. §. 1. L. 28. L. 29. §. 1. D. h. t. nec obstat. L. 7. §. 2., cum aliud sit ab initio negotii vsuras promittere, aliud postea, quasi per nouationem easdem accipere. De nouatione etiam loqui videtur L. 9. in fin. D. de R. C.

g) Vid. L. 1. §. 34. D. h. t.

§. 203.

De Cautione.

Romanis non incognitum fuit, super deposito cautionem conficere (a). Hodie quidem, si inter amicos res agitur, non semper cautiones conscribuntur, verum satius duco, et amicitiae vinculis non aduersum, vt probationis gratia scriptam confessionem rei depositae conficiant. Non quidem solenni instrumento opus est, sed simplex scriptura (ein Schein) sufficit. Nec magis necesse est, vt omnes obligationes, quae per Leges iam satis definitae sunt, in hac cautione repetantur. Haec cautio summaria contineat: 1) rem depositam sedulo secundum characteres distinctiuos descriptam; quod si verò res obsignatae datae fuerint, caueat depositarius,

rius, ne positive affirmet, quid in sacculo con-
tineatur, sed relative tantummodo rerum in eo-
dem contentarum faciat mentionem. II) Fiat
expressa mentio tituli depositi scilicet. Male
sibi prospicit, qui depositum in mutuum trans-
formari patitur, cum hac ratione privilegia
amittat, quae circa repetitionem depositi com-
petunt.

a) L. 24. et 26. D. h. t.

Formular.

Daß mir Herr N. dato einen versiegelten Beu-
tel, worinn 200 Rthlr. sage zwey hundert Reichs-
thaler in alten französischen Louis'a'ors befindlich
seyn sollen, zur Verwahrung gegeben, wird hier-
mit bescheiniget, und verspreche ich solchen nach
möglichstem Fleisse als mein eigenes Geldt zu ver-
wahren. Weilen ich jedoch öfters abwesend seyn
mus, auch man bey jehigen Zeiten vor keine Ge-
fahr stehen kann, so protestire hiermit, daß ich
vor keine Gefahr haften wolle, in so ferne ich die-
se zur Verwahrung gegebene Gelder, so gut als
die Meinigen aufgehoben haben werde. Urkund-
lich meiner eigenhändigen Namens-Unterschrift
und beygedruckten Pattschafts. So geschre-
hen 2c.

Formular einer Constitutionis Sequestri ad
 Protocollum factae.

Praef. III. Actum N. in Consilio d. 3. Jun. 1763.

Praesid. de N. In Sachen

Conf. de N. Des Rittmeister von N. Klägers

Ec. Contra

Den Grafen von N. Beklagten.

in pto

hereditatis petit.

modo sequestrat.

Nachdemahlen auf Ansuchen des Klägers nach angestellter Untersuchung, mittelst rechtskräftigen Decreti vom 26ten Febr. a. c. die Sequestration des streitigen Ritterguthes X. erkannt; und zum Sequester-Berwalter der Amtmann Y. in Verschlag gekommen, beyde Theile auch in dessen Bestellung gewilliget, und dann derselbe auf geschenehen Antrag sich zu Uebernehmung sothaner Administration erkläret, darauf der heutige terminus, vermöge Decreti vom 16ten May zu dessen Verpflichtung anberaumer worden; Als erschienen beyder Theile Anwälde, imgleichen der Amtmann Y.; welcher, nachdem er bey seiner Erklärung beharret, in Gegenwart der ersteren, praevia aũsatione de periculo vitando, mit dem in der Process-Ordnung vorgeschriebenen Eyde Curatorum bonorum belegt wurde.

III

Hier

Hierauf ist demselben auferleget, mit Zuziehung beyder Theile oder deren Bevollmächtigten fordersamst die Beschaffenheit der Gebäude, und bestellten Felder, Meublen, Früchte, Vieh, Geschirre und Ackergeräthschafft, Fütterung und Geströße in ein ordentliches richtiges Inventarium zu bringen, die Administration und Ablegung der jährlichen Rechnung, seinem jezo geleistetem Ende gemäs, einzurichten; demnächst aber demjenigen, so dieses Guth durch Urtheil und Recht zugesprochen werden wird, alles nach dem Inventario, nebst dem Uberschus der Rechnung zu restituiren, wogegen demselben zur Vergeltung seiner Mühe ein jährlicher Gehalt von 150 Rthlr. schreibe hundert funfzig Reichsthaler, nach zugelegter und mit Bestimmung der Parteyen gepflogener Handlung, ausgeworffen wird.

Zur Sicherheit sezet der bestellte Administrator Y alle sein Vermögen in genere, in specie aber seinen schriftsäßigen Hoff samt Zubehör in L. zum öffentlichen Unterpfande ein, um sich daran wegen aller Verbindlichkeiten, so aus dieser Administration entspringen, zu erholen.

Nach geschעהener Vorlesung haben sämtliche Comparentes dieses Protocoll eigenhändig unterschrieben.

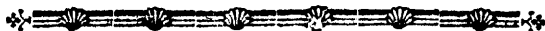
N.

N.

Resolutio.

Dieses Protocoll wird beyden Theilen zur Nachricht, wie auch dem bestellten Sequester - Verwalter in forma probante loco Curatorii communiciret. Actum et resolutum vt supra

in fidem
N.



TITVLVS VI.

DE

CONTRACTV PIGNORIS ET PACTO
HYPOTHECAE.

§. 204.

Definitio.

Pignus late acceptum tam pignus in specie sic dictum quam hypothecam comprehendit. Vtroque significato 1) contractum pignoris, 2) obiectum, 3) ius reale ex pignore et hypotheca descendens, indigitat. Nobis in duobus prioribus significatibus considerandum venit pignus. Pro contractu sumtum est *contractus realis, accessoriae qualitatis, (§ 24.) quo debitor creditori rem ea lege tradit, vt huic in casu non praestitae*

Hh 2

stitae solutionis ex pretio istius rei, tramite legitimo seruato, satisfiat, soluto uero debito res restituitur in specie non deteriorata cum fructibus et accessionibus. A contractu pignoris differt (a) pactum hypothecae, quod est *pactum praetorium*, quo res absque traditione (b) in securitatem crediti constituitur, ut ius in re nanciscatur et si debitum non soluitur, res creditori tradatur, donec soluitur, debitore uero in solutione adhuc cessante, res alienetur. Hocce pignus, quod mediante contractu uel pacto constituitur, conuentionale audit, aliud est praetorium, aliud iudiciale, aliud tacitum, aliud denique per ultimam voluntatem constitutum in quo ius reale absque traditione a tempore mortis transit. Qui absque pignore legitime constituto rem debitoris sua auctoritate, inuito debitore, detinet, calum praestare debet; si uoluntate debitoris culpam (c).

a) L. 9. §. 2. D. de pign. act. (XIII. 2.) L. 4. D. de pign. et hyp. (XX. 1.)

b) Vix est ut Marciano adstipulemur in L. 5. §. 1. D. de pign. et hyp.

fibi ipsi non constanti L. 13. §. 3. ibid. §. 7. I. de act. L. 238. §. 2. de V. S.

c) L. 30. D. de pign. act. L. 3. C. de pign. (IV. 14.)

§. 205.

De Personis.

Securitatem mediante pignore vel hypotheca stipulari possunt omnes, qui se aliis obligare possunt (a), et qui Lege speciali non prohibentur. Passim interdictum, ne Iudaeis hypothecae in rebus immobilibus constituantur quod interdum eo extensum, ut iisdem ne quidem annui redditus hoc nexu obligari queant, alibi vero rectius (b) indistincte res immobiles Iudaeis oppignorari possunt, exclusa tantummodo easdem acquirendi facultate. Pluribus creditoribus pignus constituitur in solidum (c), hi tamen inter se agere nequeunt, nisi pignus pro partibus constitutum (d). Ratione personae debitoris requiritur, 1) ut liberam alienandi potestatem (e) habeat, alias eorum consensus intercedere debet, quibus ista de re disponendi facultas est; Ergo Vasallus, Emphyteuta, Villicus, consensum domini directi impetrare debet. Pium corpus, praeter consensum corporis apud Protestantes non nisi cum consensu Consistorii, apud Catholicos non nisi cum consensu Episcopi, pignus constituit. Civitates vel communitates non aliter quam cum consensu Principis res pignoris nexu obstringere possunt. Ut autem hodie pignoris obligatio per liberam personam acquiratur, quod fecus apud Romanos, nihil impedit (f). Ad

pignus constituendum, procurator non nisi mandato speciali instructus, vel administrator omnium bonorum admittitur (g). Is qui chirographum, in quo praedium suum pignoris nexui subiicitur, nomine et vice debitoris ipse scripsit, etiamsi non subscripserit, pro consentiente habetur (b). Ei autem pignus non acquiritur, cuius pecunia data est, sed qui contraxit (i).

a) L. 38. D. de pignorat. act.

b) L. 24. D. de pign. et hyp. L. 1. §. 2. D. quae res pign. (XX. 3.)

c) L. 20. §. 1. D. de pignorat. act.

d) L. 10. D. de pign. et hypoth. L. 16. §. 8. ibid.

e) L. 9 §. 1. D. de pign. et hypoth. L. 1. pr. §. 1. D. quae res pignori.

f) L. 11. §. 6. D. de pign. act.

g) L. 11. §. ult. L. 12. D. ibid. L. 1. et ult. C. si aliena res pign. (IV. 16.)

b) L. 26. §. 1. D. de pign. et hypoth.

i) L. 17. C. de pign. et hyp. (VIII. 14.) L. 19 C. de distract. pign. (VIII. 28)

§. 206.

De Obiecto.

Pignoris nexui supponi tantummodo possunt, res quae securitatem praestant; ergo 1) *res propriae* (a), etiam communes (b), non alienae, nisi vel sub conditione: si debitoris factae (c) vel cum consensu vel expresso vel tacito (d),

(d), vel ratihabitione domini vel successione (e). Qui autem rem alienam scienter pignus acceperit, non facile vtilem (i. e. contrariam) pignoratitiam mouere, facilius autem retentione (contra debitorem non aduersus dominum) vti potest (f). Sufficit tamen 1) bonae fidei possessio (g), 2) tempore constituti pignoris rem in bonis fuisse debitoris; inde creditor ex hoc fundamento actione Seruiana agere potest, licet debitor dominium per rem iudicatam amiserit (b). Verum tunc non opus est probare tempore conuentionis rem in bonis debitoris fuisse, si pignus generale, et quidem praesentium et futurorum constitutum est (i). Inde si quis rem, cuius possessio nondum tradita est, pignori dedit, post traditam possessionem vero alii denuo pignori constituit, prior creditor prior est, nisi posterior pecuniam ad rem istam comparandam crediderit. In huius tamen locum prior succedit, si secundo pecuniam offerat (k). 2) *De quibus* libere disponi potest (l), et in commercio existentes; tam mobiles, quam immobiles, fungibiles et non fungibiles, corporales et incorporales (m); non liber homo (n); non vsusfructus et superficies absque domini consensu (o); non seruitutes praediorum vrbanoꝝ absque fundo (p). Pignus tamen rursus pignori dari potest, si vtrunque pecunia debeatur (q). *Traditio* quidem ad pignus in specie sic dictum regulariter requiri-

tur, sola autem traditio non inspicienda, sed conuentio siue animus contrahentium (r). Quodsi tamen duobus res pignorata, prior creditor est potior, licet secundo res tradita sit (s). Si vero duobus a diuersis non dominis res oppignorata, melior est causa possidentis (t). Hypotheca praeterea constitui potest, tam in bonis vniuersis quam singulis, acquisitis et acquirendis (u), inde distinctio descendit in hypothecam generalem et specialem. Is qui generalem hypothecam habet, secundum Ius Digestorum potior est eo, cui postea praedium ex his bonis datur, quamuis ex caeteris pecuniam suam redigere possit, nisi excussio specialiter conuenta fuerit (v). Vterque vero creditor concurret pro rata, si res tanquam acquirenda oppignorata fuerit (w). Quodsi contra tertium possessorem agatur, sine respectu pignoris generalis vel specialis, semper prius excutiendus est debitor, fideiussor, antequam ad tertium possessorem deueniatur (x). Interim sub pignore praesentium et futurorum bonorum, ea non continentur, quae verisimile est, quemquam specialiter obligaturum non fuisse (y). Iure Codicis verbis: *Fide et periculo rerum ad me pertinentium, vel: per earum excussionem satisfieri tibi promitto* pignus generale praesentium et futurorum bonorum comprehenditur. Imo praesentia et futura bona in pignore generali subintelliguntur. Iure vero

Pan-

Pandectarum restricta videtur obtinuisse interpretandi ratio (z). Id tamen quod rei principali accrescit, licet specialiter non conuenerit, pignoris nexu tenetur (aa), imo si grex totus fuerit renouatus, in locum demortuorum tenetur (bb). Solida res inesse videtur conuentioni (cc), licet tantum in id, quod priorem obligationem excedit, obligata et prior obligatio soluta fuerit.

a) L. 20. pr. D. de pignor. act.

b) L. 7. § 4. D. L. 8. § 4. quib. mod. pign. vel hypoth.

c) L. 16. § 7. D. de pign. et hypoth.

d) L. 39. D. de pign. act. coll. cum L. 26. § 1. D. de pign. et hypoth. L. 2. C. si aliena res (IV. 16.)

e) L. 22. D. de pign. et hypoth.

f) L. 1. pr L. 16. § 1. D. de pign. et hyp. Si vero vitiose vel inutiliter contractus pignoris intercedat, retentioni locus non est. L. 25. D. de pign. et hypoth.

g) L. 22. D. de pign. et hypoth.

h) L. 3. pr. et § 1.

D. de pign. et hyp. L. 5. C. ibid.

i) L. 15. § 1. de pign. et hyp.

k) L. 3. § 1. D. qui pot. in pign. et utilis actio datur ex aequitate L. 5. C. si aliena res pignori data sit.

l) C. 1. 2. 3. X. de pign. (III. 21.) L. 1. § 2. D. quae res pign. (XX. 3)

m) L. 18. pr. D. de pignorat. act. L. 20. D. de pign. et hyp. L. 4. C. quae res pignori. (VIII. 17.)

n) L. ult. D. quae res pign. L. 3. 6. C. ibid.

o) L. 11. § 2. D. de pign. et hyp. L. 13. § 3. ibid.

p) L. 11. §. 3. L. 12. D. de pign. et hyp.

q) L. 13. §. 2. D. ibid. L. 3. D. de distract. pign. L. 1. et 2. C. si pignus pignori.

r) Ita concilianda L. 1. pr. D. de pignorat. act. cum §. 1. ibid. confer. L. 1. §. 6. D. de O et A.

s) L. 12. §. 10. D. qui pot. in pign. hab.

t) L. 14. D. qui pot. in pign. hab.

u) L. 1. pr. D. de pign. et hyp.

v) L. 2. pr. D. qui pot. in pign.

w) L. 7. §. 1. D. qui pot. in pign.

x) L. 2. C. de pign. et hypoth. (VIII. 14.) Nov. 4. C. 2. coll. cum Nov. 112. C. 1. Auth. *Sed bodie* C. de O. et Act. (IV. 10.)

Auth. *Hoc si debitor.* C. de pign.

y) L. 6. 7. 8. D. de pign. et hyp. v. g. Suppellex, vestis, mancipium necessarium, et quae in usum cottidianum habentur L. 1. 5. C. quae res pignori (VIII. 17.)

z) L. ult. C. quae res pign. coll. cum L. 18. §. 3. D. de pign. act. L. 1. §. 1. D. de pign. et hyp.

aa) L. 18. §. 1. L. 21. D. de pignorat. act. L. 16 §. 1. de pign. et hypoth. L. 1. C. de partu pign. et omni causa (VIII. 25.)

bb) L. 13. pr. D. de pign. et hyp. coll. cum L. 26. §. 2. ibid. L. 32. 34. pr. ibid.

cc) L. 15. §. 2. D. de pign. et hyp.

§. 207.

De obligationibus principalibus.

Cum contractus pignoris et pactum hypothecae adiectitiae tantummodo qualitatis sit, praeexistat debitum principale necesse est, sufficit tamen naturale non mere civile (a). Principa-

cipaliter obligatur *debitor*, ad rem in securitatem crediti promissam tradendam (*b*), *Creditor* vero I) ad rem soluto debito (§. 204.) in eadem specie, culpa leui (*c*) non deterioratam, restituendam, vel voluntate debitoris pignoratam nexu liberandam (*d*). Quodsi creditor, amissa possessione pignoris, mediante actione Seruiana litis aestimationem consecutus sit, debitor, eandem rem petens, exceptione summo-vetur, nisi offerat ei (sc. tertio possessori) quod pro eo solutum est (*e*); II) ad fructus in sortem imputandos, vel qui eandem excedunt reddendos (*f*). Tertius bonae fidei possessor fructus praescriptos suos facit (*g*); III) ad hyperocham, quam iam accepit, vel fidem de pretio habuit, restituendam, alias debitor expectare, vel cessione actionis contra emtorem pignoris contentus esse debet (*h*) IV) Tenetur creditor ad interesse, si debitor per denegatam editionem instrumenti laesus sit, et quidem si data opera hoc contigerit, post solutum debitum ad interesse agit (*i*) V) Tenetur ad damnum per iniquam alienationem pignoris illatum rescindendum (*k*).

a) L. I. §. 4 L. 5. L. 13. §. 5. et 6 L. 14. de pign. et hypoth. L. 9. §. 1. D. de pignorat. act. L. 2. D. quae res pign. §. 1. I. de fideiuss. (III. 21.) L. 6. et 7. D. ibid. (XLVI. 1.) Inde ante-

quam pecunia non solvatur, pignus non tenetur. L. 4. D. quae res pign. Exceptio est in eo, qui de dote restituendae hypothecam stipulatus est, et successiue dotem solvit. L. 1. D. qui pot. in pign.

- pign. hab. (XX. 4.) Sub conditione constitutum pignus retrahitur ad initium actus, L. II. §. 1. L. 12. §. 2. D. qui pot. in pign.
- b) in L. 10. C. de pign. act. *vindicatio pignoris* vocatur. add. L. 16. §. 3. D. de pign. et hypoth.
- c) L. 22. §. 4. D. de pign. act. ibi: vt *diligens paterfamilias*. L. 24. §. vlt. L. vlt. §. vlt. D. ib. L. 3. 5. 6. 7. C. ibid. L. 21. §. 2. D. de pignor. et hyp. L. 19. C. ibid.
- d) L. 27. D. de pignor. act.
- e) L. 28. pr. D. ibid.
- f) L. 1. 2. 3. 12. C. de pignorat. act. c. 6. X. de pign. (III. 21.)
- g) L. 1. §. 2. D. de pign. et hyp.
- b) L. 24. §. 2. L. 42. D. de pignorat. act.
- i) L. vlt. pr. D. de pignorat. act.
- k) L. 2. 3. 4. 5. C. ff. vendito pign. (VIII. 30.)

§. 208.

De obligationibus secundariis.

Debitor secundario obligatur, 1) ad damna occasione pignoris culpa leui data (a) reparanda; 2) ad aliud pignus constituendum, si forsan rem alienam (b) vel aliis iam obligatam [debitore licet soluendo existente (c)], vel viciosam (d) licet ex ignorantia, absque tamen consensu creditoris (e) supposuerit, nisi res ampla pro modico aeris obligata fuerit; si vero dolose egerit, de stellionato tenetur (f) 3) ad pignus precario rogatum vel conductum facta distractione restituendum (g), 4) ad impensas tam necessarias, quae modum non excedunt, quam voluntate debitoris factas (h) refundendas,

das, quarum nomine etiam retentio competit (i), 5) ad indemnem seruandum creditorem; si in distractione pignoris euictionem vel duplum *utiliter* promiserit, quo intuitu itidem in reliquis rebus oppignoratis iam liberatis retentionem exercet (k). Quodsi autem creditor, cui res aliena pignori data, cum emtore pactus sit, ne euictionis nomine obligaretur, statim liberatur pignus, alias in suspenso habetur liberatio (l). Intuitu praedictarum obligationum datur actio pignoratitia contraria, quae tamen denegatur si creditor ius dominii ab Imperatore impetrauit, et res euicta est, finita enim videtur pignoris obligatio et a contractu recessum. Verum hoc casu utilis ex emto, ac si in solum res data fuerit, vel compensationis exceptio, positae ponendis datur (m). Si res aliena oppignorata, deinde *debitor dominus* eius rei esse coepit, utilis datur pignoratitia creditori, non vero si heres existit debitori, qui rem heredis propriam oppignorauit (n).

a) L. 9. pr. D. de pign. act. L. 13. §. 1. ib. ubi lectio minime vexanda; Culpa ibidem opponitur custodiae. Ergo *latam* significat, quae hic, *ut in commodato*, praestanda, maxime, cum etiam *custodia* veniat. L. 14. 15. D. ibid.

b) L. 2. 9. pr. D. de pignorat. act. L. 6. C. si aliena res.

c) L. 32. D. de pign. act. L. 54. D. de fideiuss.

d) Seruo fure scienter dato noxae datione non liberatur debitor, sed omne damnum refarcire debet.

debet. L. 31. D. de pignorat. act.

e) L. 16. §. 1. D. de pignorat. act.

f) L. 1. §. 2. L. 16. §. 1. L. 36. pr. et §. 1. de pignorat. act. Qui pignore iam dato aes pro auro subiicit, furti tenetur. ibid.

g) L. 22. §. 3. D. ib.

h) L. 25. D. ibid. L. 7. C. ibid.

i) L. 8. pr. D. de pignorat. act.

k) L. 9. §. 1. D. de pignorat. act. coll. cum. L. 22. §. vlt. ibid.

l) L. 12. §. 1. D. de distract. pign.

m) L. 24. pr. D. de pignorat. act. L. 22. D. de pign. et hypoth.

n) L. 41. D. de pign. act.

§. 209.

De modis dissoluendi pignus.

Dissoluitur pignus: 1) *Solutione* et quidem totius debiti (a) alias licet heres suam portionem soluerit, vel casu inuerso, si vni ex pluribus heredibus creditoris pars eius soluatur, tamen res pignori in solidum obnoxia manet, et venire potest (b); Si creditor pecuniam non dederit, pignus liberatur absque solutione (c). Si vero debitor reprobos obtulerit nummos, pignus non liberatur (d). Solutioni aequipollet a) *realis oblatio* (e) b) quaecunque *satisfactio*, qua creditor animo recedendi a pignore sibi cauit (f) non vero audiendus, qui alia ratione contra voluntatem creditoris satisfacere vult (g). Quod autem ex delicto solutum est, non imputatur in sortem (h). Sola con-

condemnatione tamen non dissolvitur pignus, sed manet res obligata donec solvatur vel satisfiat (*i*). Porro pignus tollitur 2) *praescriptione*, mutato titulo contra debitorem intra 40 annos; contra tertium vero intra 30 annos (*k*) contra creditorem vero tertius pignoris possessor b. f. intra X vel XX annos, salva tamen contra debitorem actione personali (*l*). A debitore vero ipso pignus possidente contra creditorem XL annis praescribitur pignoris nexus. 3) *Redditiōe pignoris* animo dimittendi facta, quodsi per calliditatem debitoris pignus creditori subtrahatur, furti et ad exhibendum agi potest (*m*). 4) *Venditiōe pignoris* de qua §. sequenti vberius; 5) *Nouatione debiti*, nisi conuentum, ut pignus repetatur (*n*) sicuti etiam nouatione securitatis (*o*); 6) *Conditione non existente* sub qua pignus constitutum (*p*); 7) *Insigni abusu pignoris* (*q*); 8) *Acquisitione veri domini* (*r*); 9) *Exacuatione fructuum cum sorte* (*s*); 10) *Interitu quidem totali* pignus, sed non debitum dissolvitur, nisi aliter conuentum (*t*). Mutatio fundi pignus non tollit (*u*); 11) *Debito principali non subsistente*, non quidem dissolvitur sed ab initio nulliter constitutum est (24); 12) *Resolutione Iuris constituentis* (*v*); 13) *Additione in diem*, non per pactum displicentiae (*w*); 14) *Consensu vel ratificatione* in alienationem absque reteruatione pignoris; rescissa vero alienatione, vel remif-

remissione nulliter peracta, pignus saluum manet (x). Huc etiam pertinet, si eo tempore, quo praedium distrahebatur, programme admoniti creditores, cum praesentes essent, ius suum executi non sint (y), 15) *Pacto de non petendo* et 16) *iuramento super debito* vel opignoratione delato (z 17) *Tempore praeterlapso* (aa); 18) *Remissione* (bb) quae ex red- ditione chirographi eo animo facta, concluditur (cc). Pignus quod vna vel altera ratione extinctum, actionem pignoratitiam fundat, ad pignus cum sua causa restituendum, quae etiam ei datur, qui rem alienam supposuit (dd); item debitori ad cedendam actionem venditi; si creditor in venditione pignoris cum emtore pactus est: *ut si soluerit debitor pecuniam pretii emtori, liceret ei recipere rem suam* (ee); nec non de solis fructibus; immo etiam praedoni, licet fructus suos non faciat (ff). Contra fideiussorem qui pignora accepit, et pecuniam soluit, non pignoratitia sed mandati actio competit.

a) L. 9. §. 3. D. de pignor. act. L. 11. §. 3. ibid. L. 16. §. 6. D. de pign. et hypoth. L. 6. C. de distract. pign. L. 2. C. debitorem vendit. pign. (VIII. 29.)

b) L. 8. §. 2. D. de pign. act. L. 11. §. 4. ib.

L. 1. C. de iuit. pigni. (VIII. 31.) L. 16. C. de distract. pign. L. 1. 2. C. Si vnus ex pluribus hered. (VIII. 32.)

c) L. 11. §. 2. de pign. act. L. 1. 2. C. Si pignoris conuent. (VIII. 33.)

d) L. 24. §. 1. ibid.

e)

- e) L. 9. §. vlt. L. 20. §. 2. D. de pign. act. L. 10. C. ibid. L. 20 C. de pign. et hypoth. L. 5. 8. C. de distract. pign. L. 3. C. de luit. pign.
- f) L. 9. §. 3. D. de pign. act.
- g) L. 10. D. de pign. act.
- h) L. 22. pr. §. 1. ib.
- i) L. 13. §. 4. de pign. et hyp.
- k) L. 10. 12. C. de pign. act. coll. cum L. 7. C. de praescript. XXX. vel XL. annor. (VII. 39.)
- l) L. 1. et 2. C. si adv. cred. praesc. opp. (VII. 36.)
- m) L. 3. D. de pigner. act.
- n) L. 11. §. 1. D. ibid.
- o) L. 5. §. 2. D. quib. mod. pign. l. hyp.
- p) L. 11. §. 2. de pigner. act.
- q) Ita, abstrahendo a casu speciali, colligo ex L. 24. in fin. D. ibid.
- r) L. 29. D. ibid.
- s) L. 1. C. ibid.
- t) L. 6. 9 C. ibid.
- u) L. 16. §. 2. D. de pign. et hyp. L. 29. §. 2. L. 35. D. ibid.
- v) L. 13. §. 2. L. 31. D. ibid.
- w) L. 3. L. 10 D. quib. mod. pign. l. hyp.
- x) L. 4. §. 1. L. 8. §. 15. D. quib. mod. pign. l. hyp. L. 5. 10. et 11. C. de remiss. pign. (VIII. 26.)
- y) L. 6. 8. C. de remiss. pign.
- z) L. 5. pr. §. 1. et vlt. L. 13. D. quib. mod. pign. l. hyp.
- aa) L. 6. pr. ibid.
- bb) L. 8. §. 1. et 2. ibid.
- cc) L. 7. C. de remiss. pign.
- dd) L. 9. §. 4. D. de pignerat. act. L. 11. §. 2. 5. ibid.
- ee) L. 13. pr. D. ibid.
- ff) L. 22. §. 2. D. ibid.

§. 210.

De Effectu pignoris.

Effectus pignoris consistit: I) *in Iure reali* (a) inde est, quod res transeat cum sua causa i. e. cum onere pignoris (b); II) *in possessione ciuili*, salua proprietate (c); III) *in venditione*, quae debitore in mora consistente, tanquam finis oppignorationis, praeuia denunciatione (d), bona fide vbique adhibita (e), semper licet, modo non conuentum (f), ne distrahat, quo casu creditor furti tenetur, qui absque trina denunciatione pignus vendidit (g); casu inuerso, si conuentum: ne liceat debitori hypothecam vendere vel pignus, nulla est venditio, vt pactioni stetur (b). In genere in vendendo pignore primario ad pacta conuenta licita est respiciendum (i). Creditor pignus vendens non tenetur de euictione, nisi dolose versatus sit (*). Regulariter creditor inuitus a debitore non potest cogi, vt vendat pignus, sed si expediat debitori, praestita cautione, pignus ad vendendum restituendum est (k). Hyperocham soluere debet cum vsuris, si eandem in proprio vsu conuertit, vel foenora- vit, vel in mora soluendi est (l). Quodsi pignore vendito, pretium ab emptore, citra suam culpam seruare nequit creditor, nihilominus debitor obligatus manet (m). Debitor pignus vendere non potest, nisi creditori ex pretio rei satis-

fatisfaciat; alias creditori, quo incerto alienatio facta, integrum est, vel pignora persequi, vel debitorem personali actione convenire (*n*). Vendi potest pignus tam propter sortem quam propter accessoria (*o*), et si solutio particularis statutis terminis conuenta, antequam omnes termini praeterlapsi sint, vendi nequit, nisi speciatim ita conuentum: *si quae pecunia sua die soluta non erit* (*p*). Creditor dominium rei oppignoratae, pro quantitate debiti (*q*) non aliter quam Rescripto Principis (*r*) acquirit, et quidem hisce solennitatibus praeuiis: vt post denunciationem vel sententiam venditio fiat effluxo biennio. Nemine rem eomparare volente, iterum biennium conceditur ad pignus luendum; Hoc effluxo, nec debito soluto, Principis rescriptum impetratur, vbi rursus intra biennium facultas reluendi, oblata sorte, vsuris, reparatisque damnis conceditur, nisi debitor creditori rem vendiderit, quo casu offerendo sortem et vsuras rem repetere nequit (*s*). Quodsi vero ex post res maiori pretio, per iuramentum eruendo, vendatur, id quod debitum excedit, debitori adhuc restitui debet (*t*). Rem vero oblata sorte et vsuris repetere potest debitor 1) si pacto ita conuentum, vel 2) debitor restitutione in integrum gaudeat (*u*); vel 3) creditor in vendendo pignore b. f. versatus non fuerit, sed per interpositam emtoris personam, pignora vendiderit, postea vero rur-

sus comparauerit (v). Imo 4) ab emtore, qui mala fide comparauit, debitor rem, oblata forte cum vsuris, repetit (w). 5) Si secundus vel posterior creditor emerit (x). Quod si vero pignus venditum ab emtore iam vsucaptum sit, a creditore pretium repetitur (y). In dubio tamen venditio non praesumitur et reuisioni fauendum (z).

a) L. 17. D. de pign. et hyp. L. 8, 14, 15, 18. C. de pign. et hyp.

b) L. 11. §. 2. D. de pignor. act.

c) L. 35. §. 1. L. 37. D. de pign. act. L. 9. C. ibid. L. 16. D. de feruit. (VIII. 1.) L. 9. D. de N. O. N. (XXXIX, 1.) Iure XII. Tab. per mancipationem dominium in creditorem transferebatur, quod genus pignoris FIDV CIA appellatum fuit. *Panlus* 2. sent. 13 §. 7. et *Guiacius* ibid. *Hotom.* Epit. Iur. L. 20.

d) L. 10. C. de pign. et hyp. L. 4. C. de distract. pign. (VIII. 28.) Notandum hic ordinis causa tantummodo de distractione pignorum extraiudiciali non vero de ea agi, quae iudicati ex-

sequendi causa fit, et ad executionis actum pertinet.

e) L. 5, 7, 9. C. de distr. pign.

f) Solitaria autem debitoris prohibitio nihil operatur, L. 1. C. debitorem vendit. pign. (VIII. 29.)

g) L. 4. de pign. act.

b) L. 7. §. fin. D. de distr. pign. (XX. 6.) cuius lectio absque ratione torquetur. Verba Legis: si pactum sit a creditore, *ne liceat debitori hypothecam vendere l. pignus omnino sanum sensum habent*, cum alias domino semper integrum sit, rem suam alienare, id quod etiam praestita cautione ipsi debitori licet, per L. 6. D. de pignerat. act. imo hac cautione non

non opus est, si debitor pignus sub hasta vendere velit, eo fine, ut creditori ex pretio per iudicem satisfiat.

i) L. 3. §. 1. C. de I. dom. impetr.

*) L. 11. §. 16. D. de A. E. V. (XIX. 1.)

k) L. 6 D. de pignorat. act. Bene vero secundus creditor cogit priorem ad dimittendum pignus oblata solutione. L. 2. D. de distract. pign.

l) L. 6. §. 1. L. 7. L. 42. D. de pign. act.

m) L. 9. pr. D. de distract. pign.

n) L. 14. C. de pign. et hyp. Auth. *bocita* ibid. L. 5. §. 1. L. 6. D. de distr. pign.

o) L. 8. §. ult. L. 11.

§. 3. D. de pign. act. L. 18. D. qui pot. in pign.

p) L. 8. §. 3. D. de pign. act.

q) L. 1. in fin. C. de I. dom. impetr. (VIII. 34)

r) L. 2. C. ibid.

s) L. 34. D. de pign. act. L. 13. C. de pign. et hypoth.

t) L. 3. §. 1-5. C. de Iure Dom. impetr.

u) L. 7. §. 1. D. de distr. pign. (XX. 5.)

v) L. 10. C. de distract. pign.

w) L. 1, 3, 4, C. si vendito pign. agatur (VIII. 30.)

x) L. 5. §. 1. L. 6. D. de distract. pign.

y) L. 2. C. si vendito pign. agatur.

z) C. 4. X. de pignor. (III. 21.)

§. 211.

De pactis pignori adiectis I) de pacto anticbresteos (anticbrestico.)

Varia pignori adiiciuntur pacta. Primum videamus *pactum Anticbresteos*, quo convenitur, ut creditor usum pignoris habeat, fructibus, deductis impensis et oneribus (a), in usu-

ras vel sortem imputandis (b). Diuiditur in *expressum* quod expressis verbis adiicitur, et *tacitum*, si res frugifera pignori detur, et nihil circa fructus pignoris adiiciatur. Iure administratoris fruitur is qui antichresin tacitam habet, iure vero conductoris, qui expressam habet. *Effectus* secundum Ius Romanum in eo consistit: ut antichresis expressa, si fructus incerti sint. accuratam proportionem cum usuris non desideret (c). Sed hodie nullo auxilio fieri potest, ut debitor foeneratitiae pecuniae usuras ultra quincunces percipiat (§. 172.) Quod si itaque fructus legitimas usuras superent, imputatio singulis annis primo in usuras (d) et quod superest in sortem (e) fit, quo ipso contingit, ut, si fors exaequata sit, creditor id, quod amplius percepit, cum usuris, restituere debeat, cum ipso iure hoc casu pignus liberetur (f). Inde manifestum est, utilius ab hoc pacto abstineri, vel si nihilominus securitatem desideret creditor ex fructibus pignoris, melius eundem per locationem publicam, ita ut conductor mercedem ipsi soluere teneatur, sibi prospicere. Iure Germanico vetere eiusmodi pacta ad normam legitimarum usurarum composita non fuerunt, et singularis est dispositio de pignoribus Imperii antiquioribus amplius non luendis (g).

a) L. 6. C. de pign. et hyp. pignor. et hyp. L. 1, 2, 12. C. de pignor. act. Etiam retentione obtinentur

b) L. 11. §. 1. D. de iam retentione obtinentur

tur fructus pignoris ad modum legitimum vsurarum, licet vsurae promissae non fuerint. L. 8. D. in quib. caus. pign. l. hyp tac.

c) L. 14. 17. C. de vsuris.

d) L. 2. C. de partu pign. et omni causa.

e) ibid.

f) L. 1. C. de distract. pignor. (VIII. 28.) Modum liquidationis vid. in Ungers Beiträge zur

Mathesi forensi p. 55. seq.

g) Instr. Pac. Osnabr. art. V. § 9 26, 27, Capit. nov. Art. X. § 4. Singularia de oppignoratione territorior. vid. ap. Gundling D. de iure oppignorati territorii; de Senckenberg D. de iudice controuersiae de reuultione oppignorati territorii. Koch de iure oppignorat. imperialium, speciatim in ciuit. imper. occurrent.

§. 212.

II. De Pacto Commissorio
(Lex Commissoria.)

Pactum Commissorium est conuentio: *ut si intra certum tempus debitum non soluatur, pignus creditori pro pretio iam determinato in solutum adiudicetur* (a). Pactum ita conceptum in odium impiorum foeneratorum etiam ratione praeteriti prohibitum est (b). Inde iuramentum vitium pacti minime tollit (§. 42.) Reprobatur etiam pactum *ut si die dicto fideiussorem non liberauerit, et hic creditori soluerit, fideiussori res hypothecae nexi supposita emta sit* (c). Admittitur tamen si conueniatur, *ut iusto pretio, tempore adiudicationis, non ab*

initio contractus determinando, pignus creditori venditum sit (*d*) vel pretium mediante subhastatione erui debeat (*e*).

a) L. 34. D. de pign. act.

b) L. 1. C. Theod. de Commiss. resc. L. 3. C. de pact. pign. (VIII. 35. c. 7. X. de pign. (III. 21.) Reichs = Pol. Ordn. de 1577. Tit. 20. §. 5.

c) L. 81. pr. D. de contrah. E. V.

d) L. 16. §. 9. D. de pign. et hyp.

e) Fallunt, qui in L. 1. C. de pact. pign. et L. 16. D. de pign. et hyp. specialia pacta inuenisse, sibi persuadent.

§. 213.

III. *De pacto extinguendi debiti.*

Regulariter debitum non amittitur, licet pignus intereat. Sed ita conuenire permiffum (*a*), et priscis temporibus per Germaniam (*b*) ita saepe obtinuit, vbi pignus alienationem sub Lege retrouentionis constituebat.

a) L. 6 C. de pignorat. act. (IV. 24)

b) Sächs. Landt = Recht

Lib. 2. art. 24. Spec. Suev. c. 311.

§. 214.

De forma instrumenti.

Scriptura in hoc negotio non nisi probationis gratia requiritur et solus consensus spectatur atque

atque rei traditio (a). Utile tamen est in scriptis conuentionem principalem et accessoriam comprehendere, maxime si pignus antichreticum constituitur. Conuentionem principalem, quae varia esse potest hic omitto. 1) Res pignori subiiciendae, ita determinandae sunt, ut nullum dubium circa easdem moueri queat. Circa Hypothecam speciatim notandum, generalem caute ad praesentia et futura bona, item ad lura extendi, non vero sufficit, ut bona mobilia et immobilia tantummodo exprimantur. Hypotheca specialis praeter accuratam determinationem obiecti, caute in iis tantummodo bonis constituitur, quae nondum aliis speciatim obligata est, quod mediante extractu ex libro hypothecarum efficitur (Iurisprud. extrai, §. 64.) Si debitoris facultates, haud ita pingues sunt, utile est pactum: *de pignore in posterum nemini constituendo*, quod non quidem absolute iuramento firmandum, libro tamen hypothecarum expresse inferendum (ibid. §. 62.) Porro hypotheca non solum intuitu sortis, sed etiam utiliter intuitu accessoriorum promittitur. Haud abs re *ius variandi* reseruatur, quo ipso creditori integrum est, relicta vna re, ad aliam actionem suam dirigere. Nec minus caute *renunciatur beneficio excussionis*, quod intuitu debitoris non vero respectu reliquorum creditorum utilitatem spondet. (§. 206). Quemadmodum creditor modum alienationis utiliter

ita determinat, vt ambagibus omnibus obex ponatur, modo ab iis conuentionibus absteat, quae pactum commissorium sapiunt. Quod pignus antichreticum in specie attinet, fructus, eorumque cultura, aedificia, instrumenta rustica, pecora, caute in inuentarium rediguntur, addita taxatione legitima; Regantur fines vsus v. g. agrorum, Forestorum, venationum aliorumque iurium; Deinde de meliorationibus statuatur, vel ita: vt vsque ad certam summam admittantur, vel plane inhiibeantur absque creditoris consensu. Denique redditus ad certam summam specificè determinantur, vt inde, quam maxime fieri potest, liqueat, creditorem vltra legitimum modum vsurarum nihil percipere, alias in sortem id quod superest imputare debet. Tandem modus restituendi pignus Antichresticum secundum inuentarium adiiciatur, adiecto reuolutionis termino, vel addita, vel expresse interdicta, tacita renouatione. Vtiliter omnis locatio vel vterior oppignoratio creditori antichretico sub poena conuentionali interdicitur. Rarius autem in hac pignoris specie de alienatione statuitur. Vt consensu Domini vel Agnatorum munjatur pignoris antichretici feudalis constitutio, post mortem vasalli, qui liberos non relinquit, commoda fat luculenta habet.

a) L. 4. pr. L. 23. §. 1. L. 34. §. 1. D. de pign. et hyp.

Formular eines Pfandt ; Contracts über
ein ganzes Guth.

Kundt und zu wissen sey hiermit jedermännig-
lich: Demnach mir Herr N. auf mein bittliches
Ersuchen am untengesetzten dato zehn tausend
Reichsthaler sage 10000 Rthlr. in alten französi-
schen Louisd'or, das Stück zu 5 Rthlr. gerech-
net, vorgeschossen und wirklich ausgezahlet, als
quittire hierdurch über deren richtigen Empfang,
und übergebe mit Consens des Durchlauchtigsten
Fürsten und Herrn, Herrn N. ic. imgleichen mei-
ner Agnaten besage der angehängten Consens-
Scheine mein lehn und adelich-freyes Guth N.
samt Zubehör, nachdem darüber verfertigten und
hierbey angehängten Inventario zum handhaben-
den Unterpfande dergestalt und also, daß, nach-
dem durch genaue Untersuchung und nach verfer-
tigten hierbey gleichfalls angehefteten Anschläge
das Guth, ein Jahr in das andere gerechnet, nach
Abzug der vom Herrn Creditore nach dem Anschla-
ge mit übernommenen onerum nicht mehr als
600 Rthlr., in alten Louisd'or zu 5 Rthlr. ge-
rechnet, aufbringet, Herr Creditor das Guth vor
diese Summe in genieslichen Gebrauch nehmen,
um daraus alle ordentliche Nutzungen zu ziehen,
die ein guter Haushalter daraus zu ziehen ver-
mag, und von diesem jährlichen reinen Ertrage zu-
vorderst die stipulirten Zinsen ad 5 pro Cento in
ebenmäßiger Münz-Sorte voraus inne behalten,
die

die übrigen ein hundert Reichsthaler aber das erste Jahr, und so in denen folgenden Jahren den Ueberschus nach Verhältnis abziehen und jene behalten soll. (Vel si hoc creditori commodum non sit, ita: voraus inne behalten, die übrigen ein hundert Reichsthaler aber nach Ablauf eines jeden Jahres an Herrn Debitorem abliefern soll:)

II. Entsaget Herr Creditor und Pfandinhaber auf alle remission sowohl der gewöhnlichen als der ungewöhnlichsten Fälle, die gänzliche Kriegsverheerung allein ausgenommen, wesfalls dasjenige zu gute kommen soll, was denen Pächtern zu gute kommen wird.

III. Verspricht Herr Creditor das Guth und dessen Zubehörungen pfleglich zu benützen, in solcher Absicht die in der Beschreibung und Anschlage bemerkte Gerechtsame sorgfältigst zu concurriren, die Unterthanen aber mit neuen Diensten oder Abgaben nicht zu beschwehren; die Ländereyen in guter Cultur zu erhalten; die Gräben zu Ableitung des Wassers gehörig aufzuräumen; die Zäune und Befriedigungen auf seine Kosten in gutem Stande zu erhalten; in denen letzten Pfandjahren keinen Mist oder Stroh zu verkaufen; auf die Gränzen und Markungen nach der Guthsbeschreibung sorgfältige Acht zu haben; die Jagd nicht anders als durch die vom Herrn Debitore bestellte und verpflichtete Jäger exerciren zu lassen;

sen; jährlich nicht mehr als 50 Klafter Brennholz und zwar nach der Anweisung des in des Herrn Debitoris Pflichten stehenden Försters zu schlagen, von Nutzholze aber nichts ohne des Herrn Debitoris Einwilligung zu fällen, und überhaupt in allen Stücken die Pflichten eines guten Hausvaters zu beobachten.

IV. Ist dieser Pfandt-Contract auf 20 nach einander folgende Jahre gestellet und gerichtet, welche a dato angehen, und bis auf Iacobi 1783 dauern, und gleichwie solchemnach die ganze diesjährige Heuerndte und die Früchte auf dem Felde, wie auch die gebracketen Felder dem Herrn Creditori überliefert werden, also verspricht derselbe alles in diesem Zustande nach Ablauf der 20 Pfandtjahre wieder zu liefern; als binnen welchen keine reuicion oder Aufkündigung des Capitals, respectiue, Stattfinden soll; dahingegen muß vor Ablauf der 20 Jahre ein Jahr vorher, mithin vor Iacobi 1782, die Aufkündigung dieses Pfandt-Contracts geschehen, wiedrigensfalls wird derselbe auf ander.weite zwanzig Jahre, von Iacobi 1783. anzurechnen, auf die vorbemel deten Conditionen continuiret, gestalten auch der Durchlauchtigste dominus directus und die Herrn Agnaten den Herrn Creditorem ruhig bey diesem Pfandt-Contract zu lassen versprechen, falls das Lehn Höchstdenenselfen und ihnen respectiue zufallen sollte.

V. Entsaget Herr Creditor allen wegen einiger meliorationen zu machenden Ansprüchen, und ist desfalls vielmehr festgesetzt, daß Herr Creditor die kleinen Reparationen aus seinen Mitteln ohnentgeltlich stehen, einen jeden grösseren Bau oder Verbesserung aber nicht anders als durch den Herrn Debitorem verrichten lassen will, wesfalls denn jener zeitige Anzeige zu thun hat, damit die nöthige Verfügung getroffen werden könne.

VI. Nach geendigtem Pfand-Contracterstatet Herr Debitor die vorgeschossene zehn tausend Reichsthaler in gleichmäßiger Münz-Sorte und liefert sodann das Guth cum pertinentiis in dem Stande, wie er solches erhalten, wiederum zurück, ersetzt anbey allen durch sein oder der seiniggen Verschulden zugefügten Schaden, dergestalt, daß blos die casus fortuiti ausgenommen bleiben, und Herr Creditor nur für diese zu haften nicht verbunden.

VII. Gleichwie aber das Guth samt Zubehörungen nach einem genauen Uberschlage vor diese 600 Rthlr. dem Herrn Creditori zum niebahren Gebrauch überlassen worden, und selbiges daher ein mehreres nicht ertragen kan, selbiges auch vorhin vor ein geringeres quantum verpachtet gewesen, mithin Herr Creditor so wenig gegenwärtig eine usurariam prauitatem exerciret, als wenig selbige in Zukunft zu gedenken, falls etwa die Land-Güther in der Pacht steigen sollten;

ten; als renunciiret Herr Debitor ausdrücklich aller liquidation wegen übermäßig gehobener Zinsen.

VIII. Behält sich Herr Debitor das *Ius patronatus*, Sitz und Stimme auf dem Landtage, Bestellung und Absetzung der Bedienten, und mit einem Worte dasjenige, worauf im Anschlage keine Absicht genommen, bevor; gleichwie auch Herr Creditor keinen die Gerechtsame des Guths und dessen Grundstücke betreffenden Rechtsstreit vor sich ohne Zuthun des Herrn Debitoris führen, wiedrigenfalls vor allen daraus entspringenden Schaden haften soll.

Gleichwie nun alles dieses wissentlich und wohlbedächtlich also verabredet, also versprechen auch beyde Theile diesen Contract ohne alle Einwendung in Erfüllung zu bringen, und selbigen zu mehrerer Besthaltung sowohl dem Durchlachtigsten Lehnherrn als auch der Fürstl. Canzley zu N. als dem *foro reali privilegiato* zur Confirmation auf Kosten des Debitoris zu überreichen. So geschehen x.



TITVLVS VII.

DE

LITERARVM OBLIGATIONE.

§. 215.

De Literarum obligatione antiqua et Iustiniana.

L iterarum obligatio ad contractus stricti Iuris ante tempora Iustiniani pertinuit, et perficiebatur mediante scriptura solenni, i. e. stipulatione inserta, hoc modo: LVCIVS TITIVS SCRIPSI, ME ACCEPISSE A PVBLIO MAEVIO QVINDECIM MVTVA NVMERATA MIHI DE DOMO, ET HAEC QVINDECIM PROBA RECTE DARI CALEND. FVTVRIS, STIPVLATVS EST PVBLIVS MAEVIVS SPOPONDI EGO LVCIVS TITIVS (a). Generali nomine *contractus nominum* (b) vocatur (c). Nomina autem contrahebantur vel *de mensa* argentariorum (d) vel *de domo etcista* (e) ab alio scilicet quam argentario. Non solum mutuum, sed quamlibet aliam causam debendi in hunc stricti Iuris contractum, mediante nouatione (f) transmutari posse, indubium est. (§. 21.) Sed hic contractus iam tempore Iustiniani ab vsu recessit, proinde etiam in Legibus Pandectarum vix mentio eiusdem occurrit, ex ipsius Imperatoris iussione, ex qua obsoleta a compilatoribus Pan-

Pandectarum omittenda fuere. In locum huius literarum obligationis Nomotheta aliam analogam substituit, quae tamen non contractum stricti Iuris, sed tantummodo praescriptionem exceptionis non numeratae pecuniae constituit, (§. 21. in fin. §. 173.)

a) L. 40. D. de R. C. Hoc forsati vnicum scripturae solennis exemplum est, quod in Iure nostro occurrit, quod reperisse volupe est THEOPHILI enim formula, loco infra citato obuia genuina viris doctis visa non fuit.

b) Inde *nominum contractus* vocabatur, quia titulos siue nomina debitorum Calendariis perscribi solitum erat, teste BRISSONIO de form. L. VI. n. 112, non, uti RAEVARD. L. 3. c. 1. interpretatur: quia testium signatorum nomina in ipsis chirographi tabulis exprimerentur.

c) §. vn. I. de lit. obligat.

d) Argentarii et Numularii munus publica fide, acceptorum et expensorum ratione, inniteba-

tur. L. 24. §. 2. D. de reb. aut. iud. possid. Tradebantur pecuniae vel custodiae vel foenoris causa, eodem fere modo uti hodie bey der Banco. Ex hac ratione iam plana sunt verba CAII et THEOPHILE locis inferius citatis. Plura legere cupientem de mensis argentariorum ablego ad BRISSONIVM de V. S. vocabulis: *Argentarii mensa*. SALMASIVM de foenore Trapezitico. GRONOV. obs. L. IV. c. 24. SIGONIVM de antiquo Iure pop. Rom. L. 2. c. II.

e) cit. L. 40. coll. cum L. 26. D. de pec. constit.

f) *Theophili* Paraphrasis Instit. L. III. tit. 22. *Caii* Inst. Lib. II. Tit. IX. §. 12. et *Schulting* in Iurisprud. Anteiust. ad eund. loc. p. m. 160.

TITVLVS VIII.

DE

CAMBIO.

§. 216.

De speciebus et natura cambii.

Missa literarum obligatione Romana, ad negotium cambiabile (*a*), recentioris aevi institutum, in solo italico natum (*b*), progredior. Cambium a cambiare, quod idem est, ac permutare, originem ducit, Cambium duplex est, 1) *traiecitium, locale, rectum, reale, mercantile, trassatum, förmlicher Wechsel*; 2) *obliquum, siccum, proprium* inde vocatum, quia subscribens ipse ad soluendum se obligat. Siccum commerciorum nullam ex regula habet rationem, sed obligationi vulgari accedit, et passim expresse interdictum est. *Cambium maritimum* nomine tantummodo affine et supra iam abunde a nobis explicatum est. (§. 182.) Cambium *rectum* nihil aliud est, quam contractus literalis, quo aliquis certam summam pecuniae, ab alio praecise, et sub obligatione arresti personalis soluendam redemit. *Cambium* vero *obliquum* est: contractus literalis, accessoriae qualitatis, quo inter creditorem et debitorem

tozem conuenit, de debito iam constituto, facta circa modum obligandi nouatione, ad instar debiti cambialis soluendo. Mirifice desudarunt interpretes in contractus, de quo dicimus, specie ad modum contractuum romanorum determinanda; sed incassum, cum hoc institutum, Romanis plane incognitum, secundum contractuum romanorum decempedam haud satis apte aestimetur. Ante omnia cambium rectum, ab obliquo secernendum. Hoc nouum contractum non constituit, sed prior obligatio v. g. mutui, locati, venditi in obligationem paratissimae executionis, cambialis scilicet, mutatur. Si vero egregie falluntur, qui cambium rectum, quod ex pluribus conflatum est negotiis, vno nomine: contractum *do vt des*, appellare non dubitant, cum poenitentiae, actionisque in factum idea, minime huc quadret. *Assignationem*, non quidem vulgarem sed *cambialem* subesse tunc verum omnino est, quando trassatus trassanti summam cambii debet. Pro *emissione nominis* vero vel ideo simpliciter reputari nequit, quia bonitas nominis sua natura in cambio requiratur; Lex Anastasiana exulet, et remittens parum cordi atque curae habeat, an trassatus aliquid debeat, an minus, proinde intentio principalis partium non ad nomen transferendum, sed ad solutionem die dicto praecise faciendam est directa. Rectius diuersa negotia seiunguntur. I) Negotium inter remittentem

tentem et trassantem est *peculiaris species conventionis*, quae nullam cum romanis institutis similitudinem habet. II) Inter acceptantem vero et praesentantem *constitutum debiti vel proprii vel alieni* inicitur, non expromissio, quia trassans ex nexu non dimittitur. Cambium denique est vel: *nundinale*, (*feriarum, regulare*) vel *platearum*, (*irregulare*). Prius vel in ipsis nundinis conficitur, vel solutio promittitur, posterius terminum solutionis alium, quam ferias nundinales habet.

a) Haud parum similitudinis huius cum obligatione obstagiali intercedit, et obstagium necessarium satis commode appellari poterit,

b) Diuersas sententias circa originem cambiorum recenset SIEGEL in der Einleitung zum Wechselrecht, im Vorberichte,

§. 217.

De principio cognoscendi.

Ius cambiorum propriis suis constat principiis, nec Ius Romanum aliter quam summa cum praecautione in auxilium vocari potest. Lex cambialis vniuersalis Imperii deficit, praeterquam quod commerciorum causa per Rec. Imp. de 1654. §. als auch 170. parata executio 24 horarum vel paucorum dierum introducta et appellatio inadmissibilis declarata sit, quod aequae de cambiis propriis quam trassatis ita accipiendum.

piendum. Proinde omnis res redit ad Leges et consuetudines cambiales speciales, quae tamen de territorio ad territorium non trahendae; nec magis tutum est, ex conuenientia plurium ordinationum regulam conficere, cum semper argumentum a diuersis ad diuersa, vel aequè viciosum: a particulari ad vniuersale ducatur. Tutius itaque est, naturam cambii ex naturalibus principiis eruere, et singulis locis iura cambialia domestica scripta vel recepta in auxilium vocare (a). Passim cambialis obligatio in vniuersum sublata est; tunc literae cambiales, ceteris paribus, tantummodo vim instrumenti garentigionati ad effectum processus executiui habent, etiamsi literae cambiales a debitore in loco, vbi Ius cambiale viget, datae fuerint. Quodsi tamen debitor in loco isto contractus inueniatur, vel bona ibidem habeat, cambialem contra eundem actionem moueri posse, indubium est.

a) Diu fluctuauit, an ordinationes cambiales tantum citarem, an ipsa verba adiicerem. Illud parum vtilitatis habere inueniebam, hoc, si omnes ordinationes ita exceptas dare voluiffem, nimis longum fuisset. Cum autem cuilibet SIEGELII Corpus Iuris cambialis ad manus fit, lectorem ad Ius cambiale patrium ablego.

§. 218.

De Personis.

Cum obligatio cambialis simul obligationem ad carceres contineat, ista detentio vero *militem, clericum, studiosos*, suis officiis detrahat, sæpissime his personis interdictum inuenimus, cambialem constituere obligationem, vel saltem cambium effectum arresti personalis non habet. *Foeminis* idem interdictum ob verecundiam sexus, quamuis passim cum Curatore admittantur, vel tantummodo effectus arresti personalis cesset, nisi sit mulier mercatrix. De *minoribus* distinguunt, an mercator et eius ætatis sit, quam Lex specialis requirit, vel cum Curatore cambialem contraxerit obligationem. Iuramentum minoris in cambio passim nihil operatur. *Filiifamilias* in patria potestate constituti, mutuum sub specie cambii proprii, nisi mercaturam exerçant, contrahere prohibentur, etiam sine lege expressa ex iure communi. *Corpora et collegia* quomodo se ad carceres obstringere queant, haud cogitari potest, cum nec per custodiam vnus vel alterius membri adigi queant, ad soluendum. *Mandatarii* propter summum, quod hunc contractum comitatur praeiudicium, et fortunæ et honoris, imo corporis, non nisi specialissimo ex mandato cambium concludunt. De *instituto* eadem obtinent, tam quoad cambii constitutionem quam

acce

acceptationem. *Magister nauis* cambium maritimum, quatenus contrahere valeat, supra (§. 182.) demonstratum dedimus. Rectae omnino conuenit rationi, quod *rustici*, qui ex regula facile laqueis Legum, simplicitate sua, irretiri possunt, nisi commercia agant, vel maiorem locationem teneant, cambium contrahere nequeant, quod maxime in iis territoriis locum sibi vindicat, ubi sub poena nullitatis interdictum est, ne rustici contractus alicuius momenti priuatim concludant. Cambium autem iudicialiter praeuia causae cognitione cum rusticis initum, nisi rustici in totum ab hoc negotio arceantur, subsistit. *Literarum imperiti* non nisi iudicialiter cambia contrahunt. Passim etiam praeter rusticos *denen geringen schlechten Bürgern* cambia propria interdicta sunt, passim opificibus tantummodo cambia trassata, quae lura in tantum variant, ut certi aliquid in vniuersum stabiliri nequeat. Hisce generaliter de personis praemissis, iam seorsim de cambio trassato et proprio agendum est, quae admodum diuersam naturam habent, ut difficile imo periculosum fit, lura vnius negotii ad alterum trahere.

§. 219.

A) *De cambio trassato*, (mercantili, locali, traiectilis, förmlicher Wechsel)

a) *de negotio inter remittentem et trassantem.*

Qui pecuniam alibi ipse accipere vel alii solvere cupit, saepe praecipit, vel periculi, quod metuitur, vel monetae causa, ut literis hoc potius quam per ipsius pecuniae transuersionem hoc fiat, id quod mercatoribus quotidie obuenit; praeterea vero peregre euntibus admodum gratum est. In emporiis maioribus his negotiis conciliandis modico praemio (Courtage, Senfale, appellatum) operam dant proxenetae, pararii, die Mäcker, qui publica fide muniti in libros gesta ad plenae fidei effectum referunt. Quod si occasio cambiandi existat, is, qui ut sibi vel alii solvatur, cupit (REMITTENS, NUMERANS, der Herr des Wechsels vocatus) cum eo transigit, qui solutionem alio loco faciendam efficere debet (TRASSANS der Aussteller des Wechsels) de pretio cambii, id quod variat a) nach dem Fallen und Steigen der auswärtigen Münze; b) nach der Gefahr, welcher der Remittens dadurch überhoben wird; c) Nach der prompten oder länger hinausgesetzten Bezahlung. In hoc pretio, cum traiectitiam pecuniam interdum imitetur, et semper incertam aestimationem habet, nulla attenditur laesio. Pretium
an

an a remittente Trassanti solutum sit, an vero hic fidem de pretio habuerit, nihil interest. De hoc, si conuenerint, trassans literas dat cambiales, in quibus alicui (qui Trassatus Auszahler vocatur) committit, vt Remittenti, vel cui iusserit, (Herrn N. oder auf dessen Ordre) soluat summam conuentam tempore dicto ee nummis conuentis. Si literarum cambialium vnum tantummodo exhibetur exemplar, ita sonant: Auf diesen meinen Sola Wechsel etc. Sed *Remittens* interdum, metu amissionis, plures litteras cambiales sibi dari curat, quae hunc in modum, ne saepius pecunia exigatur, concinnantur. Auf diesen meinen Prima Wechsel secunda und tertia unbezahlt etc. Auf diesen meinen Secunda-Wechsel, prima und tertia unbezahlt etc. Auf diesen meinen Tertia-Wechsel, prima und secunda unbezahlt etc. Trassans simul trassatum literis specialibus (Avis-Brief) certiozem reddit; futurum esse, vt litterae cambiales, quarum tenor breuibus exponitur, ipsi exhibeantur, rogatque, vt iis morem gerat (den Wechsel zu honoriren.) Hisce literis opus non est, si trassans persuasus est, trassatum pecuniam in promptu habere, eumque literis cambialibus procul dubio satisfacturum, proinde hae literae minime ad essentiam negotii cambialis pertinent.

§. 220.

b) *De literarum cambialium tressatarum forma essentiali et accidentali.*

Ex idea contractus literalis prona est conclusio, scripturam hic desiderari non ad probationem sed ad essentiam, proinde cambialis actio deficit, quamvis alio modo liquidissime probari possit cambium oretenus contractum, nisi quod passim rigor executionis cambialis admittatur, si literi cambialibus amissis, debitor cambium sufficienter consistatur. Interdum charta signata vel sub mulcta, vel, quod absolum duritiam sapit, sub poena nullitatis requiritur. Charta blanca ex regula vix ac ne vix quidem admittenda, propter gravitatem negotii. Quae cum ita sint, forma harum literarum his absolvitur requisitis partim essentialibus partim accidentalibus; I) *Dies et consul ponatur in fronte*; quamvis cambium non vitiet, si in ima parte appositum fuerit. Interdum summa eodem loco cifris exprimitur, saepe etiam Deus inuocatur, quod utrumque potius ad stylum mercatorium, quam ad essentiam cambii pertinet. II) *Expressa CAMBI mentio fiat*, Auf diesen meinen Sola Wechsel etc. - Prima Wechsel - - Secunda Wechsel, prima unbezahlt etc. cum strictae interpretationis sit hic contractus, nec ubique sufficiunt verba: Nach Wechsel Recht. Cambium tamen inutile, modo caetera

ra sint paria, effectum instrumenti guarantee-
nati sortitur. III) *Mandatum soluendi ad
trassatum directum exprimatur* (zähle Herr
N. zu N.). IV) *Nomen remittentis inseratur*
(an Herrn N.) Verba vero adici solita: oder
Dessen *Ordre*, essentiam non tangunt, cum ni-
hil a lare communi deuium obtineat, si remit-
tens per procuratorem summam cambii exige-
re, vel ius suum alteri cedere velit. V) *Sum-
mae et generis monetae, specifica fiat mentio,
et quidem non cifris, sed literis*, (die Summe
von tausend Reichsthaler in vollwichtigen hollän-
dischen Ducaten à vier Gulden.) Extra contex-
tum, vel in fronte vel in fine ad latus sinistrum,
summa cifris exprimitur. VI) *Terminus solu-
tionis constituatur* vel 1) in nächstkünftiger
Ostermesse; quale cambium inde speciale no-
men: *Messwechsel* cambium regulare sortitur;
vel 2) nach Sicht i. e. statim post praesentatio-
nem cambii 3) innerhalb eines Monaths a dato vel
4) à usò (mezzo usò, doppio usò i. e. binnen
der an dem Orte zu Bezahlung eines Wechsels
festgesetzten ordentlichen Frist - - - binnen halber
gewöhnlichen Frist - - - binnen doppelter gewöhn-
lichen Frist). VI) *Vt valuta* i. e. satisfactio
trassanti praestita, *in cambio trassato* exprima-
tur, minime necessarium est, cum trassati nihil
inter sit, an trassanti pretium cambiale solutum
sit, nec ne, et exceptio non numeratae pecu-
niae per se exulet. Solent vero in cambio tras-
sato,

fato, de quo hic loquimur, sub finem adijci clausulae: vel 1) und stelle es a Conto, i. e. quod trassatus summam extolutam cum modico lucro (Wechsel-Provision, Wechsel-Agio) ad rationes trassantis referat; vel 2) es soll mir validiren, quae idem significat; vel 3) es soll mir gute Zahlung seyn, quod delegationem denotat, ut nempe trassans, qua creditor, trassatum, qua debitorem, liberet ab obligatione, tempore cambii iam existente. Iuramentum non nisi temere et in vanum adijcitur. VII) Tandem *subscribatur nomen trassantis proprium* (et quod consultum,) *appellativum literis integralibus*, adnexo simul monogrammate, ductibus consuetis (Firma mit dem gewöhnlichen Handtzeichen). Non vero sufficiunt signa crucis l. sigillum absque subscriptione, quae certitudinem scripturae cambialis non efficiunt. Sigillum non ubique necessarium est, Mira est hac in re mercatorum facilitas, quod fortunas suas eiusmodi chartulae privatae absque vilo testimonio publico committant, cum tamen nihil facilius sit, quam adulteratio manuum, absque vero impensis et incommodis cambio fides publica conciliari, et sic fraudis periculum averti possit. Hisce literis cambialibus remittenti, vel soluto pretio vel fide habita, semel traditis, a trassante frustra repetuntur, vel reuocantur, nisi traditio sub conditione: statim soluendi pretii, facta vel alia conditio apposita sit. Singulare

gulare est, quod passim quaelibet schedula, causam debendi et summam continens, mercatori a mercatore super mercibus creditis data, effectum cambio haud dissimilem producat.

N. den 16ten Aug. 1763.

Auf diesen meinen Sola-Wechsel zahlen Herr N in N. an Herrn N. oder dessen Ordre, vier Wochen nach Sicht (oder à viso vel à mezzo viso) die Summe von 1000 Rthl. schreibe ein tausend Reichsthaler in zweyhundert Stück alten vollwichtigen Luisd'or. Es soll mir validiren (oder und stelle es mir a conto.)

Andreas N.

1000 Rthl. in
Luisd'or.

§. 221.

- c) *De iis, quae literas cambii sequuntur.*
 1) *De cessione cambii mediante indossamento et giro, item, de exactione cambii per procuratorem.*

Literis hisce cambialibus remittenti (dem Herrn des Wechsels) ita traditis, hic vel ipse vel pro-

procurator easdem praesentat, quod stilo mercatorio italice vocatur: *pro cura*; et ita brevissimis exprimitur: vor mich an Herrn N., es soll mir validiren (es soll mir gute Zahlung seyn) N. den 29ten Oct. 1762. vel cambium, ante lapsum termini solutionis in alium mediante cessione transfert, et tunc haec cessio dorso eiusdem inscribitur: Vor mich an Herrn N.; Valutam von selbigem erhalten. N den 29ten Oct. 1762. apposita subscriptione cedentis, quod *indossamentum*, eiusmodi cambium vero *indossatum* vocatur, et cedens speciali nomine *indossans* cessionarius vero *indossatus* vocatur. Indossamentum *in bianco* est quasi charta blanca ad indossandum, vbi scilicet nomen indossatarii non exprimitur, sed spatium relinquitur, quod in plurimis ordinationibus prohabitu est. Quodsi indossatus rursus alteri cedat, et sic porro, hoc *cambium in giro* (i. e. circulo) ein girirter Wechsel vocatur. In hisce casibus quilibet contra auctorem suum cambialiter agit, si trassatus summam cambii solvere detrectet. Cum autem, facta recusatione, non possint non multiplicatae oriri litis, passim hoc indossamentum ad certum numerum indossantium est restrictum. Indossatarius legitimationem ad causam solo hoc indossamento, rite concepto, peragit, et licet dubiis quibusdam haec indossatio prematur, attamen protestatio ipsi conceditur, vel acceptans, pro diuersitate circumstantiarum

ad

ad deponendam pecuniam cogitur. Indossatio Christiani in Iudaeum et vice versa, non obstante Lege Imperii, de prohibita eiusmodi cessione; quotidiano vtu comprobatur.

§. 222.

2) *De praesentatione literarum cambialium.*

Praesentatio Cambii fit a remittente, eiusque mandatario vel a cessionario remittentis (indossato scil.) qui nunc novum *praesentantis* nomen induit. Haec praesentatio fieri debet 1) intra spatium praescriptioni cambii dictum, quod admodum variat. 2) Tempestive, neque tardius, neque citius, quam per ordinationes speciales par est, et dies solutionis a praesentante non nisi suo periculo prorogatur, ita ut si damnum inde sentiat, contra trassantem agere nequeat. 3) Ipsi trassato, non eius familiae vel famulitio, excepta vxore communem negotiationem exercente; Institori vero, secundum Legem praepositionis recte fit.

§. 223.

3) *De acceptatione literarum cambial.*

Literis cambialibus ita rite praesentatis, trassatus vel iisdem morem gerere expresse promittit, et tunc novum respectu praesentantis nomen,

men, *acceptantis* scil. fortitur, vel solutionem denegat, tacita acceptatione nec non mutatione voluntatis exclusa, quod adeo verum, ut neque error in acceptatione attendatur, neque lapsus bonorum, quem trassans interim forte passus est, excuset. Hanc acceptationem ipsis literis cambialibus brevissimis in dorso cambii exprimit, addito die et consule et subscriptione nominis, hac formula: Ich acceptire den Wechsel und verspreche zu bestimmter Zeit richtige Zahlung. N. den etc.

N. Caius,

quamvis et alia verba aequipollentia, modo categoricam acceptationem contineant, idem praesentent. Acceptatio regulariter ad totam summam dirigi debet: nisi praesentans particularem solutionem ratam habeat, quo casu tamen de summa non soluta protestationem interponere debet, Per eandem autem cambii acceptationem acceptans quasi in locum trassantis, cambialiter obligati, absque tamen novatione, transit, et inde ab hoc momento, praesentantis intuitu, debitor cambialis constituitur, et vel statim in ipso die solutioni praestituto, vel intra dies moratorios (*Respit-Tage*, non *Respect-Tage*) fidem datam liberare tenetur. Facta vero debita solutione, quam praesentans in ipsa cambii schedula paucis testatur, trassatus, qui trassanti nihil debet, contra hunc, trassan-

trassantem scilicet, ex eodem cambio ad summam solutam, ad premium cambii, vsuras morae et expensas actione cambiali agit; succedit enim in locum remittentis per tacitam emtionem huius nominis, hac tamen cum differentia, quod trassato contra trassantem agenti exceptiones illae non obstant, quas trassans remittenti opponere potuisset, si hic contra trassantem actionem mouisset, quia magis fidem trassantis, quam praesentantis secutus est, quod in fauorem commerciorum videtur introductum. Perinde autem est, an pecunia numerata, an vero alio modo praesentanti satisfactio fiat v. g. per scontrationem i. e. compensationem, mercium traditionem etc. Praeter memoratos effectus, cambii acceptatio legitima, vitia cambii excludit. Quodsi vero, sprete acceptatione legitima, nummi non soluantur, praesentans tempore legitimo protestationem interponere debet; tunc vero eidem conceditur electio, vtrum contra acceptantem, an vero contra trassantem cambialiter agere velit. Ridentum est requisitum quarundam ordinationum cambialium, quod Iudaeus acceptans Christiano in aedibus summam cambii offerre teneatur.

§. 224.

4) *De recusatione literarum cambial.*

Quodsi trassatus solutionem cambii denegat, quia vel literas auisationis non acceperit, vel quia trassanti nihil debeat, nihilque negotii eidem cum illo intercedat, ideoque se fidei trassantis committere nolit, praesentanti, vel adductis rationibus specificis, vel iis omissis et sic simpliciter, solutionem denegare debet. Recusatio cambii quidem trassantem damno et iniuria afficit, sed trassatus hic suo iure utitur. Trassatus tantummodo in casibus exceptis trassanti ad interesse tenetur: 1) si tantum debeat, quantum summa cambii continet, diesque solutionis huius debiti venerit; 2) si ad voluntatem trassati trassa facta sit; 3) si trassatus aliunde satis securus sit. Denegatione facta, praesentans confestim per Notarium publicum, absque etiam testibus, iterum cambium solenniter, sub iactura iuris cambialis, offerre opus habet, qui recusationem ipsissimis verbis annotat, et desuper instrumentum protestationis conficit, quod propter periculum in mora etiam die feriato peragi potest. Instrumentum protestationis, praeter plenissimam praesentationis historiam, etiam ipsissima verba responsionalia trassati continere debet. Hoc instrumentum protestationis praesentans in proximo postae abientis die trassanti transmittere sibi que dam-
norum

norum et interesse restitutionem referuare debet. Saepe tamen contingit, quod tertius literas cambiales *in honorem literarum cambialium* (in honore di lettera) acceptet, qui ex acceptance categorica aequae firmiter, vti quidem ipse trassatus obligatur, et trassantem cambialiter sibi rursus obligatum reddit. Attamen etiam hoc casu protestari, instrumentumque protestationis trassanti transmittere debet remittens, etiamsi vel maxime nullum exinde damnum passus fuerit, *partim*, quo trassans, cuius fides, (quam maximi aestimant mercatores,) per iniustam forte cambii recusationem laesa est, contra trassatum ceteris paribus, iniuriarum vel ad interesse agere queat, non quidem cambialiter, sed ordinario modo; *partim* quo acceptans contra trassantem actionem cambialem mouere valeat. Remittens vero, nisi satis a trassato eidem fiat, contra trassantem actione cambiali agit ad pretium cambii, impensas praesentationis et protestationis, nec non ad omne id, quod eius interest, solutionem cambii factam non esse, experitur. Quodsi trassatus in ipsa praesentatione cambium recusauerit, in die vero solutioni dicto solutionem adhuc realiter offerat, remittens oblatam pecuniam, nonnisi restitutus simul impensis protestationis etc., accipere tenetur.

§. 225.

B) *De cambio obliquo (sicco, eigenen Wechsel.)*

Alia plane sunt Iura cambii obliqui, de quo nunc *separatim* dicere ordo suadet. Introducto cambio, quod commerciorum rationem habet, creditores prouidi annisi sunt, eandem paratissimam executionem creditis suis ex quolibet titulo oriundis conciliare. Mediante itaque nouatione, circa modum obligandi, super mutua pecunia, aliisque debitis pecuniariis, cambiales literas sibi dari effecerunt, maxime, vsurarum bono odore etiam allekti, in aliis contractibus olim non permissarum. Inde est, quod Pius IV. anno 1564; Pius V. vero anno 1571. cambium de quo agimus, prohibuerint, quod Ius plures Ordinationes cambiales reperierunt; plurimis vero aliis ordinationibus hocce cambium admissum, vel ipso vsu comprobatum est. De personis hic praeterea, quae superius (§. 218.) dicta sunt, nihil attinet dicere. Personae contrahentes peculiaria nomina hic non sortiuntur, sed nomen debitoris vel respectiue creditoris retinent.

Formular.

N. den 16ten Aug. 1763.

Auf diesen meinen Wechsel zahle ich an Herrn N. oder dessen Ordre heute über ein Jahr die Summe

Summe von 1000 Rthlr., schreibe ein tausend Rthalern in zwey hundert Stück alten vollwichtigen Louisd'or mit funfzig Rthalern Zinsen; Valutam habe baar (oder durch Waaren; oder durch rückständige Pachtgeelder etc.) richtig erhalten (oder des Werths des Wechsels bin ich wohl vergnügt) leiste zur bestimmten Zeit, unter Verpfändung aller meiner Haabe und Güther richtige Zahlung, und nehme Gott zu Hülfe.

N.

1000 Rthl. in Louisd'or
an mich selbst.

§. 226.

De Obiecto.

Cambium, de quo quaeritur, sicut cambium trassatum, pecuniam numeratam pro obiecto habet, exclusa omni alia re fungibili. Cum vero cambium siccum accessoriam tantummodo obligationem constituat, requiritur, vt obligatio principalis vera, legitima et quidem vnilateralis

teralis antecedit, bilateralis enim aliter ad effectum cambialis actionis non sufficit, quam si in ipso libello implementum aliunde, quam per cambium liquido probetur. Inde etiam est, quod valutae specifica expressio ad hocce cambium necessario requiratur, quae in cambio trassato praeter rem allegatur. (221.) Hic enim scribens ipse debitor est et creditor instrumentum cambiale ad fundandam actionem producit; ibi vero scribens est mandator, et possessor cambii tertius, qui cum trassato nihil negotii habet ante acceptationem. Valutae non in folle: Valutam habe wohl erhalten; bin des Werthes wohl vergnügt, sed specificae mentio est facienda: Valutam habe haer empfangen, quod mutuum significat vel: der Valutae bin durch Wahren (quod emtionem venditionem prodit) wohl vergnügt. Probe itaque notandum, valutam nihil aliud esse, quam ipsam causam debendi, quae in omnibus instrumentis desideratur, in quibus aliquis se debitorem constituere intendit, proinde valutae expressio specialis cambii proprii indolem singularem non efficit.

§. 227.

De termino solutionis,

Solet terminus solutionis hic laxior, quam quidem in cambio trassato, plurium nimirum
men-

mensium l. integri anni adiici; Auf diesen meinen Wechsel zahle ich innerhalb 6 Monath à dato etc. (in nächstkommender Ostermesse.) Nec minus vsurarum inseritur mentio, quae in cambio trassato plane exulant. Hypothecae denique et fideiussiones, si quae in maiorem cambii efficaciam conuentae fuerint, adiiciuntur, quae in cambio trassato, cum superfluum efficiant cautelam, rarius inueniuntur. Hypothecarum constitutiones eo minus utilitatem spondent, cum hypothecae rerum immobilium priuatae, secundum Ius hodiernum plurimarum prouinciarum, non nisi accedente confirmatione iudiciali robur accipiant; (Iurispr. extraiud. §. 24.) Termino solutionis elapso, regulariter praesentatio, acceptatio et protestatio, plane non obtinent in hac cambii specie; sed cum dies interpellet pro homine et debitum adsit iam constitutum, non de nouo per acceptationem constituendum, (§. 223.) sufficit terminum praeterlapsum esse, vt statim, absque diebus moratoriis, (d. §.) agi queat cambialiter. Cambium siccum vero quo minus indossari atque vltius cedi (per il giro) queat, nihil impedit; vbi autem indossatio saepius facta fuerit, praesentatio et acceptatio eodem modo, vti quidem in cambio trassato, requiritur.

§. 228.

De effectu cambii.

Effectus cambii consistit 1) in paratissima executione; 2) interdum in praelatione, quae tamen sine lege non competit, et pro diuersitate ordinationum admodum variat.

§. 229.

De modis, quibus cambium dissoluitur.

Corruit negotium cambiale ex defectu essentialium requisitorum, in anterioribus expositorum, et quidem ex *tunc*, non ex *nunc*. Deinde cambium Iure subsistens tollitur: 1) *mutuo dissensu*, 2) *solutione*, 3) *alia quacunque satisfactione*, v. g. scontratione i. e. compensatione, 4) *praescriptione* aliquot septimanarum secundum diuersitatem Ordinationum a die solutionis l. conuento, l. legali l. prorogato corrente, salua tamen actione ordinaria. Nec indistincte, quae de praescriptione cambii dicta sunt, ad cambia propria trahenda, in quibus, licet indossata fuerint, praescriptio annalis obtinet, ita vt passim post tempus determinatum nequidem vim chirographi habeat. Porro praescriptio cambii trassati tantummodo intelligenda de actione contra acceptantem, non de ea quae contra trassantem vel indossantem instituitur. 5) *Conditione militari* l. clericali, quam debi-

debitor cambialis ex post induit, non autem conditione rurali, praesupposita nempe Lege prohibitiua absoluta, ne istae personae cambium contrahere valeant.

§. 230.

De processu cambiali.

a) *De Iudicio.*

Processus cambialis cum ipsa cambii natura adeo est coniunctus, ut vitio connexionis mihi verti non potuerit, quod eiusdem naturam breviter, quantum fieri potest, hic subiungam. Primum est, ut de Iudicio videamus. Passim caussae cambii trassati, non cambii sicci, ad Iudicium speciale (*Wechsel-Gerichte*) alibi etiam ad Iudicia mercantilia (*Handels-Gerichte*) pertinent. Speciatim de cambiis regularibus siue nundinalibus, (*Mess-Wechsel*) notandum, quod quilibet, si ibi inueniatur, ad Iudicium vocari possit, et non attenta exceptione: domum revocandi actionem, l. incompetentis Iudicis, respondere teneatur, cum secundum ius commune vel ad forum contractus, vel ad forum domicilii, vel denique personale privilegiatum reus trahendus sit. Interdum caussis debiti liquidi vulgaribus in genere forum speciale est assignatum, quod electivae cum foro ordinario concurrat. Interim non ubique solennis processus instituitur, sed vel per arbitrium vel per

amicabilem compositionem res dirimitur. Solent etiam in causis cambialibus informationes mercatorum adhiberi, quorum opinionem, modo fundata sit, Iudex sequitur.

§. 231.

b) *De actione cambiali.*

Actio cambialis non vna est; in cambio trafato remittens contra trafantem actione praescriptis verbis, (§. 216.) praesentans contra acceptantem actione de constituta pecunia; (ib.d.) trafatus contra trafantem actione mandati contraria; (ibid.) indoffatarius contra indoffantem actione praescriptis verbis, interdum actione emti, agit, si nempe vera emtio nominis subfit. Omnes vero hae actiones cambialiter ad effectum paratissimae executionis instituuntur; processus enim non mutat primitiuam ex negotio deriuatam actionem, sed eiusdem tantummodo accessoriam qualitatem constituit. Actio cambialis contra plures in solidum dirigitur, nec beneficium deliberandi vel inuentarii haeredibus competit, maxime inter mercatores. Libellus ita concipitur: 1) Debitum ipsum breuibus exprimitur, cum allegatione literarum cambialium, quae ad minimum in copia adiungendae sunt; quodsi amissae sint literae cambiales, processus cambialis institui nequit, plene vero probato contractu cambiali omnes effectus cambii

bii locum habent; 2) Terminum solutionis, die Verfall-Zeit expirasse, nec debitorem satisfecisse, euincitur; vel si contra trassantem vel indossantem propter recusationem cambii agatur, protestationis sufficiens iniicitur mentio, appositæ simul instrumento protestationis; vel denique, si trassatus contra trassantem agat, cum literis cambialibus apocha remittentis vel indossatarii munitus, simul literæ quifatoriae (der Avis-Brief, vel aliud instrumentum, si quod habeat, producendum, ex quo liquido appareat, quale negotium, quibusue conditionibus, trassantem inter et trassatum initum sit; 3) si quæ dubia adsint, quæ processui cambiali obstare possent, per replicam ipsi libello inferendam, remoueri debent, ne Iudex causam in ordinarium processum ableget; 4) Tandem petendum; ut reus adigatur ad recognoscendum vel iurato diffitendum, facta vero agnitione stante pede sortem vsuras et expensas vel pro diuersitate casus, pretium cambii cum damnis et expensis, vel denique sortem cum præmio conuento vel vsuali soluat, prout remittens, contra trassantem vel trassatum, vel acceptans contra trassantem agat.

§. 232.

c) *De Citatione.*

Libello cambiali ita exhibito, Iudex ante omnia ponderare debet, an processus cambialis

lis in casu proposito locum inueniat. Sin secus; an non saltem literae cambiales eatenus sufficiant vt processus executiuus locum sibi vindicet, qui tunc in locum processus cambialis surrogandus, hac formula: Hiermit wird die von N. Imploranten wieder N. Imploraten allhier übergebene Wechsel-Klage samt Anlage Copey erkannt, und zum rechtlichen Bescheide ertheilet: daß die Klage, immassen sie angebracht keine Statt habe; Nachdemahlen jedoch der angebliche Wechsel als ein Instrumentum garentigionatum angesehen werden kan; als wird terminus zu dessen agnition oder eyndlichen diffession auf den 2c. wird seyn der 2c. beraumet und angefeket, beyde Theile aber Kraft dieses citiret und vorgeladen, besagten Tages Morgens um 10 Uhr in hiesigem Gerichte zu erscheinen, und zwar Implorat um das beygebrachte instrumentum entweder zu agnosciren oder eyndlich zu diffitiren, wiedrigen Falls zu gewärtigen, daß das Instrument in contumaciam vor eingestanden angenommen werde, Implorant aber, wie solches geschehe, mit anzusehen; daneben aber wird dem Imploraten anbefohlen, längstens 8 Tage ante terminum alle seine etwa habende verzögerliche und zerstörliche Schugreden einzubringen, und zugleich die Bescheinigung derselben auf eine in diesem Process zuläßige Art anzutreten; worauf ferner ergeheth W. R. Quod si vero processus cambialis rite institutus sit, vel probabiliter tantum locum habeat, (v. g. si clausula:

sula: nach Wechsel-Recht simplici chirographo inserta fuerit) praefigitur terminus itidem ad agnoscendum vel iurato diffitendum non plurium septimanarum sed aliquot dierum, ab insinuatione computandorum, addita comminatione confessi et conuicti, hoc modo: Hiermit wird N. Imploranten, der von N. Imploraten allhier übergebenen Wechselstlage samt Anlage Copey erkannt, anbey terminus zu agnoscirung oder eydlichen diffitirung des Wechsels auf den dritten Tag nach Empfangung dieses, oder daferne solcher kein Gerichtstag seyn sollte, auf den nächstfolgenden Gerichtstag angefetzt, gestalten beyde Theile, respectiue ad producendum et agnoscendum vel iurato diffitendum citiret werden, und zwar Implorat mit der Verwarnung, daferne er in termino nicht persönlich erscheinen, und den Wechsel weder agnoscircen noch eydlich diffitircen, noch sonst rechtsbeständige exceptiones sofort docircen würde, der Wechsel in contumaciam vor eingestanden und respectiue vor richtig angenommen, mithin Implorat zur stündlichen Bezahlung, mittelst persönlichen Arrests angehalten werden soll. Decretum ꝛ. ꝛ.

§. 233.

d) *De iis, quae fiunt in termino.*

Die praestituto actor vel ipse, vel per procuratorem comparere et archetypum, si antea origina-

ginaliter productum non fuerit, producere debet. Quodsi reus vel plane non vel tantum per procuratorem compareat, actor contumaciam vel plane non vel non legitime comparientis accusare et petere debet, ut cambium pro agnito, debitum vero, pro confessato declaratur, et contra debitorem personale arrestum decernatur, nisi arctior tantummodo citatio in locum huius poenae surrogata sit. Quodsi vero reus legitime compareat, exceptiones quidem dilatorias solennitatem Iudicii concernentes opponere nequit, nihil vero impedit, quominus exceptiones irrecognoscibilitatis opponantur, quae summarie examinandae et per interlocationem confestim, remota appellatione, discutiendae sunt. Regulariter exceptio non numeratae pecuniae exulat, quae passim in cambio proprio admittitur. Exceptiones, quae fauorem debitoris respiciunt, ex regula locum non habent, cum tacite iis renunciatum censeatur per obligationem cambialem. His vel non oppositis, vel legitime reiectis, cambium in originali reo ad statum legendi offertur et vel agnitio vel diffessio stante pede exigitur; utrumque si detrectet, vel categoricam non faciat agnitionem, praeuia accusatione contumaciae cambium pro agnito declaratur. E contrario si agnoscat manum et contenta, exceptiones vero peremptorias opponat illiquidas, actor, ut hae in separatum reiciantur, petit, quod mox decer-

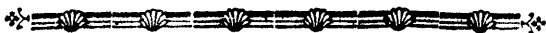
decernitur, praestita tamen cautione iudicati, si actor minus idoneus sit. Exceptionibus stante pede probatis, reus absolvitur; sin secus, sententia condemnatoria in continenti sequitur, transmissione actorum exclusa. Sententia pronunciata, nisi sacculum paratum habeat, custodiae, sumtibus actoris, donec soluat vel fatiscet traditur, imo etiam in bona debitoris executio ad petita actoris decernitur. Iurata vero diffessione oblata et praestita, itidem absolvitur. Cum tamen hoc iuramentum non sit species iuramenti delati, actor succumbens in processu ordinario periurium docere, et sic suum adhuc consequi potest. Actor autem iuratam diffessionem per probationem subscriptionis declinare potest, quo ipso tamen processum cambialem derelinquit, et ad processum ordinarium nunc res redit. Sententia executioni data monetae species vel in literis cambialibus determinata vel ad nummos vsuales (courant) cambium directum est; hoc casu singulae ordinationes inspiciendae sunt circa determinationem monetae.

§. 234.

e) *De remediis suspensivis.*

Remediis suspensivis a debitore interpositis non nisi ad effectum devolutivum conceditur locus. Effectus suspensivus per se remedio tribuitur,

buitur, si creditor se grauatum sentiat, et remedium suspensiuum interponat, cum inadmissibilitas remediorum suspensiuorum in eiusdem fauorem vnice introducta sit, et sic sibi ipsi officiat, si remediis suspensiuis moras iniiciat.



TITVLVS IX.

DE

VERBORVM OBLIGATIONIBVS.

§. 245.

Definitio et diuisiones.

Contractus *verbalis* (a) Romanis est: *contractus accessoriae qualitatis* (b), *stricti iuris* (c), (§. 20.) *quo altero interrogante, altero congruenter respondente* (d), *aliquid promittitur*. Vinculum ciuile olim in solennibus verbis consistebat (e), quae proinde Iure Pandectarum, tanquam forma negotii, absolute et sub poena nullitatis adhibenda erant; Iurevero Codicis quaecunque verba suffecerunt, modo interrogatio et congrua responsio adhibita fuerit (f). Falluntur, qui contractum verbalem vel veterem nominum contractum nihil nisi miserum verborum lusum existimant, quin potius
Romani

Romani nihil magni momenti, nisi per solennia verba pepigerunt, hac quidem ratione, ut quilibet provide et serio, non temere ad conventiones alicuius momenti accederet, nisi strictissimam incurrere velit condemnationem. Re ita ponderata, contractus stricti Iuris, tantum abest, ut vanam solennitatem sapiant, quin potius sagacissimum legislatoriae prudentiae documentum prodant. Stipulationes autem sunt: I. *conventionales* I. *praetoriae*; hae iterum vel *iudiciales*, I. *cautionales* I. *communes* sunt (g). Sed in exponendis his distinctionibus, nec non *stipulationibus servorum*, cum stipulationes hodie non sint in usu, nec servos romanos habemus, propriis autem hominibus ius acquirendi suo modo competat nec per eos omnia acquirantur, non moror.

(a) Ergo surdus vel mutus ab hoc contractu arcetur §. 7. I. de inut. stip. (III. 20.)

(b) §. 3. I. de diuis. stipulat. (III. 19.)

(c) L. 99. D. de V. O. (XLV. 1.) §. 28. I. de act. (IV. 6.) L. 7. D. de neg gest (III. 5.)

(d) L. 1. §. 3. seq. L. 5. §. 1. D. de V. O. L. 1. §. 7. D. de O. et A.

(XLIV. 7.) §. 5. I. de inut. stipulat. (III. 20.)

(e) §. 1. I. de V. O. (III. 16.)

(f) d. §. 1. I. L. 10. et II. C. de contrah. et committ. stip. (VIII. 38.)

(g) L. 5. pr. D. de V. O. pr. I. de diuis. stip. (III. 19.) L. 1. pr. §. 1. 3. D. de stipulat. praetor. (XLVI. 6.)

§. 236.

Proprietates contractus verbalis singulares.

Contractus verbales, certi vel incerti sunt (a); in diem et conditionem possibilem (b) concipi possunt et haecenus cum contractibus bonae fidei conueniunt; sed neque ad tempus deberi (c), neque obligatio (d) ante Iustiniani tempora a persona haeredis incipere poterat. Priori casu perpetuabatur obligatio, sed nouoribus temporibus admissa est exceptio doli mali generalis. Ex natura interrogationis et congruae responsionis fluebat, hunc contractum non nisi inter praesentes celebrari posse (e), et continuum esse debere actum stipulandi et promittendi, admissio tamen aliquo interuallo naturali (f). Praeposteram stipulatio primum a Leone in dotibus postea vero a Iustiniano in omnibus obligationibus admissa est (g). Licet autem omnes obligationes in contractus stricti iuris mediante nouatione transmutari queant (h), in specie tamen *nouatio* (de qua §. 61.) *acceptilatio* (§. 70) *correalis obligatio* (§. 12.) et *fideiussio* necessario stipulationem requirebat. De fideiussionibus titulo sequenti dicendum est. Hodie non dantur verborum obligationes solennes, sed omnes conuentiones ad bonae fidei decempedam reguntur, et quae stricti iuris sunt argumenta, hodie plane non obtinent.

(a)

(a) L. 74. pr. L. 75. pr. et § 5. D. de V. O., pr. et §. vlt. I. ibid. (III. 16)

(b) §. 11. I. de inut. stip. L. 7. 26, 35 69 97. 123. D. de V. O.

(c) §. 3. Inst. de V. O. Quodsi vel ideo introductam esse videtur, cum obligationes eodem modo tolli debeant, quo colligatae sunt.

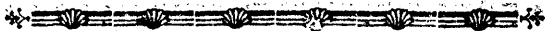
(d) L. 11. D. de O. et A. (XLIV. 7.) correctionem Iustiniani vid. in §. 13. I. de inut. stip.

(e) §. 12. I. de inut. stip. L. 1. pr. de V. O.

(f) L. 1. §. 1. L. 137. pr. de V. O.

(g) §. 14. I. de inut. stip.

(h) L. 1. §. 4. D. de stip. praet. (XLVI. 6.)



TITVLVS X.

DE

FIDEIVSSIONE, CONSTITVTO ET MANDATO QVALIFICATO:

§. 237.

Fideiussio quid.

Qui alios obligatos habent; varia securitate munire solent conuentiones, quod inter alios modos mediante fideiussione fit (a). Qui satisdare promisit, idoneum fideiussorem dare obligatus est; quem vero creditor accepit, eum ampnius reicere nequit (b); Fideiussore ex

Mm 2

post

post inidoneo facto creditori non simpliciter, sed causa cognita, alia securitate succurritur (*). Est autem Fideiussio: *contractus verbalis, accessoriae qualitatis*, (§. 24.) (c) *quo aliquis id, quod alius saltem naturaliter debet, in securitatem creditoris promittit, salvo debito principali*. Nihil interest, an fideiussio obligationem principalem praecedat, an vero eandem sequatur (d). Fideiussio in scripturam redacta praesumitur solenniter contracta, et magis animus fideiubendi quam ipsa fideiussio spectanda (e). Interdum sola patientia sufficit (**). Pure, ex die et sub conditione fieri potest (f). Differt fideiussio 1) a constituto, (§. 262.) 2) a mandato qualificato, (§. 252.) 3) ab expromissione. (§. 61.) 4) a commendatione (g).

(a) pr. I. de Fideiuss. (III. 21.) L. 1. §. 8. D. de O et A. (XLIV. 7)

(b) L. 3. D. de Fideiuss. (XLVI. 1.) Idoneitas fideiussoris aestimatur a) ex facilitate conventionis; b) ex facultatibus.

(*) L. 10. §. 1. D. qui satisd. cog. (II. 8.) L. 4. D. de stipular. praet. (XLVI. 5.)

(c) §. 5. I. de Fideiuss. L. 3. 5. D. de fideiuss.

(d) §. 3. l. de fidei. L. 6. §. 2. D. ibid.

(e) §. 8. l. de fidei.

(**) L. 6. §. 2. D. mand.

(f) L. 6. §. 1. D. de fidei.

(g) L. 12. §. 12. D. mand. l. contra (XVII. 1.)

§. 238.
Distinctiones.

Fideiussio alia est 1) *certi*, alia *incerti*; (§. 236.) alia 2) *indemnitas*, Schadens-Bürgschaft; alia denique 3) *succedanea*, quae vulgo Rückbürgschaft vocatur. Fideiussiones *certi et incerti* in eo differunt, quod ex *illa*, ceteris paribus, creditor statim cum fideiussore ad solvendum agere queat; Ex hac autem, cum fideiussio non nisi praeeistente debito principali valeat, omnino requiritur, ut *certum*, sive uti hodie loquimur, *liquidum* cum debitore principali constituatur, antequam fideiussor conveniri queat; et cum fideiussor tantummodo pro debito vero obligatus est, sequitur, illum quo ad fideiussiones incerti non teneri ex re iudicata, nisi adcitatus sit, et si fideiussor primo loco conveniatur, recte debitori principali litem denunciatur, ad hunc effectum, ut ipse potius iudicium susciperet vel suo vel procuratorio nomine (a) Fideiussio *indemnitas* obuia est, quoties fideiussor tantummodo in id se obligat, quod a debitore principali servari nequit, proinde primo loco semper conveniendus et plane etiam in concursu creditorum excutiendus est debitor principalis (b). Fideiussio denique *succedanea* est, quando alius fideiussori indemnitatem repromittit (c).

- (a) vid. Aur. Grund-
sätze von Verfertigung und
Abnahme der Rechnungen
p. 10. et seq.
- (b) L. 1. 2. 3. de con-
ven. fisci debit. (X. 2.)
L. 41. pr. D. de fidei. et
mand.
- (c) L. 4. pr. L. 8. § 12.
L. 27. §. 1. 4. D. de fidei.

§. 239.

De personis: creditore et debitore.

Fideiussorem accipere potest creditor, non vero is, qui solutioni tantummodo *adiectus* est (a). Qui apud possessorem hereditatis fideiussionem interposuit, is etiam ei obligatus manet, cui postea hereditas restituitur (b). Fideiubi potest pro persona tam physica quam morali, puta: haereditate iacente, municipio, decuria, societate (c); pro sciente et ignorante debitore (d). Non vero pro meretrice, mandante adolescente luxurioso (e).

- (a) L. 23. D. de fidei. (d) L. 30. D. de fidei.
(b) L. 21. pr. D. de (e) L. 12. §. 11. D.
fidei. mand. l. contra (XVII;
(c) L. 22. D. de fidei. 1.)

§. 240.

Quis fideiubere possit, et de SCo Velleiano.

Regulariter, qui naturaliter et civiliter aliis se obligare valet, fidem suam pro alio interponere

nere potest. Excipiuntur 1) clerici (*a*), speciatim religiosi, non absque consensu maioris partis capituli et Abbatis; 2) milites nisi in rem suam fideiubeant; quod hodie vix attenditur (*b*); 3) mulieres, propter SCrum Velleianum, quod sequentes §§. occupat.

(*a*) c. 1, 4. X. de fidei. C. de locato cond. (IV, (III. 22.) Nou. 123. c. 6. 61.) Rationem vide in
(*b*) L. 8. §. 1. D. qui L. 15. C. de re milit. fatisd. cog. (II 8.) L. 31. (XII. 36)

§. 241.

Historia SCti Velleiani.

Primo AUGUSTI, deinde CLAUDII Edictis interdictum fuit, ne vxores pro maritis intercederent (*a*). Deinde MARCO SILANO ET VELLEIO TUTORIS Senatusconsultum, quod Velleianum appellamus, factum est: ne in mulieres ex fideiussionibus, vel mutuo pro aliis, actio vel petitio daretur, cuius integra verba refert ULPIANUS (*b*). Rationem allegant, quod mulieribus virilia officia adempta sint, proinde multo magis iisdem id officium non concedendum sit, in quo non sola opera vel nudum ministerium, sed etiam periculum rei familiaris (*c*), idque ex imbecillitate sexus (*d*), versatur:

(a) L. 2. pr. D. ad SCtum Vellei. (XVI. 1.) (c) L. 1. §. 1. D. ibid.
 (b) L. 2. §. 1. L. 1. ibid. (d) L. 2. §. 2. D. pr. ibid.

§. 242.

Quinam sexus privilegio gaudeat?

Non solum foeminae, sed etiam fideiussores defensoris filii, qui ex mandato matris fideiussurrunt, ex SCto tuti sunt, quodsi tamen creditor mandatum mulieris ignorauerit, exceptionem SCti replicatione doli repellit (a), quam replicam tamen fideiussor mulieri opponere nequit, suum vero a defensore, pro quo fideiussit, negotiorum gestorum actione repetit (b).

(a) L. 6. 16. §. 1. D. C. ibid.
 ad SCtum Vellei. L. 14. (b) L. 7. D. ibid.

§. 243.

Casus sub Legis prohibitionem comprehensi.

Plenissime mulieribus SCtum prospectum voluit, proinde huc pertinet: 1) fideiussio (a); cum qua pari passu ambulat constitutum debiti alieni (b); 2) expromissio (c); 3) mutui datio (d); 4) defensio et am mariti, filii, patris (e), propter cautionem iudicati; 5) pignoris datio (f); 6) Delegatio debitoris sui; quodsi autem delegatus debitor mulieris non fuerit, hic etiam

etiam exceptione SCti Velleiani vitur (g); 7) correalis obligatio (b); 8) Si procurator mulieris ex eius mandatu pro alio intercesserit (i); 9) Venditio, si premium pro alio solutum sit (k). In genere 10) omnis omnino intercessio siue susceptio alienae obligationis, tam veteris quam nouae, tam totalis, quam partialis (l), exclusa omni fraude Legis (ll). In dubio itaque mulier cum alio simul contrahens, magis intercessisse quam principaliter contraxisse praesumitur (m), quod maxime de vxoribus cum maritis correaliter se obligantibus verum est; proinde cautus sit, qui vxorem cum marito correaliter obligare intendit, vt vxorem, quamuis non fideiubeat, auth. si qua mulier iurato renunciare curet.

(a) L. 2. §. 1. D. ad SCtum Vellei.

(b) L. 1. §. 1. coll. cum L. 28. D. de const. pec. (XIII. 5.)

(c) L. 1. §. 2. D. ad SCt. Vellei.

(d) L. 2. §. 1. D. ibid.

(e) L. 2. §. 5. D. ibid.

(f) L. 8 pr. D. ibid. L. 5. C. ibid.

(g) L. 8. §. 4. 6. D. ibid

(h) L. 17. §. 2. L. 18. D. ibid.

(i) L. 30. §. 1. D. ibid.

L. 15. C. ibid. Quod si creditor in fraudem SCti alium fideiufforem, mandante vxore scienter substituisse, repellitur exceptione; si nesciuit, fideiuffor quidem tenetur, non vero mulier. L. 32. §. 3. D. ibid.

(k) L. 32. §. 2. D. ibid.

(l) L. 2. §. 4. L. 26. D. ibid. L. 18. C. ibid. quidam ex L. 21. C. ibid. conficere praetendunt, renunciationem dotis et

hypothecae constitutionem absque iuramento vim habere ibique alleg. Mev P. II. Dec. 130. sed perperam; cum haec Lex ad donationem per nuptias restricta est, uti

apparet ex Auth. Huic Legi subiuncta et L. Iustin. sequent.

(ll) L. 29. §. 1. D. L. 19. C. ibid.

(m) L. 8. §. 14. D. ibid.

§. 344.

Casus sub Legis dispositione non comprehensi.

Cessat beneficium Legis in casibus sequentibus: 1) Si mulier callide versata (*a*); 2) Si propriam obligationem, siue principalem (*b*) siue subsidiariam (*c*), suscipiat, non alienam; 3) si quis cum muliere principaliter contraxerit, ignorans, mulierem hoc suscipiendae alienae obligationis causa facere, secus si creditor sciuerit (*d*); 4) Si mulier donat; scientia tamen donatarii non nocet, quia mulier facilius se obligare, quam donare praesumitur (*e*); 5) Si soluat, in solutum det, emtorem deleget alieno creditori (*f*), modo non ex praecedenti intercessione solutio facta sit, ignorans, se Scto munitam esse (*ff*); 6) si pignus remittat (*g*); 7) si mulier pro tutoribus filiorum suorum, imo etiam extraneis, indemnitatem promiserit, cum hac ratione propriam constituat obligationem (*h*); Aliter si repromisit; heredi de adeunda hereditate dubitanti; ut quanto minus

minus a quoque debitore seruari posset, ipsa praestaret (*). 8) Si mulier debitorem suum delegeret, quia statim deminuit patrimonium suum (i); 9) Si mulier debitori principali heres existat (k); 10) Si id pro quo fideiussit, in manibus est mulieris et pauperior non reddatur; vel (l) 11) correalem obligationem cum socio in rem communem et quidem talem causam mutuam sumsisset, ex qua, si creditor pecuniam non dedisset, maius damnum passura fuisset (m); 12) Si hereditatem emat, aes hereditarium in se transcribat, vel pro fideiussore suo intercedat; *non enim loco minoris viginti quinque annis per omnia habenda est mulier* (n). 13) Si maiorennis post biennium consensum iterum declaret (o); quod tamen exulat in intercessione pro marito (p); 14) Si mulier pretium fideiussionis proportionatum acceperit, et in instrumento publico vel quasi publico, vel etiam sine scriptura coram tribus testibus, hoc confessa sit (q); 15) Si pro libertate (r) et 16) pro dote (s) fideiusserit; 17) Si renunciauerit SCto, et quidem *absque iuramento*, si pro extraneo; *cum iuramento* si pro marito (t) fideiusserit. utroque tamen casu vel coram tribus testibus vel iudicialiter certiorata (u). 18) Si apud minorem se obligauerit, debitor principalis vero soluendo non existat (v); priuilegium enim aetatis vincit priuilegium sexus. 19) Si mulier cautionem iudicati pro eo praestite-

rit,

rit, qui condemnatus regressum contra eandem habet (*w*). 20) Si post mortem debitoris principali constituat, quod in vxore adhuc dubium; sed. verior est sententia affirmatiua quia ratio Legis mortuo marito cesset. Bergeri Oec. Iur. p. 617. arg. L. 4. C. ad Sct. Vellej. Cothmann 5. R. 48. Mev. P. 7. dec. 229. Diff. Carpz. 2. 16. 3.

(a) L. 2. §. 3. D. L. 23. L. 30. pr. ad Sctum Vellei. L. 5. 18 C. ibid.

(b) L. 25. D. ibid. L. 1. 12. C. ibid.

(c) L. 3. D. L. 27. §. 2. D. ibid.

(d) L. 4. pr. L. 11. 12. 13. pr. L. 17. pr. §. 1. L. 19. §. 5. L. 27. pr. L. 28. §. 1. L. 29. pr. D. L. 10. C. ibid. Obstare videtur L. 13. C. ibid. Sed ita explicanda: quod versio naturam contractus non mutet, proinde non noceat creditori, si causam versionis sciuerit, modo ab initio reuera mulieri mutuum datum sit.

(e) d. L. 4. §. 1. L. 21. §. 1. ibid.

(f) L. 5. D. ibid. L. 1. 2. 4. C. ibid.

(ff) L. 9. C. ibid.

(g) L. 8. pr. D. L. 11. L. 21. C. ibid.

(b) L. 8. §. 1. L. 19. pr. §. 1. 2. D. L. 6. pr. C. ibid. Alia decisio d. L. §. 1. et 2. Lectio d. §. 2. admodum ambigua et CUIACIUS pro *tuetur* legendum esse vult. *tentur*.

(*) L. 19. §. 4. D. ibid.

(i) L. 8. §. 5. L. 24. pr. D. L. 2. C. ibid.

(k) L. 8. §. 13. D. ibid.

(l) L. 15. 16. pr. L. 21. pr. L. 22. D. ibid.

(m) L. 17. §. 2. D. ibid.

(n) L. 13. pr. L. 32. pr. D. ibid.

(o) L. 22. C. ibid. Aliter Iure Pandectarum L. 1. §. 1. D. de pec. const. (XIII. v.)

(p) Auth. si qua mulier C. ad Sct. Vellei.

(q)

- (q) L. 23. per tot. C. SCt. Vellei. Absolute
ibid. iudicialis renunciatio iu-
(r) L. 24. C. ibid. rata desideratur in matri-
(s) L. vlt. C. ibid. bus turricibus L. vlt. C.
(t) c. 9. X. de iureiur. quando mulier (V. 35.)
(II. 24.) coll. cum Auth. Nou. 118. c. 5.
si qua mulier C. ad SCt. (v) L. 12. D. de min.
Vellei. (IV. 4.)
(u) Ord. Not Maxim. (w) L. 3. D. ad SCt.
§. 12. L. 23. §. 2. C. ad Vellei.

§. 245.

Effectus intercessionis inualidae.

Quodsi mulier contra SCtum (§. 252.) inter-
cesserit, his fruitur beneficiis: 1) exceptionem
habet ex SCto, quae a) heredibus, b) fideiuf-
soribus (§. 251.) et quidem ad effectum litis in-
gressum impediendi competit (a), c) in execu-
tione opponitur (b); d) imo solum condi-
tione indebiti repetitur (c), cum debitum na-
turale reprobatum sit; multo itaque magis e) a
Iudice ex officio haec exceptio attendi debet.
Pignora non tenentur, sed cum fructibus etiam
a tertio vindicantur (d). 2) Mulieri ex SCto
ita succurritur vt in veterem debitorem aut in
eum qui pro se constituisset mulierem ream,
actio restituatur (e); quae actio etiam aduer-
sus debitorem restituatur, licet creditor mulieri
heres exstiterit (f) vel acceptum tulerit (g);
sed hodie hoc casu debitorem liberatum puta-
rem.

rem. Non autem restituitur actio contra debitorem principalem, si acceptilatio mulieri facta, quae etiam solutum repetere nequit (*b*); vel debitor principalis non obligatus sit; vel restitutione in integrum gaudeat (*i*). Hae actiones, (quae restitutoriae, rescissoriae vel institutoriae vocari solent) heredibus et in heredes et perpetuo (*k*), imo contra fideiussores dimissos dantur (*l*), et pignora creditori restituto cedunt, quae mulier forsitan accepit (*m*). 3) Si creditori mulier expromissionem constituerit, tenetur ad alium fideiussorem constituendum (*n*).

(a) L. 20. C. ad SCt. Vellei.

(b) L. 11. D. ad SCt. Maced. (XIV. 6.)

(c) L. 40. pr. D. de cond. indeb. (XII. 6.) Aliter atque in SCro Maced. L. 8. §. 2. in fine et §. 3. L. 24. §. 1. D. L. 9. C. ad SCtum Vellei. Potest etiam, si solutum repetere nolit, mandati agere L. 51. D. ibid. Interim mulier, quae parata est iudicium accipere, ne in veterem debitorem actio detur, cauere debet, *exceptione se non usuram*. L. 32. §. 4. D. ibid.

(d) L. 32. §. 1. D. ibid.

(e) L. 16. C. ibid. L. 8. §. 2. D. ibid. Vbi casus specialis proponitur. Mulier X fideiubet pro debitore A, sed et mox fideiub. t pro creditore B. apud huius creditorem C. IULIANVS ait; duas esse fideiussiones et restitui 1) B. obligationem contra A. nec non 2) C. contra B. MARCELLVS distinguit: a) utrum mulier tantummodo in locum debitoris substituta sit, an vero b) quasi debetrix a creditore B. delegata

legata sit C. Hoc casu vnam esse fideiussionem MARCELLVS ait, proinde exceptionem Scti quidem non competere, sed condictioem indebiti institui posse contra delegantem B. ad solum repetendum vel condictioem (ex iniusta causa scil.) si nondum solum. L. 1. §. 2. L. 8, §. 6. ibid.

(f) L. 8. §. 12. D. ibid.

(g) L. 8. §. 9. D. ibid.

(h) L. 8. §. 10. D. ibid.

(i) L. 8. §. 15. D. ibid.

(k) L. 10. D. ibid.

(l) L. 14. D. ibid.

(m) L. 29. pr. D. ibid. vers. sed non sine ratione,

(n) L. 8. §. 8. D. ibid.

§. 246.

De obiecto fideiussionis.

Absolutis iis, quae personam fideiussoris respiciunt, (§. 240.) nunc ad obiectum progredior. Regulariter pro quolibet debito vero, siue ciuili siue naturali, fideiussor accipi potest (a), modo honestum sit. Ei autem denegatur actio, qui mandante adolescente luxurioso pro meretrice fideiussit, vel ad huius mandatum meretrici credidit (b). Fideiussor tamen exceptionem incompetentis actionis, reo licet contradicente, opponere potest, cum eius inter sit, pecuniam potius retinere, quam indebite solutam a creditore mandati vel alia actione repetere (c). Fideiussor qui alterum iudicio sistere, poena adiecta, promisit, eadem non statim effluxo spatio committitur, sed varie a Iustiniano distin-

distinguitur (*d*), quod tamen hodie vix vsum praestare potest. In specie prohibetur vxor fideiussionem dotis exigere; Extranei sub ea prohibitionem non comprehenduntur.

(*a*) §. 1. I. de fidei., (*b*) L. 12. §. 11. D.
L. 1. 2. 6. in fin., L. 7. mand.
16. §. 3. 4. L. 29. 37. (*c*) L. 15. pr. L. 32.
56. pr. §. 1. L. 57. 60. D. ibid.
65. 70. D. de fidei. L. (*d*) L. 26. 27. C. ib.
22. C. ibid.

§. 247.

De essentialibus fideiussionis requisitis.

Ad formam fideiussionis pertinet: 1) solennitas verborum (*a*); 2) vt debitum principale subsistat saltem naturaliter (§. 246.); 3) vt fideiussor tantummodo accedat debito principali, idque saluum maneat, proinde fideiussor neque in aliud pro alio, neque in maius, ratione *quantitatis, temporis, loci et modi* obligetur; in minus vero obligatio fideiussoria concepta valet (*b*). 4) Fideiussiones sunt strictae interpretationis (*c*) et in dubio contra fideiussionem pronuntiandum (*cc*), proinde fideiussor non tenetur ratione eius, quo in poenam creuit obligatio debitoris principalis (*d*), nec tenetur ad viuras morae, nisi in omnem causam se obligauerit (*). 5) Qui pro re principali fideiussit, etiam de accessoriis tenetur, v. g. fideiussores a colo-

colonis dati, etiam ob *pecuniam dotis praediorum* (i. e. fundus instructus cum instrumento (e):) tenentur (f). 6) Fideiussio generalis omnes species comprehendit: v. g. Si ita a Seio stipulatum fuerit: *Quantam pecuniam Titio quandoque credidero, dare spondes?* et fideiussores accepti, tam Seius quam fideiussores in omnes summas obligati sunt (g); Et qui pro colono fideiussit, vna est stipulatio plurium pensionum (b).

(a) L. 12. C. de fidei. Non est fideiussio, si quis tabulas vt testis signauit L. 6. C. de fidei.

(b) §. 5. I. de fidei. L. 8 §. 7. 8. 9. L. 16. §. 1. 2. L. 34. 42. D. ibid. Inde manarunt decisiones: Si Titio dari stipulatum fuerit a seruo Titii et Sempronii communi, ita vero acceptus fuerit fideiussor: vt Titio aut Sempronio daret, hunc habet effectum, vt Sempronio ante litem contestatam, ignorante et invito Titio, solui possit. L. 16. pr. D. de fidei, §. 62.: Si stipulatio in diem concepta, fideiussor autem sub conditione acceptus fuerit, ius eius in

pendenti erit; Quodsi ante diem conditio impleta fuerit, non obligatur fideiussor; Si concurreret dies et conditio, vel etiam diem conditio secuta fuerit, obligatur. L. 16. §. 5. D. de fideiuss.

(c) L. 44. 68. pr. §. 1. D. de fidei. Sic Creditor, qui conditioni mandato adscriptae in accipiendis hypothecis non paruit, frustra mandatorum conuenit. L. 7. C. de fidei.

(cc) L. 38. §. 18. L. 99. pr. D. de V. O. (XLV. 1.) L. 26. D. de reb. dub. (XXXIV. 5.)

(d) L. f. D. de fidei.

(*) L. 54. pr. D. locati. (XIX. 2.)

N n

(e)

(e) L. 2. 20. §. 1. D. de instructo (XXXIII. fidei. 7.) (g) L. 55. D. de (b) L. 58. pr. D. de (f) L. 52. §. 2. D. fidei. fidei.

§. 248.

De effectu fideiussionis. a) De iure creditoris respectu fideiussoris.

Fideiussionis effectus is est, ut debitore sponte non solvente, creditori liberum sit, fideiussorem, eiusque heredem (a)', salvo iure variandi (*), convenire ante debitorem principalem (b), ut solvat, ita tamen, ut aliquod temporis intervallum inter fideiussionem et solutionem concedi debeat (c). Si ita conventum: si debitor non soluerit, fideiubeo, debitor vero mortuus sit, fideiussoris obligatio incipit, quia verum est, debitorem non soluisse (d). Creditor omisso pignore fideiussorem convenire potest, sicuti etiam interitus pignoris solummodo periculum debitoris et fideiussoris efficit (e). Quodsi tamen ita conventum, ut fideiussor in id teneretur, quantum servare ex pignoribus nequit, tunc omnino pignora excutienda sunt (f). Creditor qui contra debitorem principalem egit, et sua culpa causa cecidit, contra fideiussorem amplius agere nequit (g). Gaudent tamen fideiussores hoc casu *beneficio ordinis*, quo fideiussor secundum rigorem Iuris con-

conuentus desiderat, vt debitor principalis prius excutiatur, inde etiam *beneficium excussionis* vocatur. Iure Nouellarum generaliter introductum est, principalem primum conueniendum esse, et si absens sit, certum terminum ad comparandum praefigi, eo vero effluxo fideiussorem cessis actionibus contra debitorem agere debere (b). Pluribus fideiussoribus pro eodem debito et eodem debitore (i) constitutis, singuli quidem in solidum tenentur; Sed ex epistola D. HADRIANI creditor compellitur, a singulis, qui modo soluendo sunt litis contestatae tempore, partes petere (k), quod *beneficium diuisionis* vocamus; quod per clausulam *singuli in solidum* non tollitur (l). Plenius hoc beneficium extensum est, Iure nouiori (ll). Actione autem inter fideiussores diuisa, et vno ex fideiussoribus *post litem contestatam* soluendo non existente, reliqui huius portionem non sustinent (m); Sicuti post litem contestatam mutare creditor viam semel electam non potest (n). Transactio inter creditorem et vnum ex fideiussoribus huic quidem, sed non reliquis fideiussoribus prodest (o). Si plures sint fideiussores, vnus pure, alius in diem vel sub conditione acceptus, is qui pure acceptus, dum conditio existere potest, in virilem portionem conueniri debet; Quodsi autem confidiusor, tempore existentis conditionis non soluendo sit, restituitur actio in pure acceptum (p). Hoc

beneficium aequè heredibus competit (*q*), tam respectu fideiussoris cui succedunt, si plures fuerint, tam inter se pro ratis hereditariis (*r*). Cessat diuisionis beneficium: I) si fideiussor inficiatus sit, in poenam mendacii (*s*). II) Si vnus in solidum conuentus, cautionem iudicatum solui praestet, et desideret, vt confideiussores, qui praesto sunt, conueniantur (*t*); III) Inter fideiussorem principalem et succedaneum (*u*). IV) Qui simul cum muliere fidem interposuit (*v*). V) Qui ex errore totum soluit conditionem non habet (*w*). Vtrumque beneficium et ordinis et diuisionis cessat, si reus promittendi heres fideiussoris existat, et si nihilominus opponatur, replicatione in factum seu doli mali repellitur (*x*).

(*a*) §. 2. I. de fidei. L. 4. §. 1. D. de fidei. L. 24. C. ibid.

(*) L. 60. pr. D. mand.

(*b*) L. 3. 5. C. de fidei. nisi aliter ab initio conuentum L. 19. C. ibid.

(*c*) L. 49. §. 2. D. de fidei. vbi fideiussor Romae promiserat se Capuae soluturum. Debitor principalis Capuae erat, querebatur: an confestim agi cum fideiussore possit, et responsum: fideiussoriam obligationem

conditionem taciti temporis ex vtriusque persona recipere, id est: tantum tempus duplicatum fideiussori concedendum intra quod Capuam peruenire potuisset.

(*d*) L. 16. §. 6. D. de fidei.

(*e*) L. 51. §. 3. L. 52. pr. D. de fidei. L. 25. C. ibid.

(*f*) L. 17. 18. C. ib.

(*g*) L. 95. §. pen. D. de solut.

(*b*)

(b) Nou. 4. c. 1. N. 99. cap. 1.

(i) L. 43. D. de fidei. Nimis subtiliter PAPINI-
ANVS in L. 51. pr. D. de fi-
dei. inter formulas: *Sol-
lidum et partes viriles,*
et *solidum aut partes vi-
riles* distinguit.

(k) §. 4. I. de fidei.
L. 26. D. de fidei. L. 10.
§. 1. C. ibid.

(l) L. 3. C. de fidei.

(ll) Nov. 99 c. 1.

(m) L. 51. §. 4. de
fidei.

(n) L. 16. C. de fidei.
Sed hoc ius correctum
per L. 23. 28. C. ibid. vt
scil. contestatione con-
tra vnum ex pluribus man-
datoribus, fideiussoribus
et reis promittendi facta,
alter non liberetur.

(o) L. 15. §. 1. D. de
fidei.

(p) L. 27. pr. D. de
fidei.

(q) L. 27. §. 3. D. de
fidei.

(r) L. 49. §. 1. D.
h. t.

(s) L. 10. §. 1. D. de
fidei.

(t) L. 10. pr. L. 28.
D. de fidei.

(u) L. 27. §. 4. D.
de fidei.

(v) L. 48. pr. D. de
fidei. Eadem sed cum di-
stinctione obinent, si
maior et minor fideiusse-
runt. Aut enim maior
ante et minor ex post il-
deiuussit, aut simul; p^ori-
ori casu maior in solidum;
posteriori pro rata tene-
tur, nisi dolo minorem
ad fideiubendum induxe-
rit. Ita explicanda obscu-
ra decisio L. 48. §. 1. D.
de fidei.

(w) L. 49. §. 1. D. de
fidei.

(x) L. 14. D. ibid.

§. 249.

b) *De Iure fideiussoris α) respectu debitoris principalis.*

Fideiussor qui soluit quacunque ratione (a),
vel etiam deposuit (b), quod Iure soluere de-
buit,

buit (c), regressum habet contra debitorem principalem tam quoad sortem, quam quoad usuras, et in ius creditoris, etiam pignora, succedit (*): 1) *actione mandati* (d), si ad rogatum debitoris fidem interposuerit; 2) *Negotiorum gestorum actione* (e), si sponte hoc fecerit pro debitore ignorante, non pro invito (f); 3) *quod iussu*, si filius pro patre fideiussit et soluerit (g); 4) *ex stipulatu*, si fideiussor creditori heres existat (b). Agitur autem his actionibus demum, si reuera satisfactionem praestiterit, vel saltem executio immineat (i); item si fideiussori remunerandi animo donationis causa acceptum factum fit a creditore (**); Is vero qui ante diem, debito in diem concepto, soluit, quamuis per errorem, actionem mandati non habet antequam dies reuera venerit, nec iuuatur, si interesse temporis praestare paratus sit (***) . Fideiussori eiusque heredi eadem exceptiones competunt, quae debitori principali (k). Quodsi iniuria Iudicis, quae auerti non potest per appellationem, condemnatus sit fideiussor, hanc iniuriam sustinere debet nec actionem mandati habet (l). Fideiussor exceptionem omittens, quam habet ex sua persona, actione mandati gaudet, non vero is, qui exceptionem scienter omittit, quae debitori principali competit, modo facultatem habuit, rei conueniendi desiderandique, ut ipse potius Iudicium susciperet l. suo l. procuratorio

rio nomine (l). Omnis etiam actio ei dene-
gatur, qui pecunia accepta *et quidem suo pe-
riculo* spondit; si vero hoc non actum est,
vt suo periculo sponderet, utilis ei actio com-
petit (m). Si debitor principalis iam soluit
ignorante fideiussore, et hic iterum soluit, actio-
nem mandati habet; Debet autem debitor de-
nunciare fideiussori (n). E contrario si fidei-
ussor soluit debitori principali id nunciare de-
bet, ne hic iterum soluat, alias regressum con-
tra eundem (o) non habet, praeterquam quod
eum adigere possit, vt conditionem indebiti
aduersus creditorem, qui duplum accepit, ce-
dat; Creditor tamen duplum scienter accipiens,
conditione indebiti tenetur, sed si haec cesset,
stellionatus reus est (p),

(a) Proinde is confe-
stim actione mandati age-
re potest, qui debitorem
suum delegat, quamvis
inadoneum, L. 18. D. de
fidei.

(b) L. 64. D. de fidei.

(c) Qui pro pupillo si-
ne tutoris auctoritate,
pro prodigo, pro furioso
fideiussit et soluit, man-
dati actionem non habet.
L. 25. D. de fidei. Si fal-
so procuratori solum
fit a fideiussore, non qui-
dem actionem mandati

sed conditionem contra
falsum procuratorem ha-
bet. L. 26. §. 5. D. mand.
(*) L. 1. 2. 8. 18. C.
mand.

(d) §. 6. I. de fidei.

(e) L. 30. D. de fidei.
L. 20. §. 1. D. mand.

(f) L. 40. D. mandati
(XVII. 1.) L. ult. C.
de neg. gest. (II. 19.) L.
6. §. 2. L. 18. 40. D.
mand. L. 6. C. ibid.

(g) L. 10. §. 2. D. de
fidei.

(b) L. 21, §. 5. D. de fidei,

(i) L. 45, D. de fidei.

(**) L. 10, §. 13. L. 12. pr. §. 1. 2. L. 26. §. 3. ibid.

(***) L. 22. pr. §. 1. L. 51. D. mand. L. 31. D. de fidei.

(k) L. 49. pr. D. de fidei.

(l) Ita intelligenda est L. 67. D. de fidei: nec expungenda verba: *scilicet si culpa tua iniustae damnationis causam praebuisti*, quae de appellationis omissione intelligenda. Ergo si culpam non admiserit, iniusta condemnatio damnorum fideiussoris esse nequit. Haec interpretatio luculenter confirmatur per L. 10. C. mandati

(IV. 35.) Idem affirmatur, si in maiorem quantitatem se condemnari passus sit, nec appellauerit L. 8. §. 8. D. mand. Excusatur tamen fideiussor qui ignorauit; qui paupertate impeditus fuit; qui debitori denunciavit, ut ipse litem susceperet.

(ll) L. 10, §. 12. D. mand.

(m) L. 6. in fin. D. mand. (XVII. 1.)

(n) L. 8, §. 7, 8. D. mand.

(o) L. 29. pr. §. 1-4. D. mand.

(p) d. L. 29. §. 5. D. ibid. Nulla apparet ratio, cur tantummodo criminalis persecutio detur, quando condictio cessat.

§. 250.

β) Respectu confideiussorum.

Qui ex pluribus fideiussoribus soluit, regressum stricto iure non habet, contra fideiussores (a), nisi inter se aliter conuenerint. Gaudet tamen fideiussor beneficio *cedendarum actionum* (b), vi cuius, antequam creditor actiones suas

suas contra debitorem principalem et reliquos fideiussores, item pignus (c), non cesserit, ad solutionem compelli nequit. Utilius actiones ante solutionem ceduntur (d), sed et post solutionem, maxime ex Constitutione D. Pii (e) actiones cedi possunt (f), imo absque cessione Confideiussores recte conueniuntur (g). Ei autem denegatur regressus, qui pluribus confideiussoribus existentibus, et debitore soluendo non existente, solidum creditori soluerit, nec beneficio diuisionis usus est (b).

(a) L. 39. D. de fideiuss. L. 11. C. ibid.

(b) L. 17. 39. 41. §. 1. D. de fidei. d. L. 11. C. ibid.

(c) L. 2. 21. C. de Fidei. Quod si tamen creditor pignora ex alia causa obligata habeat, non prius compellendus est transferre pignora, quam omne debitum exsoluatur. d. L. 2.

(d) L. 76. D. de solut. L. 1. C. de cont. tut. iud.

(e) L. 16. D. de part. etis. L. 7. 8. C. de hered. vel act. vend.

(f) L. 36. D. de fidei. est enim instar venditionis nominis, et creditor tenetur ad id ipsum, ut praestet actiones.

(g) L. 69 D. de fidei.

(b) §. 4. I. de fidei.

§. 251.

De modis tollendi fideiuossionem.

Fideiussio regulariter tamdiu durat, donec obligatio principalis extincta, nec fideiussori liberum est, inuito creditore, fideiussionem re-

vocare. Fideiussor tamen debitorem adigere potest, ut eum liberet (a). Quodsi tamen creditor differat, suum exigere a debitore principali, remedio ex L. si contendat creditorem ad agendum prouocat; non autem liberatur fideiussor, si creditor, licet interpellatus, cessauerit, pignus distrahere, vel debitum exigere (b). Agere tamen aduersus debitorem potest, ut eum liberet, praesertim si fideiussor domi pecuniam non habeat, et vel diu steterit in obligatione, vel debitor cessauerit in solutione vel bona dissipare incipiat (c). Tollitur autem fideiussio 1) *tempore praestituto elapso* (d); qui tamen mandauit alteri pecunias credere suo periculo, quoad vixerit debitor, postea interpellatus non respondet, etiam post mortem debitoris tenetur (*). Qui tamen promisit, certo die debitorem soluturum, etiam ulterius tenetur, agere tamen potest die elapso ad liberationem. Quodsi vero creditor eiusmodi debitori inconsulto fideiussore inducias concesserit, maxime si postea ad inopiam vergerit, fideiussor liberatur (**). 2) *Obligatione principale sublata* (e); 3) *Confusione*: nam si 1) heres existat ei, pro quo interuenerat, tanquam heres, non tanquam fideiussor tenetur (f). 2) Si creditor debitorem principalem heredem reliquerit, liberatur fideiussor; non vero liberatur debitor principalis, si fideiussor a creditore heres institutus fuerit (g). 4) Non autem

tem tollitur obligatio per publicationem bonorum vel capitis supplicium (b).

(a) c. 3. 5. X. de fidei.

(b) L. 41. pr. L. 62.

D. de fidei. quamuis in d. L. 41. actio non prorsus denegetur. Verba: *non temere* idem significant, quam non facile.

(c) L. 38. §. 1. D. mand. L. 10. C. ibid.

(d) Non quidem absolute, sed per exceptionem pacti L. 44. §. 1. D. de O. et A. Hodie vero ipso iure.

(*) L. 59. §. 5. D. mand.

(**) L. 7. C. L. 14.

D. loc. cond.

(e) L. 68. §. 2. D. de fidei. Etiam per ne uationem L. 4. C. ibid.

(f) L. 5. 50. D. de fidei. L. 24. C. ibid.

(g) L. 21. §. 3. de fidei. L. 38. §. 1. L. 50. ibid. L. 93. D. de solut. (XLVI. 3.)

(h) L. 51. §. fin. L. 53. D. de fidei. L. 1. L. 20. C. ibid.

§. 252.

De mandato qualificato.

Absolutis iuribus fideiussionis, commodum est, ut ad negotia affinia transeamus. Mandatum simplex opponitur qualificato; Hoc susceptionem alienae obligationis coniunctam habet, et a fideiussione differt in modo obligandi, cum haec verba solennia, mandatum qualificatum vero solum consensum desideret. Mandatum qualificatum occurrit, quoties aliquis mandat, ut tertio, suo periculo, mutuum det vel exactionem debitae pecuniae differat (a). In genere

nere pro omnibus causis pro quibus fideiussor constitui potest, etiam mandatum recte contrahitur (b). Eadem beneficia mandatori competunt, quae fideiussori (c), et quoad effectus Iuris hodie nulla differentia inter mandatum qualificatum et fideiussionem occurrit.

(a) L. 71. § 2. D. de mand. (XVII. 1.) L. 7 fidei. L. 19. C. ibid. §. C. mand. (IV. 35.)
 6. I. de mandato. (III. (b) L. 32. D. mand.
 27.) L. 12. §. 14. D. (c) L. 13. D. de fidei.

§. 253.

De constituto, eiusdemque conceptu et diuisionibus.

Constitutum est pactum praetorium (a), quo quis id, quod ante promiserat, ex interuallo non modico, iterato absque tamen nouatione promittit. Pactum nudum actionem non producebat apud Romanos, propter incertitudinem consensus, vti Romani philosophati sunt, iteratum vero consensum Praetor pro vera animi sententia accipiebat, et inde huic conuentioni vim actionis tribuere non dubitauit. Aliud constitutum est *debiti proprii*; aliud *debiti alieni* (b). Hoc similitudinem cum fideiussione habet, et cum hodie stipulationes non sint in vsu, stipulatio vero ad essentiam fideiussionis pertineat, euidentis est, hodie non dari fideiussiones

iussiones in sensu Iuris romani, sed quod fideiussionem appellari solitam est, merum esse constitutum. Constituto vero debiti proprii hodie non indigemus, quod ad effectum actionis, cum pactum primum eandem efficaciam habeat, quam reiteratum. Interim geminatus et reiteratus consensus exceptionem doli, metus erroris, laesionis, non numeratae pecuniae, rei non sic sed aliter gestae, S^Ci Velleiani (§. 244. 13.) excludit.

(a) §. 8. et 9. I. de L. 2. C. de const. pec. Act. Postea lege ciuili (IV. 18.) approbatum, inde etiam (b) L. 1. 2. C. de const. perpetua nata est actio. pec. (IV. 18.) cirt. §. I.

§. 254.

Quis constituere possit?

Qui naturalem facultatem habent se aliis obligandi, iis non deneganda facultas constituendi. Proinde filiusfamilias constituere potest; Non vero pupillus absque tutore (b); Praeter facultatem constituendi etiam animus constituendi est inspiciendus (c), et constituens seipsum non tertium constituendo obligare valet (d); quemadmodum etiam conueniri nequit, vt tertio soluatur (e), quod tamen hodie fecus est. (§. 13. n. 12.) Etiam per liberam personam constitui potest (f), quod hodie dubio caret.

(a)

- | | |
|--|--|
| (a) L. 1. §. 3. D. de
pec. const. (XIII. 5) | (d) L. 5. §. 4. D. ibid. |
| (b) L. 1. §. 1. D. ibid. | (e) L. 5. §. 5. seq. L.
6. 7. 8. D. ibid. |
| (c) L. 1. §. 4. D. ibid. | (f) L. 15. D. ibid. |

§. 255.

De Obiecto.

In fideiussione *aliud pro alio* promitti non posse, supra euictum est, (§. 256. n. 3.) *secus* in constituto (a). *Plus* autem quam est in debito principali constitui nequit (b). In die vero et loco mutatio permittitur (c). Debitum quodcunque etiam naturale est obiectum constituti (d), non mere ciuile (e), modo verum sit (f); proinde id quod sub conditione debetur, siue pure siue certo die constituatur, existente demum conditione debetur; non existente, perimitur vtraque actio (g). Ante Iustinianum constitutum non de aliis rebus, quam fungibilibus iniebatur, postea vero ad omnes res, de quibus pacisci licet, extensum (b).

- | | |
|---|---|
| (a) L. 1. §. 5. D. ibid. | (e) L. 3. §. 1. D.
ibid |
| (b) L. 1. §. 8. in fine. | (f) L. 11. pr. D.
ibid L. 2. C. ibid, vers.
ita tamen, vt - - pro iam
debito fiat constitutum;
cum secundum recepti-
tiam actionem res exi-
gebat |
| L. 11. §. 1. L. 12. D. de
pec. const. | |
| (c) L. 3. §. 2. L. 4.
L. 5. pr. D. ibid. | |
| (d) L. 1. §. 6. et 7. D.
ibid. | |

gebatur, etiam si quid non fuerat debitum.

(b) L. 2. C. de const. pec. §. 8. et 9. I. de Act.

(g) L. 19. pr. D. ibid.

§. 256.

De forma.

Tenetur constituens, siue certam quantitatem adiecerit, siue non (a). Constitutum inter praesentes et absentes, per nuncium, per epistolas et quibuscunque verbis contrahi potest (b). Si verba impersonaliter concepta sint: v. g. *Satisfiet tibi non tenetur constituens*. Si autem dixerit: *Satisfiet et a me et Caio et Titio*; His non consentientibus pro rata tantum tenetur. Denique si dixerit: *aut a me aut a Titio erit satisfactum*, hoc non consentiente, in solidum constituens tenetur (c). Ratio differentiae in eo posita est, quod in priori casu copulatiue nominentur, in posteriori vero disiunctiue.

(a) L. 14 pr. D. de 3. L. 24. 26. 27. D. ibid. pec. const.

(c) Auth. Si quando

(b) L. 5. §. 3. L. 14. §. C. de const. pec.

§. 257.

De effectu.

Constitutum semper aequitatis rationem habet (a); ergo etiamsi certus locus et dies adie-

ctus

ctus est, tamen ubique et omni tempore exemplo arbitrariae actionis et solui et peti potest (b). Si duo, quasi rei, constituerunt, tenentur in solidum (c); Attamen gaudent beneficio et ordinis et diuisionis, argumento a fideiussione ducto (d). Tenet constitutum, si modo tempore constituti debitum adfuerit, licet post constitutum debitum per lapsum temporis extinctum sit (e). Qui egit hac actione, actionem priorem, quam habebat, non amittit, quia obligatio constituti est accessoria (f). Nullo die adiecto, tempus modicum, non minus decem dierum, ad soluendum dari debet (g), quamuis hic terminus ad arbitrium Iudicis pertineat. Qui constituit se soluturum, satisfactionem loco solutionis offerre nequit, ille tamen qui satisfactionem constituit, pignora vel fideiussores offerre potest (h). Ex constituto datur actio praetoria a Iustiniano confirmata et cum actione *receptitia* transfusa (i).

(a) L. 30. D. de pec. const.

(b) L. 16. §. 1. L. 17. D. L. 18. pr. ibid. Hoc tamen ita accipiendum, ut interessè loci et temporis, ex ipso die constituti aestimandum, praestetur.

(c) L. 16. pr. D. ibid.

(d) L. 3. C. ibid.

(e) L. 18. §. 1. D. ibid.

(f) L. 18. §. 3. L. 28. ibid.

(g) L. 21. §. 1. D. ib.

(h) L. 21. §. 2. D. ib. ubi pro *satisfacere* legendum puto satisfacere.

(i) *Receptitia* actio vocatur illa actio stricti Iuris, quae ex contractu argentarii dabatur. *Theophilus* in Paraphr. I. §. 8.

For-

Formular einer Bürgschaft über eine
obligationem certi.

Wir Endes bemeldete Eheleute vor uns, unsere Erben und Erbnehmen mittelst diesem urkunden und bekennen:

Demnach der Mousquetier bey hiesigem löblichen N. .schen Regimente Johann Adam N. unseres respective Vaters und Schwiegervaters Haus vor 400 rthlr. käufflich an sich gebracht, und sich allhier häuslich zu besetzen, dahingegen die Kriegsdienste zu verlassen gewillet, dabey aber nach denen hiesigen Landesgesetzen, namentlich nach der im 3ten Theile cap. 3. p. 174. et seq. des Corporis Constitut. Calenberg. enthaltenen Verordnung erfordert wird, eine Caution auf sechzig Rthaler dahin zu bestellen, daß gedachter Mousquetier Johann Adam N. das Haus längstens 6 Wochen nach erhaltenem Abschiede wirklich beziehe, und in kurzer Zeit nicht wieder verlasse, widrigenfalls die 60 rthlr. gänzlich verfallen seyn sollten, und denn gedachter Johann Adam N. uns beyde ersuchet, sothane Bürgschaft vor ihn zu bestellen, wir auch selbige zu übernehmen uns entschlossen; Als sehen wir beyde Eheleute unser sämtliches Vermögen überhaupt, insbesondere aber das an der Mühlengasse Ecke zwischen seel. Herrn Bürgermeister N. und des Tuchmacher S. Häusern belegene mit der Ehefrauen eigenthümlich zustehende Wohn- und Brauhaus, zumt

öffentlichen Unterpfande dergestalt und also ein, daß, im Fall gedachter Johann Adam N. das von unserm respective Vater und Schwiegervater vor 400 rthlr. erkaufte Haus entweder binnen der Ordnungsmäßigen Zeit nicht annehmen, oder in kurzer Zeit wieder verlassen würde, wir obige sechszig Rthaler ohnweigerlich bezahlen, und in das Gerichte liefern wollen. Begeben uns auch der denen Bürgen zu gute verordneten Rechtswohlthaten nähmentlich des beneficii ordinis, welches darinn bestehet, daß der Bürge nicht ehender belanget werden kann, bis der Hauptschuldner völlig ausgeklaget, von selbigem aber nichts erhalten werden können, imgleichen des beneficii divisionis vermöge welches von mehreren Bürgen einer nicht auf die ganze Summe, sondern nur vor seinen Antheil belanget werden kann, und wollen dahero: daß ohne den Hauptschuldner völlig auszuklagen, von einem ieden das ganze nehmlich 60 rthlr. gefordert werden soll; gestalten auch ich Anna Margaretha K... gebohrne H... mich der dem weiblichen Geschlecht zu gute verordneten Rechtswohlthaten, nähmlich dem SCto Vellei.: Inhalts dessen keine Frauensperson aus einer Bürgschaft zu bezahlen verbunden ist, imgleichen wegen der vor meinen Mann auf den Fall übernommenen Hälfte, wenn von mir die ganze Summe gefordert wird, der Auth, si qua mulier C. ad SCt. Vellei. nach welcher keine Ehefrau vor ihren Mann sich gültig ver-

verbürgen und dessen Verbindlichkeiten übernehmen kann, jener ohne End, dieser aber endlich und so wahr mir Gott und sein heiliges Wort helfen soll, begeben. Nichtweniger entsage ich auch dem einer Frauen, wegen ihres Brautschatzes und Eingebrachten zustehenden Vorzugsrecht vor andern Gläubigern und will bey etwa sich eräugendem Concurs mich dessen in Ansehung dieser 60 rthl. nicht bedienen. Dessen allen zu wahrer Urkunde haben wir diesen Bürgschein von uns gestellet, selbigen nach geschehener Vorlesung und Verständigung eigenhändig respectue unterschrieben und mit 3 Kreuzen bezeichnet; wollen auch E. E. Rath um die obrigkeitliche Confirmation geziemend ersuchen. Alles getreulich sonder Argelist und Gefährde. So geschehen Göttingen ic.

Formular einer Bürgschaft über eine unbestimmte Quantität.

Kund und zu wissen sey hiermit jedermänniglich:
Demnach Herr Anton N. von Königl. Churfürstl. Cammer am 16 Novembr. 1762. zu der N. Stelle befördert, und denn derselbe gleich bey dem Antritt seines Dienstes sein gesamtes Vermögen Königlicher und Churfürstlicher Cammer pro hypotheca speciali verschrieben, daneben eine Caution auf 6000 rthlr. erfordert worden, ich mich aber auf bittliches Ansuchen des Herrn

N. bereit finden lassen, diese Bürgschaft *salua hypotheca iam constituta*, zu bestellen; als verbinde ich mich hierdurch vor mich, meine Erben und Erbnehmen auf das kräftigste, vor alle dasjenige, so der Herr N. in seinen Amtspflichten oder was ihm sonst von denen hohen Landes-Collegiis oder andern Obrigkeiten in Amtssachen aufgetragen werden mögte, vom heutigen Tage anzurechnen, verabsäumet und sich auf einige Weise zu Schulden kommen lästet, bis auf die Summe von 6000 rthlr., schreibe sechs tausend Reichsthaler in alten vollwichtigen Louisd'or, das Stück zu 5 rthlr. gerechnet, als Bürge dergestalt zu haften und einzustehen, daß wenn demselben von bemeldeter Zeit anzurechnen einiger Defect gezogen oder sonst etwas zu vergüten angemuthet würde, dieses nicht blos mit ihm allein ausgemachet, sondern mir zu Wahrung meiner Nothdurft zeitig Nachricht gegeben werde, daneben auch dessen Rechnung nicht über ein Jahr, nach dem Schlusse eines jeden Jahrganges, unabgenommen bleibe, wiedrigensfalls aber, daferne ich nicht bey Liquidirung derer restituendum, so vom heutigen Tage anzurechnen, ihm zu Schulden kommen, *adiret* würde, oder auch die Rechnungen über 2 Jahr unabgenommen liegen blieben, will ich ersteren Falls nicht anders verbunden seyn, als wenn mir alle Rechnungen und *monita* vorgeleget, und ich mit meiner Nothdurft genugsam gehört worden, letzteren Falls
aber

aber nur vor diejenige Schaden haften, so binnen denen zwey Jahren zugesüget worden, soferne selbige sich nicht über die bemeldete 6000 rthlr. belaufen.

Gleichwie übrigens denen Bürgen das beneficium ordinis zustehet, Kraft dessen sie verlangen können, daß der Hauptschuldner zuerst executiret werde, ehe sie belanget werden können, als begeben ich mich dessen hierdurch wissentlich und wohlbedächtlich und will vielmehr geschehen lassen, daß ich nach vorbemeldeter Liquidation derer restituendorum noch vor dem Hauptschuldner belanget werde.

Zur Sicherheit Königlicher und Churfürstlicher Cammer setze ich hiermit die bey hochlöblicher N...schen Landschaft belegte Capitalia, von 4000 und respectiue 2000 rthlr. in Louisd'or à 5 rthlr. vermöge hierbey übergebenen Original-Obligationen vom 16ten Aug. 1747. und 4ten May 1753, und will, daß sich Königl. und Churfürstliche Cammer daran auf den sich begebenden Fall quaestio- nis auf das schleunigste bezahlt machen soll, gestalten ich hierdurch bewillige, daß hochlöblicher Landschaft denunciiret werde, mir, bevor ich nicht von dieser Bürgschaft entlediget worden bin, nichts vom Capital, sondern blos die jährlichen Interessen zu bezahlen.

Urkundlich haben beyde Theile diesen Bürgschein wissentlich und wohlbedächtlich von sich ge-

stelle, eigenhändig unterschrieben und unterse-
gelt. So geschehen N. den 1sten Aug. 1764.

(L. S.) N. als Bürge.

(L. S.) N. p. t. N. zu N.



TITVLVS XI.

DE

MANDATO.

§. 258.

Transitus.

Absolutis contractibus realibus, consequens est, vt de consensualibus agamus. Dicuntur autem contractus consensuales, qui solo consensu, perfecte declarato, perficiuntur, cum reliqui contractus praeter consensum aliud adhuc signum, e. g. rei traditionem, verba solennia, vel scripturam solennem desiderent (a). Ad consensualium contractuum classem Romani referunt: I.) MANDATUM, II.) SOCIETATEM, III.) EMPTIONEM VENDITIONEM, IV.) LOCATIONEM CONDUCTIONEM, denique ex constitutione ZENONIS. V.) EMPHYTEVSIN (b), quorum quatuor posteriores bilaterales sunt, prior autem vnila-
tera-

teralis, (§. 22.) Conuentiones quae in solo germanico natae sunt ad consensuales referendi sunt omnes, cum Germani istud artificium Legislationis ignorarunt, quo Romani signa perfecti contractus dererminarunt.

(a) §. vn. I. de obligat. ex consensu. (III. 23.) (b) §. 3. I. de locat. cond. (III. 25.)

§. 259.

Idea mandati, distinctiones et diuisiones.

Mandatum est: *contractus consensualis, quo negotium honestum, secundum praescriptum domini gratis expediendum suscipitur (a).* Distinguitur 1) a *locatione conductione operarum*, qua quis aliena negotia illiberalia erga mercedem conuentam suscipit; 2) a *contractu innominato do ut facias*, quo negotia liberalia, interueniente honorario, suscipiuntur; 3) a *negotiorum gestione*, qua quis negotia aliena sine mandato, vel ratihabitione opere nondum perfecto, vtiliter et gratis gerenda, incio domino non prohibente suscipit; 4) a *curatione funeris alieni*; 5) a *Iussu*, quo Dominus vel Paterfamilias seruo vel filiofamilias aliquid gerendum committit; 6) a *Consilio (b)*, quod non obligat, nisi dolosum sit (c) vel ex artis peritia proficiscatur (d). 7) A *Commendatione (e)*;

8) *Nuncius* et *mandatarius* nihil commune habent; is enim tantummodo instrumentum voluntatis significandae est, proinde actiones nec active nec passive in eum transferuntur. Divisiones mandati sunt hae: A) aliud est *simplex* aliud *qualificatum*, quorum hoc intercessionem coniunctam habet; (§. 252.) (f) B) Aliud *generale* (g), aliud *speciale*; C) Aliud *expressum*, aliud *tacitum* (b).

a) Non valet mandatum in personam incertam collatum L. 2. pr. L. 8. §. 1. D. de Proc. (III. 3.) sicut et mandantem L. 5. D. de N. G. (III. 5.)

b) §. 6. I. de mand. L. 2. D. ibid. L. 1. §. 14. D. depositi (XVI. 3.) De Proxenetis vid. L. 2. D. de proxenet. (L. 13.)

c) L. 10. §. 7. D. mand. ubi de eo, qui affectionem amicalem promissit in monendis procuratoribus, c. 62. de R. I. in 6. L. 47. D. de R. I.

d) §. 3. I. ad L. Aquil. (IV. 3.)

e) L. 12. §. 12. D. mand.

f) §. 2. I. de mand. §. 6. ibid. vers. *Et adeo haec ita sunt.* L. 6. §. 4. D. mand.

g) Huius formula est in L. 60. §. 4. D. mand. quod tamen ultra intentionem ex nudis verbis non porrigendum ibid. in fin. L. 1. §. 1. de Procur. (III. 3.) In mandato generali non continetur transactio L. 60. D. ibid. neque procuratori omnium bonorum alienatio permittitur, nisi quoad fructus vel alias res perituras, L. 63. ibid.

b) L. 6. §. 2. L. 18. et 53. D. mand. L. 6. C. ibid.

§. 260.

De Personis.

Concurrunt ad hoc negotium *Mandans* et *mandatarius*; vel *procurator*. Ille in mandato qualificato proprie *mandator* vocatur (a), quamvis etiam saepius in mandato simplici *mandans* sub hac denominatione veniat (b). *Plures mandantes* regulariter quidem in solidum obligati sunt, gaudent tamen beneficio diuisionis (c). *Plures mandatarii* obligantur in solidum, dummodo ab utroque nihil praeter debitum exigatur (d). Pluribus procuratoribus, in solidum, simul datis, occupantis melior conditio est (e). *Heres* mandatarii etiam ex dolo defuncti in solidum tenetur, quod ex natura contractus amicorum fluxisse videtur (f). Mandare possunt, qui facultatem disponendi habent; Mandari potest iis, qui se aliis obligare valent, vel saltem artis peritiam profitentur. Miles *procurator* esse prohibetur, nisi sit veteranus, *vel tempore litis contestatae haec exceptio omissa, vel causam communem omnis sui numeri (i. e. militum) persequatur, vel in rem suam datus sit (g). Eadem et in mandato obtinere nullus dubito. Singulare est, quod iure Romano per hominem liberum acquiri non possit (h), quod tamen hodie minime obseruatur.

- a) Arg. *L. 10. §. II. D. mand.* et A., quod proinde non ad omnes contractus porrigendum et cum hoc temperamento intelligenda est §. 1. I. de perpet. et temp. act. (IV. 12.)
- b) *L. 26. 46. 49. 58. D. mand.* g) *L. 8. §. 2. D. de Proc.*
- c) *L. 1. §. fin. L. 4 §. I. et fin. D. de exercit. act. L. 13. §. fin. L. 14. D. de instit. act.* b) §. 5. I. per quas personas cuique acquir. (II. 9.) *L. 126, §. 2. de V. O.*
- d) *L. 59. §. 3. L. 60. §. 2. D. mand.*
- e) *L. 32. D. de proc.*
- f) *L. 12. 49. D. de O*

§. 261.

De Obiecto.

Obiectum mandati est; negotium a) tam iudiciale quam extraiudiciale; b) honestum; Mandatum inhonestum obligationes quidem civiles non producit (a), bene vero et mandantem et mandatarium aequa lance ad poenam obligat, imo mandans in hoc mandato rei illicitae de excessu mandati tenetur (b); c) negotium proprium mandantis; mandantis et mandatarii; mandantis et alienum; mandatarii et alienum (c); d) mandatum negotium antecedere non illud sequi debet (d); alias rati habitio inde euadit (e). e) Mandari nequeunt actus legitimi, (Iurisprud. extraiud. §. 4.) et f) in quibus personae praesentia absolute requiritur; g) Substitutio mandatarii in iis negotiis non procedit, in quibus personae industria specialis electa

electa est (f). Si procuratori iusserit dominus, certam pecuniae summam foenori collocare hoc pacto, ut certas duntaxat domino solveret usuras, reliquas lucraret, mutuum contrahitur, non mandatum (g).

a) §. 7. I. de mand. L. 6. §. 3. L. 22. §. 6. D. ib.

b) L. 11. §. 3. L. 15. §. 18. D. de iniur. (XLVII. 10) L. 6. de Scto Silan. et Claud. (XXIX. 5.) L. 5. C. de accusat (IX. 2.) L. 7. §. ult. D. de Iurisd. (II. 1.) L. 1. §. 13. D. de vi et vi arm. (XLIII. 16.)

c) pr. I. de mand. L. 28. D. de neg. gest. (III. 5.)

d) L. 12. §. 14. D. mand. L. 20. §. 1. ibid.

e) L. 9. D. L. 9. C. de neg. gest. (III. 5. II. 19.)

f) L. 8. §. 3. D. mand. c. fin. de Proc. in 6. (I. 19.)

g) L. 6. §. 6. D. mand. Non tamen conglutinanda sunt verba; *Plane* etc. cum non appareat, cur aliud in procuratore omnium bonorum obtinere debeat.

§. 262.

De forma contractus, eiusque essentialibus, naturalibus et accidentalibus.

Praeter consensum ab utraque parte rite declaratum nihil ad formam huius contractus requiritur; quibuscunque enim verbis, item per nuncium et epistolam, in diem et sub conditione contrahitur (a). Essentia mandati est, I.) ut negotium *gratis* gerendum suscipiatur, alias in aliam obligationem transit (b), (§. 259.) est enim

enim contractus amicorum (c); admittitur tamen honorarium (d); imo procuratores salarium promissum recte exigunt (e); II.) Ut mandatum non solum mandatarii gratia suscipiatur (f), quale mandatum consilium constituit; quod si tamen appareat, mandatarium non fuisse facturum, nisi aliquis mandasset, mandati actio locum habet (g). Inutile est mandatum: ut cuius credas; vel quemuis fundum emas, sed certum aliquid continere debet (h).

a) §. penult. I. de mand. L. 1. pr. §. 1. 2. 3. D. mand. L. 1. §. ult. L. 3. 65. D. de Proc. (III. 3.)

b) §. 12. I. de mand L. 36. §. 1. D. mand.

c) L. 1. §. 4. D. mand.

d) L. 6. pr. D. ibid.

e) L. 7. D. Mandati. L. 1. C. ibid. Incertae ta-

men pollicitationis salarium neque extra ordinem neque iudicio mandati recte petitur. L. 56. §. 3. D. mand. L. 17. C. ibid.

f) pr. §. 6. I. de mand. (XXVII. 1.)

g) L. 6. §. 5. ibid.

h) L. 48. §. 2. coll. cum L. 1. D. ibid.

§. 263.

De effectu Mandati a) respectu obligationis ex parte mandatarii.

Mandatarius obligatur: I.) ad negotium commissum ex fide gerendum (a), et quidem II.) secundum fines praescriptos ita tamen, ut qui usque ad centum mandavit, obligetur, si mandatarius pro centum emerit (b). Is enim
infa-

infamis sit, qui dolose egerit (c), et dolo face-
re videtur, qui id, quod restituere potest, non
restituit (d), sicuti et furti tenetur, qui rem ex
mandato alteri restituendam consumpsit (e).
Qui fidem mandatirumpit, quanti interest man-
dantis, restituere obligatus est, idque iuramen-
to in litem determinatur (f). III.) Omnia,
quae occasione mandati lucratus est, restituere
debet (g), nisi mandatario aliquid donatum sine
respectu mandati; IV.) Ad negotium susceptum
perficiendum (h), si tamen ex omissio imple-
mento mandati nihil damni mandanti acciderit,
cessat actio mandati (i) V.) Quoties certum
mandatum est, recedi a forma non debet; at
quoties incertum vel plurium causarum, tunc
per aequipollens expediri potest (k). VI.)
Mandatarius dolum et omnem culpam praestiat
(l); conueniri tamen potest, ut et casum prae-
stet (m). Culpa vero in hoc contractu non
in abstracto, sed in concreto consideratur.
VII.) Mandatarius tenetur ad cedendas actio-
nes, quo facto mandans procurator in rem
suam efficitur (n); non vero tenetur mandata-
rius ex suo soluere (o). Ad has obligationes
persequendas datur actio mandati directa.

a) L. 5. 9. 12. C. 1. 6. §. 6. et f. D. de his
mand. qui not. infam. §. 2. L. de

b) §. 8. I. de mand. L. 5. pr. §. 2. 3. D. mand. d) L. 8. §. 9. D. ibid.

c) L. 21. C. mand. L. L. 22. C. de fidei. L. 10.
C. de

C. de procurat. (II. 13.)
L. 27. D. ibid.

e) L. 22. §. 7. D. mand. nisi in mandatarii arbitrium collocatum sit, dare, quae vellet. Pugna est in L. 55. D. ibid.

f) L. 16. C. mand.

g) De fructibus L. 10. §. 2. D. mand. De usuris morae, item de usuris perceptis et compensatoriis ib. §. 3. De usuris ex usuris in usus suos conversis ibid. §. 4. De usuris citra mandatum perceptis §. 8; quod si tamen suo periculo credi-

derit mandatarius non restituit usuras ibid.

b) L. 5. §. 1. D. L. 22. §. 11. D. mandati. L. 11. C. ibid.

i) L. 8 §. 6 D. iuncta L. 12 § 10. D. mand.

k) L. 46. L. vlt. §. vlt. D. mand.

l) L. 8. § vlt. L. 42. L. 44. D. mand. L. 11. 13. 21. C. ibid.

m) L. 39. D. mand.

n) L. 8 §. vlt. in fin. D. L. 43. D. mand.

o) L. 45. pr. §. 2. 3. D. mand.

§. 264.

De effectu mandati b) respectu obligationis ex parte mandantis.

Mandans obligatur I) ad indemnitatem praestandam, et si dolose verſatus sit, aequè infamis fit (a). Ad indemnitatem pertinent: α) sumtus (b) nec refert, vtrum mandans, si ipse gereret, minus impendisset (c); β) erogata in rem mandantis cum usuris (d); γ) qui mandavit, vt mandatarius in re sua aliquid exstrueret, deducto eo, quanto sua aedificia pretiosiora fecisset, quod amplius impendisset, potest mandati iudicio persequi (e). Non vero pertinet ad

ad indemnitatem, quod mandatario occasione mandati accidit damnum fatale (*f*), quorsum furtum a seruo ex mandato emto perpetrato minime refertur (*g*). Impensae citra mandatum factae, quae tolli nequeunt, non repetuntur (*b*). II) Ad seruanda quae intra fines mandati contracta sunt (*i*), quod etiam tunc obtinet, si limites mandati transgressi fuerint, mandatarius vero mandantem ratione transgressionis indemnem seruare velit (*k*), alias dominium non transfertur, sed mandanti rei vindicatio permittitur (*l*), mandatario vero ratione excessus nequidem negotiorum gestorum actio competit (*m*). Ad has obligationes persequendas datur actio mandati contraria, quae ex regula non nisi exsecuto demum mandato locum habet, praeterquam in iis casibus, vbi mandatarius de suo soluere deberet (*n*).

a) L. 6. §. 5. D. de his qui not. infam.

b) L. 10. §. 9. D. mand. L. 4. C. ibid.

c) L. 27. §. 4. D. mand.

d) L. 12. §. 7. 9. D. mand. L. 1. C. ibid.

e) L. 16. D. mand.

f) L. 26. §. 6. D. ib.

g) L. 26. §. 7. D. ibid.

Vbi distinguitur an mandans sciuerit, seruum fu-

rem esse vel non. Illo casu mandans in omne id quod interest, hoc casu ad noxae dationem obligatur.

b) L. 26. §. 8. D. ib.

i) L. 12. §. 9. D. mand. ibi: si rem emtam nolis recipere.

k) L. 3. §. 2., L. 4., L. 5. §. 3. D. mand.

l) L. 5. §. 3. 4. D. mand. L. 1. §. 3. D. de exc.

exc. rei vend. (XXI. 3.) N. G. (III. 5) L. ult. C.
 Alia decisio est de toto ibid. (II. 19.)
 et partibus in L. 35. 36. n) L. 45. pr. §. 1-5,
 D. mand. D. mand.
 m) L. 31. §. 4. D. de

§. 265.

De effectu mandati intuitu tertii.

Qui cum mandatario secundum fines mandati expressos contraxit, mandantem obligatum habet actione ex illo negotio, quod cum mandatario initum est (a), licet mandatarius fines mandati sibi soli significatos transgressus sit, nec aliter tertio contra mandatarium, qui expresse ut talis contraxit, actio conceditur, quam si dolose versatus sit; Vice autem versa mandanti rursus utiles competunt actiones absque cessione (b) contra eum, qui cum mandatario nomine mandantis contraxit, et dominium ipsi acquiritur (c), id quod maxime hodie verum est. Quod si vero mandatarius absque mentione mandati contraxerit, vel contrahens fidem mandatarii tantummodo secutus sit, suo nomine contraxisse videtur (d), proinde actiones ipsi acquiruntur (e), salva mandanti actione mandati ad cedendum (f), et vicissim in eum competunt, nec nominationis siue laudationis exceptione actionem declinare potest.

(a)

- a) Ad exemplum institutoriae actionis L. 10. §. 5. D. mand. L. 19. D. de instit. act. (XIV. 3.)
- b) L. 13. §. 25. D. de Act. E. V. (XIX. 1.)
- c) L. 2. C. per quas perf. (IV. 27.) L. 9. §. 8. D. de R. C. (XII. 1.) L. 126. §. 2. de V O. (XLV. 1.) L. 4. C. si cert. pet. (IV. 2.) Obstant L. 59. D. de acquir. rer. dom. (XLI. 1.) L. 1. C. per quas perf. nob. acquir. coll. cum L. 11. §. 6. D. de pignor. act. (XIII. 7.)
- d) L. 13. C. si cert. pet. L. 7. §. 1. C. quod cum eo qui in al. pot.
- e) L. 7. C. si cert. pet.
- f) L. 8. §. 5. L. 43. 45. pr. §. 1. D. mand.

§. 266.

De modis dissoluedi mandatum.

Dissoluitur mandatum: I.) *Reuocatione mandantis* re adhuc integra (a), quae reuocatio liberae semper voluntatis est, modo mandatum non simul in gratiam mandatarii conceptum sit. Haec reuocatio tam expresse, quam tacite fieri potest, si v. g. principalis cum procuratore in iudicio compareat, absque reservatione mandati (b). II.) *Renunciatione mandatarii*, tempestive, re adhuc integra, facta i. e. vt eadem res alio modo expediri queat, nec iusta causa mandatarium excuset (c). III.) *Morte mandantis et mandatarii*, re adhuc integra (d), modo mandatarius mortem mandantis ex iusta ignorantia nesciuerit (e). Quodsi heres mandatum, nondum a defuncto mandatario imple-

Pp

tum,

tum, exsecutus fuerit, non habet mandati actionem (f).

a) §. 9. I. de mand. L. 12. §. 16. L. 15. D. mand. L. 3. C. ibid. Exceptis sponsalibus c. 9. de Proc. in 6. (I. 19.)

b) c. 8. de Proc. in 6. Item si diuersis temporibus plures dati fuerint Procuratores, posteriorem dando priorem prohibuisse videtur L. 31. §. 1. D. de proc.

c) §. 11. I. de mand. L. 22. §. 11. L. 23. 24. 25. L. 27. §. 2. D. mand.

d) L. 15. C. mand.

e) §. 10. I. de mand. L. 26 D. ibid.

f) L. 27. §. 3. D. mand. Negotiorum vero gestorum actionem competere autumo.

Formular eines Mandati specialis.

Ich Endes unterschriebener vor mich, meine Erben und Erbnehmen, mittelst dieses urkunde und bekenne:

Demnach Königl. und Churfürstl. Ober-Appellations Gerichte zu Zelle auf mein allerunterthänigstes Ansüchen mittelst höchsten Decreti vom 28sten Dec. a. p., behuf Deposition der Eintausend Reichsthaler, rückständiger Kaufgelder von dem Inventario des an mich gebrachten ehemahligen H. .schen Guths, terminum auf den 29ten Ian. a. c. angesetzt; Als bevollmächtigte ich hiermit den Herrn Procuratorem S. . . , sothane Eintausend Reichsthaler ad effectum solutionis in dem anberahmten termino ad iudiciale

ciale depositum zu überreichen, alle übrige rechtliche Nothdurft dabey zu wahren, und den Depositions Schein in Empfang zu nehmen. Was nun gedachter Herr Procurator S. . . in meinem Nahmen vornehmen, thun und handeln wird, solches verspreche ich zu allen Zeiten also anzusehen, als ob es von mir selbst geschehen wäre, solchen auch sub hypotheca honorum in allem schadlos zu halten. Urkundlich habe ich diese Vollmacht eigenhändig unterschrieben und mit meinem Siegel bedrückt. So geschehen Göttingen den 9ten Jan. 1760.

Alia formula mandati specialis.

Ich Endes unterschriebene vor mich, meine Erben und Erbnehmen mittelst dieses urkunde und bekenne:

Nachdem ich durch die von meinen noch am Leben und sämtlich majorenn seyenden Kindern nämlich zweyen Söhnen, und vier Töchtern zur unterthänigsten Befolgung Seiner jetztregierenden Hochfürstlichen Durchlaucht zu N. unter dem 24ten Decembr. 1746. ertheilten gnädigsten Resolution beigebrachte wiederholte bündige respective Erklärungen, Renunciaciones, und Vollmachten zu Erhebung derjenigen Gelder, welche mir und meinen Kindern wegen des Amts N. . . schen Inventarii und Meliorationen von Hochgedacht Fürstlicher Cammer zu N. annoch auszu-

P p 2

zahlen

zahlen sind, authorisirt bin, mir aber, selbst nach N. zu reisen, die nunmehr nur noch übrigen geringen Differentien abzuthun, meine Forderung völlig zum liquido zu bringen, die mir noch zukommende Gelder bey Hochfürstlicher Cammer zu erheben, und darüber zu quittiren, Alters und grosser Schwachheit halber nicht möglich ist; So habe, um solches alles in meinem Nahmen zu bewerkstelligen, wie auch sich in meinem Nahmen mit meinen Creditoren, in specie der Frau Ober-Amtmannin V. und dem Kauf-Herrn L. so gut als möglich abzufinden, den Herrn N. zu N. hiedurch bevollmächtigen wollen, thue solches auch hiermit und Kraft dieses, dergestalt, daß ich alles, was derselbe in obigen Belang in meinem Nahmen transigiren, thun, und handeln wird, als von mir selbst geschehen, annehmen, mit Danck erkennen, und Ihn in alle Wege schadlos halten wolle. So bald nun Hochfürstliche Cammer die mir noch gebührende Gelder an den Herrn N. als meinen Bevollmächtigten gegen seine in meinem Nahmen von Ihm auszustellende Quittung ausgezahlt haben wird, renunciire Ich hiermit liti et causae, und bekenne, daß ich und die Meinigen sodann an hochermeldeter Cammer weiter nichts zu fordern haben.

Urkundlich habe ich diese Vollmacht in des Königlich- und Churfürstl. Herrn Gerichts-Verwalters N. zu D. Gegenwart eigenhändig unter-
 chrie.

schrieben, und mit meinem Pectschast unterdruckt.
So geschehen B. den 2ten Maii 1752.

Anna Maria Wittewe G.
gebohrne B.



TITVLVS XII.

DE

SOCIETATE.

§. 267.

Definitio.

Societas est: *contractus consensualis bilateralis de rebus vel operis honestis communis lucri causa communicandis.* Differt societas a rerum communione, in quam partes citra consensum expresse declaratum incidunt (a), vel quae Lege statuto vel consuetudine contrahitur. Societas enim consensu initur, communio etiam praeter consensum, inter quas species magna Iuris diuersitas intercedit; alia enim in societate consensu contracta circa cul-pae, lucri et damni praestationem, alia in communione obtinent principia; Denique So-cietas conuentionalis actionem pro socio, com-
munio

munio vero actionem communi diuidendo, et si hereditas communis fuerit, iudicium familiae heriscundae producit, quemadmodum et reliquae actiones hic locum habent, quae ex istis negotiis, quae communioni anam dederunt, descendunt.

a) Non sufficit ad actionem pro socio producendam communitio, nisi societas intercedat L. 31. 32. 34. D. pro socio.

§. 268.

Diuisiones.

Alia societas siue communitio est particularis alia vniuersalis (a). Illa certa bona, haec omnia bona comprehendit, tam praesentia (b) quam futura (c), et tacita creditur interuenisse traditio, licet non interuenerit (d). Nomina quidem manent in suo statu, actiones vero inuicem praestantur (e). Quemadmodum lucrum ita et omne damnum commune est (f). Quod autem ex causis prohibitis acquiritur, non confertur (g), sicuti illud damnum quod ex maleficio oritur, solus delinquens ferre tenetur (h), nisi sociis reliquis scientibus res scelere acquisitae illatae sint (i). Si nihil distinctim conuentum, communicatio omnis quaestus, saluo cuique dominio, inita censetur (k); Ergo donationes, legata, hereditates (l), aes alie-

alienum, nisi quod ex quaestu pendet, non venit in rationem societatis (*m*). Etiam quoad aedificia societas datur (*n*), nec non ad societatem referenda est species, quando dominus praedii colono praedium ea lege concedit, ut fructus et periculum fructuum inter eos in commune feratur (*o*); Sed plura de hac specie infra dicendi erit locus.

a) Quod in L. 5. pr. D. pro socio ita exprimitur: siue vniuersorum bonorum, siue negotiationis alicuius, siue vestigialis, siue etiam rei vnius.

b) L. 1. §. 1. D. ibid.

c) Quorum pertinet hereditas, donatum, et quaequa ratione acquisitum L. 3. §. 1. ibid. salaria et stipendia L. 52. §. 8. L. 73. ibidem.

d) L. 2. D. ibid.

e) L. 3. pr. ibid.

f) L. 52. §. 16. ibid.

g) L. 52. §. 17. L. 57. ibid.

h) L. 52. §. 18. L. 59. §. 1. ibid.

i) L. 53-56. ibid.

k) L. 7. D. ibid. Et quaestus vocatur, quod ex opera cuiusque descendit, L. 8. ibid.

l) L. 9. 10. 11. 13. 71. §. 1. D. ibid.

m) L. 12 D. ibid.

n) Exempla vide in L. 52 §. 13. D. ibid.

o) L. 52. §. 2. pro Socio L. 25. §. 6. D. locati conducti.

§. 269.

Quis societatem contrahere possit?

Societatem contrahere potest qui se obligare valet, tam respectu rerum quam respectu operarum. Pupillus sine tutoris auctoritate in ob-

ligatione rerum societatem contrahens, non tenetur (a); quod in obligationibus faciendi, si artis peritiam profiteatur pupillus, secus est. Socius sine consensu reliquorum socium admittere non potest (b).

a) L. 33. D. pro societatis. L. 32. et 33. Tenetur tamen si ibid. in communionem rerum b) L. 19. 20. 21. 22. incidat sine contractu so- 23. 24. D. ibid.

§. 270.

De forma contractus et essentialibus requisitis.

Praeter consensum nihil ad formam contractus requiritur, et tam re quam verbis, item per nuncium (a), tam ad tempus quam ex tempore, et sub conditione (b) initur; et de rebus in commune conferendis restricta obtinet interpretandi ratio (c). Vt aequis facultatibus sint, minime requiritur, cum pauperior plerumque opera suppleat, quod ei per comparisonem patrimonii deest (d); Donationis vero causa recte non contrahitur societas (e), nec conueniri potest, ut vnus damnum, alter lucrum sentiat, quod societatis leoninae vocabulo designatur (f). Si ita societas contracta sit, ut partes constitueres, ad boni viri arbitrium res redigende est, et conueniens est boni viri arbitrio, ut non semper aequales partes constituat,

stituat, sed operae, vel pecuniae collatae rationem habeat. Si nominatim Titius arbitrator expressus sit, et hic antequam arbitratus sit, moriatur, nihil agitur (g). Non valet pactum: ut heres succedat societati, excepta societate vectigalium, modo pactum expresse adiectum et causa ita comparata sit, ut cum herede continuari possit (h). Sunt (i) qui improbant eiusmodi conventionem, Italis maxime usitatam, ubi quis pecuniam alteri qua socio tradit, ea lege, ut dissoluta societate sors integra restituatur, quotannis vero lucri loco certam summam absque calculo et computatione soluat, quicumque etiam casus acciderint; sed distinctione opus: an usurariam prauitatem vel societatem leoninam sapiat haec conventio, an vero minus. Illo casu conventio non valet; hoc vero casu, nihil est, cur valere non possit.

a) L. 4. pr. D. pro socio.

b) L. 1. pr. D. L. 6. C. pro socio.

c) Exempla obuia sunt in L. 3. §. 2., L. 7. D. ibid.

d) L. 5. §. 1. L. 52 §. 7. L. 80. D. pro socio. L. 1. C. ibid.

e) L. 5. §. 2. D. ibid.

f) L. 29. §. 2. D. pro socio. Bene vero conue-

niri potest, ut vnus deducto damno omne lucrum, vel deducto omni lucro omne damnum ferat L. 30. ibid. §. 2. et 3. I. de societ.

g) L. 6. D. L. 75. D. pro socio. Arbitrium iniquum tamen ad boni viri decisionem reduci potest. L. 76. 78. 79. ibid.

b) L. 35. 59. L. 63. §. 8. ibid.

§. 271.

De Effectibus.

Socius tenetur 1) *ad diligentiam mediam in concreto praestandam* (a), non vero tenetur si casu res perierit, cui accensetur latrocinium, cum furtum culpa adscribatur (b); negligentia vero cum industria non compensatur (c). Nihil interest, virum committendo aut omittendo contra socii obligationes peccetur (d). Porro obligatur socius 2) ad *aes alienum* durante societate contractum et in communem utilitatem versus extinguendum (e), licet sub conditione promissum sit, et conditio distracta societate extiterit; ideoque si interim societas dirimatur, cautiones interponendae sunt (f). Quidquid socius *de suo* impendit, cum usuris repetit (g). 3) *Ad lucrum communicandum* (h), a) vel inaequaliter secundum Legem societatis expressam, modo aliquid plus contulit societati pecuniae, operae vel cuiuscunque alterius rei (i); b) vel ex arbitrio boni viri, si partes in arbitrium tertii collatae, c) vel aequaliter si ita expresse convenit vel partes plane non expressae sint (k). Ratione accessoriorum eadem partes fiunt, quae in re principali (l). Quod autem extra causam societatis acquisitum est, non communicatur (m). 4) *Ad impensas* in commune ferendas (n) quorsum etiam damna fatalia pertinent,

tinent, quae socio peregre in causis societatis eunti, siue naufragio siue latrocinio accidunt (o). 5) Ad *damna et pericula* ferenda, et si res perit post collationem, sine societatis iam in effectum deducto, commune est periculum (p). 6) Si socius cum socio egerit, et integram partem sit consecutus, deinde secundus socius agat, integrum autem consequi non possit, datur actio pro socio, ad id, ut utriusque portio exaequetur (q). 7) Ad *poenam* pacto adiectam (r). 8) *Quod socius suo nomine comparauit*, ipsius sit non commune, sed societatis Iudicio cogitur rem communicare (s); quod autem communi nomine emptum, id cuique pro indiuiso dominiotenus acquiritur (t). 9) Contra prohibitionem socii nihil valide suscipi potest, cum melior sit conditio prohibentis (u). 10) Quidquid heres animo societatis fecerit, in actionem pro socio deducitur (v); ceterum heres socii tenetur ad praestandam bonam fidem (w) et inchoata a defuncto continuanda, qui tamen tantummodo ex dolo tenetur (x). Ad has obligationes persequendas datur actio *pro socio*, *utrinque directa* (y) ad implendum contractum societatis; ad dissoluendum vero communi diuidendo, (z) et si hac actione actum, non tollitur actio pro socio, deducto tamen eo, quod per iudicium communi diuidendo iam consecutus est (aa). Si socii aedificium commune (non
aliam

aliam rem communem) reficere detrectent, vnus autem suis impensis idem reficiat, habet priuilegium (*bb*), et actionem pro socio, ad sumtus cum vsuris centesimis (hodie quincuncibus) repetendos; quodsi post quatuor menses erogata cum vsuris non restituant, ius domini in solidum vindicare potest (*cc*). *Actio et condictio furti* electiue cum actione pro socio competit contra socium, qui per fallaciam, doloue malo, rem communem amouit, vel celandi animo contrectauit (*dd*). Generatim, qui ex dolo condemnatur infamis fit (*ee*). *Actio Legis Aquiliae* electiue cum actione ex contractu competit, si damnum dederit (*ff*). Gaudet tamen socius, siue vniuersorum bonorum sit, siue particularis, non verò fideiussor et heres, beneficio competentiae, nisi erogaverit bona in fraudem vel negauerit se socium esse (*gg*).

a) Nihil certi definit *L. 52. §. 2. D. pro socio*. Apertius loquitur *GAIUS* in *L. 72. D. ibid. §. ult. I. ibid.*

b) *L. 52 §. 3. pro socio L. 26. D. comm. diuid.*

c) *L. 25. 26. D. pro socio.*

d) *L. 52. §. 11. ibid.*

e) *L. 82. D. ibid.*

f) *L. 27. 28. 67. §. 1. D. pro socio*, et hae cautiones ad officium iudicis pertinent. *L. 38. pr. ibid.*

g) *L. 67. §. 2. ibid.*

b) *L. 38. §. 1. ibid.* Plane singularis est decisio *L. 52. pr. ibid.*: et hodie indistincte putarem actionem dari in specie ibidem proposita.

i) *L. 5. §. 1. L. 29. pr. §. 1. ibid.*

k) *L. 29 pr. D. pro socio. §. 1. 2. I. de soc.*

l) *L. 83. D. pro soc. L. 19. pr. comm. diu.*

m) *L. 52. §. 5. 6. L. 63. §. 9. D. pro soc.*

n) *L. 52. §. 15. D. ib.*

o) *L. 52. §. 4. D. pro socio. Ab aequitate hac Lege agnita, recessit POM-
PONIUS IN L. 60. §. 1 et ideo notatus ab ULPIANO
in L. seq. ibid.*

p) *L. 58. §. 1. D. ibid.*

q) *L. 63. §. 5. L. 67. §. 1. ibid.*

r) *L. 41. 42. 71. D. ibid. Sed obscura est ratio
decisionis Legis 41. allegatae.*

s) *L. 74. D. ibid.*

t) *L. 2. C. ibid.*

u) *L. 28. D. comm. diu.*

v) *L. 37. D. pro socio.*

w) *L. 35. 36. 63. §. 8. L. 65. §. 9. ibid.*

x) *L. 40. ibid.*

y) *§. 2. I. de poen. tem. litig. (IV. 16.)*

z) *L. 1. D. communi div.*

aa) *L. 43. D. pro socio.*

bb) *L. 25. D. de R. C. L. 1. D. in quib. caus. pignus (XX. 2.)*

cc) *L. 52. §. 10. pro socio, idque propter pu-
blicum fauorem aedifi-
ciorum constitutum est
L. 46. D. de damno in-
fecto (XXXIX. 2.)*

Proinde hoc ius singulare
ultra casum nominatum
non porrigendum arg.
L. 52. §. 12. D. pro socio.

dd) *L. 45. 47. 51. D. ibid.*

ee) *L. 6. D. de his qui not. infam.*

ff) *L. 47. §. 1. L. 48. 49. D. pro socio.*

gg) *L. 63. pr. §. 1-4. 7. L. 67. §. 3. L. 68. ib. L. 22. §. 1. D. de Re iud. Nec obstat L. 16. D. de re iud.*

§. 272.

Quibus modis dissoluatur?

Ad modos dissoluendi societatem pertinet: I.) mors (*a*), nisi in rem certam emendam conducendamue societas coita sit (*); II.) tempus (*b*); III.) conditio deficiens (*c*); IV.) capitís deminutio (*d*); V.) egestas (*e*); VI.) renunciatio (*f*), expressa et tacita (*ff*) quae semper libera est, nec valet pactum: *ne abeat* a societate (*g*); potest tamen conueniri, ne intra certum tempus a societate recedatur (*b*), sed si conuentum: *ne intra certum tempus communis res diuidatur*, non videtur conuenisse, ne a societate abeat (*i*). Hoc casu, nisi aliqua iusta ratio intercedat, omnis alienatio, quae in fraudem pacti tendit, prohibita est (*ii*). Excusatur tamen, qui ideo intra tempus praefinitum societati renunciat, 1) quia conditio, societati dicta, non praestatur (*k*); 2) socius ita damnosus sit, ut non expediat eum pati (*l*); 3) quod ea re frui non liceat, cuius gratia negotiatio suscepta sit (*m*); 4) qui reipublicae causa diu et inuitus est absfuturus (*n*) nisi facile per alium valde idoneum societatis administratio nomine absentis fieri possit (*o*). Renunciatio autem tempestiue absque dolo, et iusto tempore fieri debet, alias lucrum communicare, damnum vero solus ferre debet (*p*) et si absentis renunciata sit societas, donec absens certior
de

de renunciatione redditur, renuncians omne
 lucrum in commune redigere, detrimentum
 vero solus pati tenetur, absens autem, quod
 interim acquirit, ei solitarie lucro cedit, dam-
 num vero adhuc commune est (*q*). VII.)
 Rei interitu; re consecrata, vel publicata (*r*).
 VIII.) Moto concursu super bonis vnus socii
 (*s*). IX.) Finito negotio cuius causa societas
 inita (*t*), et impensae finita societate factae non
 quidem actione pro socio, bene vero iudicio
 communi diuidendo, repetuntur (*u*).

a) L. 1. pr. L. 4. §.
 1. L. 52. §. 9. L. 59. L.
 65. §. 9. pro socio. §. 5.
 I. de Societ.

**)* L. 65. §. 2. ibid.
 Alia distinctio est in L.
 65. §. 10. ibid.

b) L. 1. pr. D. ibid.

c) L. 1. pr. D. ibid.

d) L. 4. §. 1. L. 63.
 §. 10. D. ibid.

e) L. 4. §. 1. ibid.

f) L. 4. §. 1. L. 5. C.
 ibid. §. 4. I. ibid.

ff) L. 64. ibid.

g) L. 14. L. 70. D.
 ib. L. ult. C. communi
 div. (III. 37.)

b) L. 14. D. pro so-
 cio. L. 14. §. 1. 2. D.
 communi div.

i) L. 14. D. pro so-
 cio.

ii) L. 16. §. 1. L. 17.
 pr D. ibid.

k) L. 14. D. ibid.

l) L. 14. D. ibid.

m) L. 15. D. ibid.

n) L. 16. pr. ibid.

o) L. 16. pr. ibid.

p) L. 14. L. 17. §. 2.
 L. 65. §. 3. 4. 5. 6. ibid.

q) L. 17. §. 1. ibid.

r) L. 63. §. 10. L. 65.
 §. 12. D. ibid. §. 7. I.
 ibid.

s) L. 65. §. 1. D. ibid.
 §. 8. I. ibid.

t) L. 65. §. 10. D. ib.
 §. 6. I. ibid.

u) L. 65. §. 13. ibid.

§. 273.

De structura instrumenti.

Ex dictis facile patet, quam multae sint sociorum obligationes: Quo magis illae ad certam formam rediguntur, eo magis saluti partium prospicitur. In concinnando itaque hoc negotio maxima opus est circumspectione. Ut rite tabulae sociales ordinentur, requiritur: I.) Ut fortis, quam conferunt socii, accurata determinatio praemittatur, ubi simul intentio partium sedulo exprimenda est, quousque communionem periculi et lucri iniri cupiunt, quo in oculos incurrat, quatenus fors collata ad commune periculum pertineat. II.) Si vnus pecuniam alter vero operas vel artem conferat, huius socii officium, quantum fieri potest, ad certam normam redigendum, et simul modus determinandus est, quo controuersiae per arbitrium terminentur, si quae circa officium socii oriantur. III.) Determinetur rationum reddendarum terminus et modus, nec non arbitrium rationum discutiendarum, si res amicabilem componi non possit; IV.) Ponantur portiones lucri; nec consultum est, harum determinationem arbitrio boni viri relinquere. V.) Exprimatur damni in commune conferendi qualitas et proportio geometrica. VI.) Renunciatio et poena conuentionalis in renunciationem intempestiuam statuatur. Non semper

per e re sociorum est, vt placita publici Iuris fiant, proinde a confirmatione iudiciali abstinendum est, nisi socii securitatem hypothecae publicae publicationi contractus societatis anteponant.

Formular eines Societäts & Contracts.

Wir Endes bemeldete mittelst dieses urkunden und bekennen:

Demnach auf reise Erwägung eine Societät unter uns aufzurichten beliebet; als ist desfalls folgendes verabredet und festgesetzt:

1.) Conferiret Herr Johannes N. ein Capital von 2000 rthlr. schreibe zwey tausend Reichsthaler in Louisd'or à 5 rthlr. gerechnet, Herr Lucas D. aber ein Capital von 1500 rthlr. sage ein tausend fünfshundert Reichsthaler in ebenmäßiger Münzsorte, welche Capitalia von beyden Herrn Gesellschaftern sofort bey Unterschrift dieses Contracts an Herrn P. baar ausgezahlt werden; Endlich giebt Herr Thomas P. in seinem Hause eine Stube und den Boden, auch benöthigten Platz auf der Dehle zur Niederlage her, übernimmt daneben als inkitor societatis alle Geschäfte der Societät, welche hernächst weiter bestimmt werden sollen, und ist daneben in Ansehung des periculi dieser conferendorum festgesetzt, daß zwar die beyden benannten Capitalien und die davor angeschafte

Waaren auf gemeinschaftliche Gefahr sämtlicher Sociorum, das vom Herrn P. zum Theil eingeräumte Haus aber auf dessen alleinige Gefahr stehen soll.

2.) Nehmen die übrigen beyden Herrn Gesellschafter, den Herrn P. zum Institutor und Buchhalter auf folgende Weise an, daß derselbe allen Einkauf des Linnens mit möglichster Genauigkeit besorge, jedoch keine andere als einländische Sorten und zwar keine Sorten, wovon die Stiege über 2 thlr., und keine so unter 1½ rthlr. kostet, ankaufe, sich aber nach Möglichkeit bestreue denen Landteuten, wenn solches zahlbare sichere Leute sind, Geld zum voraus zu geben, um dadurch sowohl sich des Ankaufs zu versichern, als auch wohlfeilere Preise zu erhalten; hiernächst vor die Niederlage und gehörige Verwahrung des Linnens zu sorgen, die Correspondenz wegen des Handels zu führen; selbigen mit sicheren Kaufleuten und Linnenhändlern zu treiben, jedoch ohne Vorbewußt derer übrigen Gesellschafter unter 8 pro Cento Profit keinen Handel zu schliessen; wöchentlich von dem Bestandt des Waaren-Lagers, vom Credit und Debet einen summarischen Extract an Herrn N. zu schicken; keinem über 50 rthlr. und dieses dennoch an zahlbare Leute zu creditiren, es geschehe denn mit Bewilligung der übrigen Gesellschafter; alle Viertel-Jahr die Rechnung zu schliessen; die Rückstände mit genugamer

nugsamer Bescheinigung zu belegen; und sowohl den Waaren-Bestandt als auch die geführten Bücher, welche auf das ordentlichste gehalten werden müssen, vorzulegen; bey allen Societäts-Expeditionen sich der Unterschrift zu gebrauchen: N. und Compagnie; nicht anders aus der Societät zu treten, als wenn er ein halbes Jahr vorher aufgekündigt, die Rechnung abgelegt und justificiret, widerigensfalls drey hundert Reichsthaler in altem Golde zur conventional-Strafe zu erlegen; niemanden, so wahr ihm Gott helfe und sein heiliges Wort, die Societäts-Rechnungen vorzulegen, oder deren activ- und passiv-Handel auf einige Weise einem Dritten zu offenbahren, sondern dieses alles bey sich zu behalten; wenn er auch gleich aus der Societät treten würde; vor allen Schaden, den er durch den mindesten Unfleis sich zu Schulden kommen lassen wird, zu haften; und allen Gewinnst, so auf einige Weise gezogen wird, der Societät zu gute kommen zu lassen und zu berechnen; und überhaupt alles andere zu thun, was einem getreuen buchführenden Gesellschafter gebühret.

3.) Werden alle Gesellschafts-Ausgaben und sich eräugnende Schaden, so weit selbige die Gesellschaft treffen, in Ausgabe, alles hingegen, was irgend auf eine Weise eingenommen wird, in Einnahme geschrieben, und nach gezogener Balance der Gewinn oder Verlust dergestalt getheilet, daß Herr

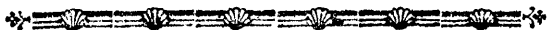
N. von dem reinen Gewinnst, welcher, nach Abzug des zusammen geschossenen Capitals der 3500 rthl., imgleichen der Schaden und Kosten übrig bleibet, in zehn Theile gesetzt, wovon $\frac{2}{7}$ sage zwey fünf Theile, der Herr N., $\frac{3}{7}$ sage drey zehn Theile Herr O., die übrigen drey zehn Theile aber Herr P. erhalten soll, welche denn nach jedem Quartal-Schlusse, von dem Herrn P. denen übrigen beyden Herrn Gesellschaftern ausgezohlet werden.

4.) Wenn hingegen nach gezogener Rechnung sich ein die Einnahme übersteigender Schaden zeigen sollte, welchen die Herrn Gesellschafter zusammenschiffen müsten, so wird dieser überschießende Schaden in sieben Theile getheilet, wovon vier sieben Theile Herr N., drey sieben Theile aber Herr O. trägt, Herr P. aber davon befreyet bleibt.

5.) Daferne auch wegen der Rechnung oder wegen der administration unter denen Herrn Gesellschaftern einiger Zwist vorkommen sollte, so werden alle diese Differenzien zu dem gutachtlichen Ausspruche dreyer unpartheyischen Kaufleute in N., wovon jeder Theil einen zu wählen hat, verstellet, und wenn es der eine oder andere bey deren Gutachten nicht bewenden lassen wollte, wird die Sache abermahls an drey andere Kaufleute in Bremen auf dieselbe Art, wie vorher erwähnt worden verschicket, und die Sache so
dann

Dann schlechterdings bey diesem Ausspruche, er mag dem vorigen beystimmen oder abfallen, gelassen, und soll derjenige, so hierwieder handeln und dem Ausspruche sich nicht ohne richterlichen Zwang unterwerfen wird, zwey hundert Thaler, nicht zur gemeinen Casse, sondern dem oder denen Gesellschastern privative erlegen, mit welchen er es zu thun hat.

Urkundlich ist dieser Contract dreyfach ausgefertigt, von allen Theilen wissentlich und wohlbedächtlich unterschrieben und untersiegelt. So geschehen N. den 23ten Aug. 1764.



TITVLVS XIII.

DE

EMTIONE VENDITIONE.

§. 273.

Origo negotii et Definitio.

Antequam aes signatum decempeda rerum constituta erat, res pro re, non res pro pretio commutabatur (a). Inde permutatio ab emtione venditione distinguebatur (b), cuius distinctionis vsus in sequentibus se exferit:

Q 9 3

1)

1) emtio venditio nominatum, permutatio vero innominatum contractum constituit; 2) in emtione venditione, non vero in permutatione, locum habet ius retractus et protimiseos, cuius rei ratio in eo latet, primo, quod in permutatione non appareat, quae res venierit, et quae pretii nomine data sit (c); secundo, quod retrahens idem offerre nequeat, cum sit species; (3) In dubio non pro antiquissimo contractu (permutatione scil.) sed pro frequentissimo (emtione venditione) praesumptio sit capienda; 4) Si partim res, partim pecunia numerata detur, et quidem inaequaliter, pro emtione venditione contractus sit accipiendus, si pretium maiorem portionem constituat; pro permutatione vero, si res praeualeat. Emtio venditio est: *contractus consensualis bilateralis de certa re pro certo pretio proportionato dominiotenus transferenda.*

(a) L. I. D. de contrah. emt. vend. (XVIII. 1.)

(b) § 2. I. de emt. et vendit. (III. 24)

(c) §. 2. I. alleg.

§. 274.

Diuisiones et Distinctiones.

Emtio alia est rerum *corporalium* alia *incorporalium*. De priori specie nunc, de posteriori postremo loco (§. 280,) videamus. Alia est

est pura, alia restricta per conditionem (a), diem, modum. Si dies adiectus, videndum, an tanquam conditio, an vero tanquam modus adiectus sit, hoc casu ante diem agi potest, non vero illo (b). Si venditor conditionem adiecit, et contra factum est, non solum contra primum sed etiam contra secundum tertium et ulteriores emtorem ad reuocandam venditionem agi potest (c). In ementis vel vendeatis potestatem collata conditio nullam reddit venditionem (d). Si pendente conditione tradita res sit, neque vsucapio neque fructuum perceptio locum habet, et conditio existens ratione periculi et commodi retrahitur ad initium actus. (§. 29.) (e). Alia est publica alia privata. Illa subhastationis vel auctoris nomine venit, de quibus alibi (Jurisprud. extraiud. §. 116. it. Proceß p. 110. seq.). Distinguitur emtio venditio a permutatione (§. 273.); a locatione conductione operis, hac ratione, vt, si nihil aliud quam pecuniam damus, emtio venditio, si autem corpus damus locatio conductione operis, inde euadat (f); a datione in solutum, quae tamen, ne sub specie Legis Commissoriae pignorum infringi queat, parcius adhibenda, et si adhibeatur, vel subhastatio, vel taxatio pignoris ineunda.

(a) §. 4. I. de emt. et vend.

(b) L. 41. pr. D. de contrah. E. V.

Qq 4

(c)

(c) L. 56. D. *ibid.* L. I. C. *si mancip. ita ven.* (IV. 56)

(d) L. 14. C. *de contrah. E. V.* (IV. 38.)

(e) L. 8. *pr. D. de peric. et com.* (XVIII. 6.)

(f) L. 20. D. *de contrah. E. V.* Alia differentia inter emtionem et locationem conductionem rerum traditur in L. 65, 80. §. 3. D. *ibid.*

§. 275.

Quis vendere possit?

Regulariter quilibet vendere potest, qui contrahendi, alienandi et liberam de re disponendi habet facultatem (§. 6. 9.); Non vero I) prodigus; II) is, cui tempus ad deliberandum super adeunda hereditate datum est (a); III) non dominus et cui tantummodo dominium pro parte competit, excepto fisco, qui totum vendere potest, etiamsi tantummodo pro parte dominus sit (b). Quorum in alienationibus consensus accedere debeat, supra abunde iam dictum (§. 10. 13.). IV) Si Procurator contra domini voluntatem alii rem vendiderit, quam cui vendi debebat ex mandato, venditio non valet (c). Obscuritas pacti venditori potius nocere debet, qui id dixerit, quam emtori, quia potuit re integra apertius dicere (d). Quodsi pactum in fauorem emtoris adiectum sit, regula interpretandi inuertenda est.

(a)

(a) L. 26. D. de con-
trah. E. V.

(c) L. 63. pr. D. de
contrah. E. V.

(b) L. 2 C. de comm.
rer. alienat. (IV. 52.)

(d) L. 21. 33. D. de
contrah. E. V. L. 39. D.
de pactis (II. 14.)

§. 276.

Quis emere valeat?

Regulariter quilibet emere potest, qui non prohibetur. Praeter casus supra (§. 6. et 9.) enumeratos in specie huc pertinet; I) tutor, curator, procurator et negotiorum gestor; sed hoc de emtione priuata, non ea, quae sub hasta fit, intelligendum (a). II) Is vero, qui ex officio, quod administrat, vel per se, vel per aliam personam, quid emerit, non tantum rem amittit, sed et in quadruplum conuenitur secundum SEVERI ET ANTONINI constitutionem' (b), quae poenae tamen vsu non seruantur, quamuis irrita sit emtio venditio, nisi res sub hasta comparata sit. Item III) is, qui officii causa in prouincia agit, vel militat, nec non horum domestici et consiliarii, praedia comparare in eadem prouincia prohibentur, praeterquam si paterna eius a fisco distrahantur (c); simile quid hodie ratione praefectorum specialibus constitutionibus sancitum (§. 9.) IV.) Si duobus res a non domino vendita sit, is potior est, cui primum tradita; si vnus a vero domino alter a non domino emerit, ille omnimodo

tuendus est (d). V) Qui a quolibet rem emit, quam putat ipse esse, bona fide emit, nec dolus auctoris b. f. emptori nocere (e) nec venditori prodesse potest (f). Qui autem sine tutoris auctoritate a pupillo emit, vel falso tutore auctore, quem scit tutorem non esse, non videtur bona fide emere (g), proinde ex vno tantum latere constat emptio (h). VI) Fundus mihi et Titio emptus, secundum Ius Romanum mihi vnice acquiritur (i), quod hodie secus, cum in fauorem tertii pacisci liceat. (§. 10. n. III.) VII.) Clericis quidem emptio negotiatoria Iure canonico interdicta est, quam tamen legem rigide non sequimur (k).

(a) L. 5. C. de contrah. E. V.

(b) L. 46 D de contrah. E. V. L. 46. §. 2. D. de I. Fisci (XLIX. 14.) L. un. pr. §. 2 3 4. C. de contr. iud. (I. 53.)

(c) L. 62. pr. D. de contrah. E. V. L. vn. C. cit.

(d) L. 31. §. 2. D. de A. E. V. (XIX 1.) L. 2.

D. de exc. rei vend. et trad. XXI. 3.)

(e) L. 3. C. de peric. et comm. (IV. 48.)

(f) L. 37. D. de A. E. V.

(g) L. 27. D. de contrah. E. V.

(h) L. 13. §. 29. de A. E. V.

(i) L. 64. D. ibid.

(k) t. t. X. ne clerici saecul. negot.

§. 277.

De forma et essentialibus contractus.

Ad contractum emtionis venditionis praeter consensum (a), a personis habilibus in eandem rem et idem pretium declaratum, nihil requiritur. Inuitus vero nemo comparare vel disirahere cogitur (b). *Scriptura* non ad perfectionem contractus sed ad probationem pertinet, nisi expressa conuentione consensus vsque ad perfectionem scripturae restrictus sit, (§. 25.) i. e. donec instrumentum sit conscriptum vel manu propria contrahentium, vel ab alio quidem scripta, a contrahentibus autem subscripta; et si per tabellionem fiunt, nisi et completiones acceperint, et fuerint partibus absoluta. Donec enim aliquid deest ex his, et poenitentiae locus est, et potest emtor vel venditor sine poena recedere ab emtione et venditione (c). Quae cum ita sint, interabsentes, per nuncium et per literas emtio perficitur (d). *Numeratio pretii* (e), vel reitraditio ad implementum, non vero ad perfectionem contractus pertinet; proinde pactum displicentiae conditionem non suspensiuam sed resolutiuam efficit (f). *Arrha* non ad essentialiam contractus pertinet (g). Si arrhae nomine aliquid datum, et a contractu quamuis imperfecto recedatur, secundum Ius Iustinianum emtor recedens arrham perdit, venditor
autem

autem duplum restituere compellitur, licet super arrhis nihil expressum sit (*b*), aliter ac iure Pandectarum (*i*) et Codicis (*k*). Cum autem hic contractus dominium translaticius sit, non est venditio sed aut locatio aut aliud genus contractus, si id agitur, ne dominium ad emptorem transeat (*l*); huc etiam pertinet casus specialis; si debitor fideiussorem dederit, et huic promiserit, intra triennium proximum se eum liberaturum, si hoc autem non fecerit, et fideiussor debitum soluerit creditori, praedia hypothecae subiecta emta esse; Si non ut in causam obligationis (i. e. securitatis) sed ut emta habeat, haec ita pacta sunt, emtionem sub conditione contractam efficit (*m*).

(*a*) pr. §. 3. I. de emt. et vendit.

(*b*) L. 11. C. de contrah. E. V.

(*c*) pr. l. alleg L. 17. C. de fid. instrum. (IV. 21.)

(*d*) L. 1. §. 1. de contrah. E. V.

(*e*) pr. I. de emt. et vendit. L. 2. §. 1. D. contrah. E. V.

(*f*) L. 3. D. de contrah. E. V.

(*g*) pr. I. de emt. et

vendit. L. 35. pr. D. de contrah. E. V.

(*b*) pr. I. de emt. et vendit. L. 17. C. de fide instrument.

(*i*) L. 11. §. 6. D. de A. E. V. Annulus dari solebat.

(*k*) L. 2. C. quando liceat ab emt. (IV. 45.)

(*l*) L. 80. §. 3. de contrah. E. V.

(*m*) L. 81. pr. de contrah. E. V.

§. 278.

De merce.

Regulariter quaecunque res obiectum emtionis esse potest (a), nisi speciatim alienatio lege (§. 13.), testamento, vel pacto prohibita sit (b). Deficiente itaque facultate alienandi et cum nemo plus iuris in alterum transferre possit, quam ipse habet, sequitur, translationem domini impediri, et perinde esse vtrum testamento vel Lege, an vero pacto alienatio prohibita, vtrum clausula annullatiua, cum hypotheca, adiecta sit nec ne; sed cum in praxi sententia praeualeat, quod alienatio pacto prohibita translationem domini non aliter impediat, nisi clausula annullatiua, hypothecae nexu istius rei vallata, adiecta sit, haud tuto haec omittuntur. Requiritur autem: 1) *ut res sit in commercio. Liberi hominis, loci sacri, religiosi et publici* emtio venditio tantummodo ad effectum praestationis eius quod interest, valet, modo emtor hanc qualitatem ignorauerit (c). *Rei alienae vel communis* alienatio ad eundem effectum permissa est, quamuis res emtori a vero domino, qui non consensit, auferri possit (d). Re communi pro parte indiuisa vendita, et venditore ante traditionem ad diuisionem prouocato, fundo vero in hoc iudicio socio adiudicato, venditor praestat id, quod a socio consecutus est; venditori vero adiudicato fundo, totus emtori,

emtori, aucto tamen pretio, tradendus est, ita tamen ut venditor de altera parte dolum tantummodo praestet; Diuiso vero per iudicem fundo, partem quae adiudicata est praestare debet (e). *Rei furtivae* emptio non est, si vterque vitium sciuerit. Si emptor solus scit, non obligatur venditor, nec tamen ex vendito quicquam consequitur, nisi emptor ultro, quod conuenerit, praestet. Quodsi venditor scit, emptor ignorauit, vtriusque obligatio contrahitur (f). *Rei litigiosae* alienatio sub poena dupli prohibita est (§. 13.); sed hodie haec poena exulat, et praxis istam alienationem admittit, modo ius tertii vbiq; in saluo maneat. Inde utile est, in instrumeto litis specificam mentionem facere, et aperte exprimere, quod emptor omne litis periculum et litem in eodem statu, in quo est, suscipere velit. *Venena mala*, bene vero salubria, vendi nequeunt, sed hodie etiam illa, personis haud suspectis, venduntur (g). Ne quis *domum vel villam, suam vel alienam, dirueret*, quo plus sibi acquireretur, neue quis negotiandi causa eorum quid emeret venderetue, Senatusconsulto cautum est, poena dupli quanti emisset in emptorem, in venditorem vero ut irrita fiat venditio, constituta (h), quod hodie non indistincte sequendum. II) *Merx sit certa, et in rerum natura existens*, saltem ut existere possit (i). *Electio* emptori ex pluribus rebus *nominatis* concessa

cessa, non tollit certitudinem mercis (*k*). Em-
tio *aleae* siue *spei* admittitur (*l*). Si in emtio-
ne *spei*, quantitas taxationis gratia adiecta sit,
nihil amplius, quam quantum expressum peti
potest, quodsi tamen tantum natum non sit, ni-
hil amplius praestari oportet (*m*). Quodsi *in*
corpore vel *materia* erratum sit, nulla est ven-
ditio (*n*); secus si tantum erratum sit in quali-
tate (*o*) vel in quantitate (*p*). Si autem plu-
res res eiusdem nominis sint, de alia venditor
de alia vero emtor senserit, ea debetur, quam
venditor intellexerit (*q*). In huiusmodi quae-
stionibus ad personam vendentis et ementis,
non ad personam principalem respicitur (*r*).
Quodsi tamen servus vel mandatarius in demon-
strandis finibus agri venditi dolo vel errore
plus demonstraverit, id demonstratum accipi
oportet, quod dominus senserit (*s*). Si merx
ad degustationem vendita sit, mercem impro-
bare licet, proinde merx adhuc deficit, secus si
ad mensuram res vendita sit (*t*). Hodie inter
mercatores vsitatum est, ut mercium quidem
periculum emtoris sit, statim atque venditor
merces aurigae vel nautae commiserit, auriga
vero non auditur, si male compactas asserat,
quippe qui non nisi bene compactas merces
transuehendas accipere debet. Post mercium
aduentum, si merces probas esse neget, eas
non sibi servare, sed, praesentibus honestis vi-
ris, degustare, improbare et obsignare, ven-
dito-

ditorem vero certiotem reddere debet, merces improbas et periculo venditoris esse: daß die Waaren kein Kaufmanns-Guth seyen, und auf seine Gefahr liegen. Si fundus ea Lege venditus sit, vt emtor diebus triginta proximis fundum metiatur, et domino renunciet, quanto modus agri minor sit, post diem trigesimalum, licet modus agri minor inueniatur, venditor non tenetur; si vero intra trigesimalum diem modum agri minorem renunciaffet, potest emtor, quo minor is modus agri fuisset, repetere (u). Qui certam quantitatem iugerum ad mensuram vendidit, pro singulis iugeris certo pretio constituto, deinde pluribus iugeris inuentis, pro singulis iugeris, quae supersunt, pretium conuentum exigere potest (v); secus si per auersionem vnum pretium constitutum et quantitas iugerum tantummodo taxationis gratia et in fauorem emtoris adiecta, vbi promissa quidem quantitas praestari debet, id vero, quod superest, lucrum emtoris constituit (w). E contrario, si iugera certa deficient, et postea tantundem per alluionem accrescat, distinguendum: si sciuerit venditor, tenetur; si ignorauerit, non tenetur (x). Si duorum fundorum venditor de modo cuiusque pronunciauerit, et ita vtrumque vno pretio tradiderit, alteri vero aliquid desit, quamuis in altero exsuperet, lucrum cum damno compensatur, et si quid deest emtori, hoc ei resarciendum ex aequitate (y).

Viae

Viae publicae, loca publica, quae fundum tangunt, litoraque in modum agrorum, si nihil de ea re conuentum, non cedunt (2). Si autem in quantitate iugerum captio adsit, ex emto agitur (aa). Pluribus rebus vno pretio emtis, de singulis actio ex emto est (bb). Haec sunt principia Iuris romani foecundissima de certitudine mercis. Quasdam cautiones circa eandem addere placet. In rebus fungibilibus, quae ob oculos positae non sunt, emtori proficit, si non nisi ad degustationem vel approbationem emat. Si copiam vero videndi habeat, et approbet, ne alia pro alia substituatur, verbo, ne lites exoriantur, signata simulacra (besiegelte Proben) sumere debet, additis qualitatibus specificis. In venditione ad corpus emtor vtiliter addit, vt ad minimum tot modis praestentur, reliquum autem eidem cedat. Animalia isdem post approbationem signantur et specificè circumscribuntur; idem de rebus mobilibus. In praediis vrbanis potissima ratio pertinentias tangit, de quibus postea (§. seq.). In praediis rusticis vero iugera secundum situm et vicinos addita mensura determinantur. In castris vel villis (ganzen zusammen gehörigen Güthern) catalogus accuratissimus omnium fundorum, iurium, reddituum, onerum (der Güther-Anschlag) fundamenti loco est ponendus, addita clausula in tabulis venditionis, mit allen Rechten und Berechtigkeiten ersucht, (iam prae-

dio competentia) und unersucht (forſan competitura). Ili) *Sit merx vera*; ergo nulla est emtio ſi ante emtionem perfectam, *utroque ſciente vel utroque ignorante*, res in totum perierit (*cc*); quodſi vero amplior domus pars exuſta ſit, emtio non tenet; ſi vero dimidia exuſta fuerit, emtor, deducto eo quod intereſt, emtionem adimplere compellitur; niſi intentio ad totam rem directa ſit (*), vel ſeparari ſine incommodo non poſſit (**). Si *venditor ſciuerit*, totam domum combuſtam eſſe, *emtor vero ignorauerit*, nulla eſt venditio; ſi vero quancunque pars aedificii remaneat, venditio ſubſiſtit, praſtito tamen eo, quod intereſt. Si vero *emtor ſciebat, venditor ignorabat*, ille totum pretium ſoluere debet, ſolutum vero repetere non poteſt (*dd*) *Rei propriae* emtio non valet, licet alteri tradere iuſſerit, nec dominium tranſfertur (*ee*). Valet vero emtio rei propriae in ſequentibus caſibus: 1) Si in ea re emtori tantummodo uſufructus competat (*ff*); vel 2) communis emtoris et venditoris res ſit (*gg*), pretio tamen officio iudicis portione diminuto (*bb*); 3) ſi emtio pro firmanda donatione omnium bonorum cum filio donatoris contrahatur (*ii*); 4) ſi venditor poſſeſſionem habeat, et in iudicio poſſeſſionis potior extiterit (*kk*); 5) ſi ſub conditione ematur: ſi res mea eſſe deſierit (*ll*).

(a) L. 34. §. 1. D. de contrah. E. V.

(b) L. 7. C. de reb. al. non al. (IV. 51.) L. 5. C. si manc. ita ven. (IV. 56.) L. 7. §. f. D. de distract. pignor., cuius lectio sine ratione torquetur. Nec obstat L. 61. D. de pactis vbi: Nemo paciscendo efficere potest ne vicino in iure praedium alienet; Cum hic regula tradatur: dominum non prohiberi posse ab alienatione rei suae absque interesse. Exceptio ab hac regula itaque est, si dominus in ipsa alienatione facultatem alienandi interdixerit.

(c) L. 4. 5. 6. pr. L. 62. §. 1. L. 70. D. de contrah. E. V. §. 5. I. de emt. et vendit. Liber homo nequidem sub conditione: *cum seruus erit*; vendi potest L. 34. §. 2. de contrah. E. V.

(d) L. 28. D. de contrah. E. V. L. 1. 2. 4. 5. 6. C. de reb. al. non al. L. 1. 2. C. de comm. rer. alienat. (IV. 52.) Subscriptio tamen vel sigilli appositio consensum non

involuit. L. 2. C. de reb. al. non al.

(e) L. 13. §. 17. D. de A. E. V.

(f) L. 34. §. 3. D. de contrah. E. V.

(g) L. 35. §. 2. D. de contrah. E. V. Art. 37. C. C. Carol.

(h) L. 52. D. de contrah. E. V.

(i) L. 8. pr. D. de contrah. E. V.

(k) L. 25. pr. D. de contr. E. V.

(l) L. 8. §. 1. D. de contrah. E. V.

(m) L. 39. §. 1. D. de contrah. E. V.

(n) L. 9. pr. §. 1. 2. de contrah. E. V. Sic nulla pronuntiatur venditio, si mensa argento cooperta pro solida imprudenter vendita sit. L. 41. §. 1. ibid.

(o) L. 10. D. de contrah. E. V. L. 11. §. 1. D. ibid. vbi exemplum de ancilla muliere, quam virginem putabat, quae lex tamen pugnat cum L. 11. §. 5. D. de A. E. V. L. 22. L. 34. D. ibid.

(p) L. 14. D. de contrah. E. V. Quodsi em-
Rr 2

tor vel venditor iniquis mensuris vel ponderibus vsus sit, tenetur etiam post admensurationem L. 32. D. de A. E. V. imo criminaliter positus terminis habilibus agi potest ex crimine falsi. Art. 113. C. C. Carol.

(q) L. 34. pr. §. 6. D. de contrah. E. V.

(r) L. 12 13. D. de contrah. E. V.

(s) L. 18. §. 1. D. de contrah. E. V.

(t) L. 34. §. 5. D. de contrah. E. V.

(u) L. 40 pr. D. de contrah. E. V.

(v) L. 40 § 2. L. 69. D. de contrah. E. V.

(w) arg. L. 38. pr. D. de A. E. V. L. 45. D. de Euict. (XXI. 11.)

(x) L. 13. §. 14. D. de A. E. V.

(y) L. 22: 42. D. de A. E. V.

(z) L. 7. §. 1. D. de peric. et comm. (XVIII.

6.) L. 51. D. de contrah. E. V.

(aa) L. 34. D. de A. E. V.

(bb) L. 38. D. de A. E. V. L. 72. D. de Euict.

(cc) L. 15. pr. L. 57. pr. et §. ult. D. de contrah. E. V.

(*) L. 34. D. de Aedilit Ed.

(**) L. 35. ibid.

(dd) L. 57. pr. § 1. 2. D. de contrah. E. V.

(ee) L. 15. §. 2. L. 16. pr. L. 39 pr. D. de contrah. E. V. L. 4. 10. C. ib.

(ff) L. 16. §. 1. D. de contrah. E. V.

(gg) L. 18. pr. D. de contrah. E. V.

(hh) L. 17. 18. pr. D. de contrah. E. V.

(ii) L. 5. C. de contrah. E. V.

(kk) L. 34. §. 4. D. de contrah. E. V. Singularis casus est in L. 80. §. 1. ibid.

(ll) L. 61. D. de contrah. E. V.

§. 279.

De pertinentiis.

Ad mercis determinationem etiam spectant *pertinentiae*. *Hae* sunt partes rei vindictae vel homogeneae vel heterogeneae in conuentionem nominatim non deductae. Possunt tamen partes sua conuentione mutare, quae lubent. Cum vero expeditum non sit, quae harum nomine veniant, tenendae sunt regulae: I) *quae homogeneae vel heterogeneae rei in conuentionem deductae accedunt partes (a)*; II) *quae, sub paciscentium intentione vel expressa vel tacita licet partes non constituent, comprehenduntur*; III) *quae in perpetuum rei usum comparata et actualiter destinata sunt (b)*, haec omnia ad pertinentias referri debent. Ea quae ultimo loco posuimus, *fixa vinculaque* appellari solent, quibus opponuntur: *ruta, caesa (bb)*, quamuis haec circumstantia fallax sit. IV) *Translatio domini fit cum sua causa, quae esset futura, si apud nos ea res mansisset (c)*. *Prioris* regulae exempla tene: Sylua caedua in quinquennium venierat, quaerebatur, cum glans decidisset, vtrius esset? Si nihil conuentum, quaecunque glans ex his arboribus, quae caesae non essent, cecidisset, venditoris est; eam autem, quae in arboribus fuisset eo tempore, cum hae caederentur, emtoris (d). Si post inspectum praedium, antequam emtio

contraheretur, arbores vento deiectae sunt, hae non debentur emtori. Quodsi emtor ignoravit, deiectas esse arbores, venditor autem scivit, nec admonuit, tenetur in id quod emtoris interest (e). *Ruta, caesa*, etiam si non excipiantur, neque aedium neque fundi pertinentiae sunt (f). Si fructibus iam maturis ager distractus sit, etiam fructus emtori cedunt, nisi aliter conuentum (g); Pensiones vero praediorum cedunt locatori (h). *Secunda regula* hos comprehendit casus: Si quis aquam promissit, etiam iter aquae, et fistulae, per quas aqua ducitur, et castellum ex quo fistulis aqua ducitur, venditum censetur (i). Sub frumento manu sato, etiam quod ex stipula provenit, continetur (k). Sub omni fructu etiam arundo caedua et syua comprehenditur (l). Doliis, quae in fundo sunt, promissis, nulla excipiuntur (m). Si centum dolia accessura promissa sint, praestari debent, etiam si nulla in fundo sint (n); et quidquid accessurum promissum est, tradi debet integrum et sanum (o). Quae autem a venditore generaliter excipiuntur, ad ea extendi nequeunt, quae postea obueniunt (p); Si manu sata in venditione fundi excipiuntur, non ea, quae in perpetuum sata sunt, (*Holz, Esparcette, perennirende Kräuter und Gewächse*) sed quae singulis annis seri solent, ita, ut fructus eorum tollatur, excepta videntur (q). *Tertiae regulae* exempla occurrunt: Rota, per quam

quam aqua traheretur, aedificii est, sicut et sicula; (der Schöpf-Cymer) (r). Dolia in horreis defossa (s). Fundi nihil est, nisi quod terra se tenet; Aedium autem multa sunt, quae aedibus adfixa non sunt, veluti claues, feræ, claustra; Multa etiam defossa, neque tamen fundi sunt aut villae haberi possunt, utputa vasa vinaria, torcularia, quoniam magis instrumenti sunt, etiamsi aedificio cohaereant (t). Sterculium stercoreandi non vendendi causa comparatum emtorem sequitur, non autem ligna (u). Tabulae pictae et crustae marmoreae, quae pro tectorio (eine Bekleidung der Wände von Gyps und Kalk) includuntur, aedium sunt. Reticuli (die Gitter, Staquets) circa columnas, plutei circa parietes, item Cilicia vela (grobe harenne oder wollene Decken) aedium non sunt, item quod insulae causa paratum est, quamuis positum in aedificio sit, non tamen videtur aedium esse (v), et generaliter, ea, quae ex aedificio detracta sunt, ut repronantur, aedium sunt, quae autem parata sunt, ut imponantur, non sunt; sic pali, qui vineae causa parati sunt, antequam collocantur, fundi non sunt; sed qui exempti sunt hac mente, ut collocentur, fundi sunt (w). Tegulae, quae nondum aedificiis impositae sunt, quamuis tegendi causa allatae, in rutis et caesis habentur, aliud iuris est in his, quae detractae sunt, ut reponerentur (x).

lent, ita aedium sunt, si stipites eorum in terra defossi sunt; quodsi supra terram sint, rutis et caelis cedunt (y). Naue aut domu emta, tabulae et caementa emta non intelliguntur (z). Scapha non videtur nauis esse (aa). Cautè agunt contrahentes, qui omnes pertinentias, quae litem succitare possent, specificè vel excipiunt, vel addicunt.

(a) L. 13. §. 31. L. 52 §. 3. D. de A. E. V.

(b) L. 13. §. 31. L. 14. L. 7. §. 7. D. ibid.

(bb) Rura, caesa ea sunt, quae terra non tenentur, quaeque opere structili, rectorioe non continentur. L. 241. de V. S.

(c) L. 67. D. de contrah. E. V.

(d) L. 80. §. 2. D. ib.

(e) L. 9. D. de peric. et commod.

(f) L. 66. §. 2. D. de contrah. E. V. L. 17. §. 6. D. de A. E. V.

(g) L. 13. §. 10. D. de A. E. V.

(h) L. 13. §. 11. D. ibid

(i) L. 40. §. 1. L. 47. 48 49. 78. pr. D. de contrah. E. V., L. 15. 17.

§. 8. 9., L. 38. §. 2. D. de A. E. V.

(k) L. 40. §. 3. de contrah. E. V.

(l) L. 40. §. 4. ibid.

(m) L. 40. §. 5. ibid.

(n) L. 26. D. de A. E. V.

(o) L. 27. D. ibid.

(p) L. 77. D. de contrah. E. V.

(q) L. 80. pr. D. ib.

(r) L. 40. §. 6. D. ib.

(s) L. 76. pr. ibid.

(t) L. 17. pr. D. de A. E. V.

(u) L. 17. §. 2. ibid.

(v) L. 17. §. 3. 4. 5. ibid.

(w) L. 17. §. 10. 11. ibid.

(x) L. 18. §. 1. ibid.

(y) L. 18. pr. D. ibid. Solebant Romani horrea frumentaria mobilia facere

cere, quod hodie inco-
gnitum. L. 60. D. de ac-
quir. rer. dom.

(z) L. 36. D. de Euiet.
(aa) L. 44. D. ibid.

§. 280.

De hereditate vendita.

Ad obiectum mercis etiam pertinet hereditas, quatenus consideratur tanquam delata. De hereditate viuentis Iure Romano in vniuersum pacisci non licebat. Hodie quidem de hereditate viuentis propria recte paciscimur; sed de hereditate tertii non aliter, quam cum consensu eius, de cuius hereditate agitur, nisi tanquam spes: si quae erit hereditas, vendatur (a). Hodie tertius consentiens voluntatem amplius mutare nequit, cum quilibet per pactum facultatem testandi sibi ipsi adimere queat. Ad hereditatem venditam tanquam mercem determinandam pertinent axiomata: I) Vt sit hereditas, alias deficeret merx (*). II) Regulariter, nisi aliud pacto expressum, quantitas hereditatis secundum tempus mortis aestimatur (b). III) Id quod heres ex impuberis substitutione post venditionem accipit, ad hereditatem venditam non pertinet, cum duae sint hereditates, licet vnum tantummodo testamentum, nisi 1) iam delata sit hereditas impuberis tempore venditionis, vel 2) nominatim id actum sit (c); bene vero 3) emtori cedit id, quod

Iure accrescendi acquisitum est (cc). IV) Ad hereditatem, qua vniuersitatem, pertinet omne id, quod ad heredem eiusque successorem ex illa hereditate peruenit, vel quandoque peruenit, vel dolo malo, item lata culpa, factum est, quo minus ad eos perueniat, id est, super quo persecutionem mandare actionesque tribuere potest, proinde preia rerum venditarum vel donatarum ante hereditatem venditam et actiones, quas ipse hereditati acquisiuit, praestare debet emtori, non vero id ad hereditatem pertinet, quod legatorum vel aeris alieni nomine alienauit (d). Quod indebitum exegit, emtori non praestat, sed lucro cedit heredi venditori, quemadmodum etiam reputare nequit, quod indebitum soluit, nisi condemnatus sit absque dolo (e); quod vero perdidit sine dolo vel culpa, de hoc non tenetur emtori (f). V) Si hereditas tradi nequeat dolo vel culpa venditoris, distinguitur: aut pertinet hereditas ad venditorem; aut plane nulla fuit hereditas; priori casu aestimatio totius hereditatis, quae fuit, posteriori vero pretium et interesse praestari debet (g). VI) Qui tanquam heres hereditatem vendiderit, cum eadem ex SCto Trebell: restituta sit, tenetur emtori, quanti eius interest (h). VII) Si fundum exceperit venditor, deinde hoc intuitu aliquid acquisiuit, nisi pactum contrarium obstat, praestare debet accessionem emtori, ac si fun-

fundus exceptus non sit (*i*). VIII) Quemadmodum lucrum ita etiam damnum emtorem hereditatis sequitur; proinde 1) aes alienum solvere (*k*), actiones vero cum creditoribus, legatariis et fideicommissariis venditor suscipere debet, nec emtor postea cautionem praestare vel actiones inuitas suscipere obligatur (*l*), cum subtili iure venditor adhuc heres maneat, qui ex eadem ratione debita hereditaria, saluo tamen iure emtoris, exigit, nisi debitoribus denunciatum sit (*m*), quod securius iudicialiter fit; 2) quidquid venditor tanquam heres ita erogauit, ut ei absit vel abfuturum sit, emtor resarcire tenetur, quorsum pertinent sumtus funeris, etiam ante venditionem hereditatis erogati, cum omnia ad statum hereditatis delatae sint reducenda. Proinde etiam si hereditas legato grauata venierit, ante solutionem vero venditor legatario heres existat, legati aestimationem emtor praestare debet, quia ideo eo minus hereditas venierit, ut id legatum praestaret emtor. IX) Iura et obligationes per aditionem hereditatis confusa, venditione facta, reuiuiscunt, cum emtor vicem heredis sustineat (*p*), modo obligatio ita comparata sit, ut contra heredem actio competat. X) Si ususfructus venditus sit, distinguitur, an venditor tantummodo ius utendi fruendi habeat, an vero in proprio fundo ususfructum vendat; *Priori casu*, si venditor statim post perfectam emtione[m] moriatur,

riatur, nihil debetur; emtore autem moriente, heredi eius competit ususfructus; *posteriori vero casu* emtore mortuo heredi nihil tribuitur, venditore autem moriente heres eius ususfructum praestare debet (q). XI) Emtori utiles actiones aduersus debitores hereditarios tribuuntur, eodem tamen iure uti debet, quo venditor usus fuisset (r). XII) Pro pretio hereditatis competit venditori pignus legale in corporibus hereditariis (s). XIII) Emtor hereditatis mediante instrumento emtionis publico vel a venditore agnito se ad causam legitimare debet, antequam in iudicio audiatur.

(a) L. vlt. C. de pactis (II. 3.) L. 4. C. de inut. stip. (VIII. 39.) L. 1. D. de hered. vel act. vend. (XVIII. 4.)

(*) L. 7. ibid.

(b) L. 2. §. 1. ib.

(c) L. 2. §. 2. ib.

(cc) L. 9. D. de suis et legit. hered. (XXXVIII. 16.)

(d) L. 2. §. 3. 4. 5. 6. 8. de hered. vel act. vend.

(e) L. 2. §. 7. ib.

(f) L. 3. ibid.

(g) L. 8. 9. ib.

(h) L. 16. ib.

(i) L. vlt. ib.

(k) L. 1. C. ibid. (IV. 39.)

(l) L. 2. C. ibid.

(m) L. 3. C. de nouat. (VIII. 46.)

(n) L. 2. §. 9. 10. 11. 12. 16. 20. L. 18. D. de hered. vel act. vend.

(o) L. 24. D. ibid.

(p) L. 2. §. 15. 18. 19. L. 20. D. ibid.

(q) L. 8. §. 2. D. de peric. et comm. (XVIII. 6.)

(r) L. 5. C. de hered. I. act. vend.

(s) L. 22. D. ibid.

§. 281.

De nomine et actione vendita.

Venduntur etiam nomina et actiones, olim non nisi accedente cessione solenni, quia rebus mancipi accensebantur; sed posteaquam illa distinctio exolevit, non amplius opus fuit ista solennitate. Nomen quocunque titulo habili in alium transferri potest, absque tamen titulo cessio tantummodo modum acquirendi constituit et cessionis tabulae documentum indiscretum efficiunt. Nominis venditio, etiam invito eo, aduersus quem mandantur actiones, contrahi solet (*a*), modo non durior conditio debitoris fiat, vel potentior creditor substituatur, poena amissionis crediti in transgressionem sancta (*b*); Alias quilibet nomen et actionem vel vendere vel emere potest, excepto Iudaeo (*c*) tutore et curatore cuiuscunque generis, etiam postquam tutelam vel curam deposuerit, poena nullitatis et amissionis pretii in transgressionem scripta, quod lucro pupilli vel curandi cedit (*d*). Requiritur autem I) vt sit actio cessibilis non accusatio publica, actio popularis, actio personalissima (*dd*); actio litigiosa vero positus ponendis transferri potest. (§. 278.) II) Vt sit nomen, quod veritatem nominis appellamus (*e*); quorsum etiam pertinet, ne exceptione tutus sit contra actionem (*f*); vt locuples sit debitor, vel vt exigi aliquid possit, quod bonitatem

tatem nominis efficit, non praestatur; nisi dolose versatus sit venditor (*ff*). III.) Nominibus filii venditis, etiam ea praestari debent, quae cum patre habet (*g*); IV.) Pignorum persecutiones, eius quoque, quod venditor postea accepit, item actiones contra fiduciarios, praestare debet, cum beneficium venditoris profit emtori (*b*). V.) Emtor utiles actiones vel proprio nomine mouet, vel tanquam procurator in rem suam agit (*i*), utroque vero casu mediante instrumento cessionis publico vel a cedente agnito se ad causam legitimare debet, antequam audiatur, quam exceptionem Iudex supplere debet, cum ius agendi respiciat. Si constet de enixa voluntate ius suum in alterum transferendi, vel obligatio perfecta ad cedendum praecedat, etiam absque speciali cessione utiles actiones moueri possunt ex Constitutione D. Pii (*k*). VI.) Quodsi nihil debeatur, certa summa debiti expressa, venditor in hanc tenetur, si vero incertae summae debitum venierit, quanti actoris interest (*l*). VII.) Quod venditor compensatione vel exactione fuerit consecutus, emtori nominis praestare oportet (*m*). VIII.) Emtor nominis vero nihil amplius ex emtione nominis secundum Legem Anastasianam acquirere potest, quam pretio eiusque uturis continetur (*n*), nisi 1) nomen sit incertum, litigiosum vel alia ratione dubium; vel 2) inter coheredes, pro actionibus here-

hereditariis, vel inter legatarios vel fideicommissarios, quibus nomina relicta, cessio contingat, vel denique 3) nomen in solutum datum sit, 4) vel creditor hypothecarius anteriorem creditorem sua pecunia dimittat, quae omnia in donatione nominis cessant. Iustinianus hanc dispositionem eo extendit, ut pars nominis vendi, pars vero nequidem tertio donari nequeat, sed vel totum nomen vendatur vel totum doneatur, et quidem iudicialiter; quod si aliter fecerint, cessio inutilis est quoad summam excurrentem et actio utrique et cedenti et cessionario denegatur contra debitorem, etiam si in totum donatio, sed fraude Legi facta, concepta sit. Superfluum itaque lucrum debitoris efficit (o). Renunciatio etiam iurata hanc dispositionem legalem non infirmat. (§. 40.) A cessione differt assignatio (p), quae nihil nisi mandatum de exigendo in proprium commodum continet. Assignatarius itaque est procurator in rem suam et praeter assignationis instrumentum publica fide munitum vel agnitum, nihil aliud ad legitimationem requiritur. Periculum nominis vero est penes assignantem, nisi assignatio titulo lucratio facta et donatio praecise ad illud nomen directa sit, secus si in ipsa donatione huius nominis nulla ratio habita fuerit.

(a) L. 3. C. de hered. (b) L. 2. C. ne lic. l. act. vend. L. 74. §. 3. potent. (II. 14.)
D. de Evict.

(c) R. N. de 1551. §. 78. 80. R. Poliz. Ordu. de 1577. Tit. 20. §. 4.

(d) Nov. 72. cap. 5. Auth. minoris C. qui dari tut. l. curat. poss. (V. 34.)

(dd) L. pen. §. 1. D. de accus. publ. arg. L. 51. D. de pop. act.

(e) L. 4. D. de hered. l. act. vend.

(f) L. 5. D. ibid.

(ff) arg. L. 22. §. 2. D. solut. matrim. (XXIV. 3.)

(g) L. 14. pr. D. h. t.

(h) L. 6. L. 23. pr. D. ib. L. 7. C. ib.

(i) L. 8 9. C. ibid.

(k) L. 16. D. de pact. L. 7. 8. C. de hered. l. act. vend. L. 1. C. de magistr. conu. (V. 75.) L. 2. C. de O. et A. (IV. 10.)

(l) L. 5. D. h. t.

(m) L. 23. §. 1. D. ibid.

(n) L. pen. et vlt. C. mand. (IV. 35.)

(o) Arg. Auth. minoris C. qui dare tut. l. curat. poss. et LL. allegg.

(p) L. 27. §. fin D. de Leg. 3.

Formula Cessionis.

Ich Endes unterschriebener vor mich meine Erben und Erbnehmen urkunde und bekenne: daß ich dem Herrn N. als N- schen Vormunde zwey bey Königl. und Churfürstl. Cammer zu N. zu vier pro Cento belegte Capitalien eins von Ein tausend fünf hundert Reichsthaler laut Cammer- Scheines vom 17ten Febr. 1762., das andere von fünf hundert Reichsthaler, beyde in Louisd'or zu 5. Rthlr. vermöge Cammerscheines vom 22ten eiusdem anni et mensis gegen baare Berichtigung beyder Summen nebst Zinsen bis auf den heutigen Tag in gleichmäßiger Münz. Sorte cediret

diret und übertragen auch die darüber sprechende obligationem extradiret habe; Solchemnach be-
 gebe ich mich alles an diesen Capitalien und dar-
 über ausgestellten obligationen habenden Rechts,
 verspreche die Richtigkeit und Zahlbarkeit dieser
 Forderungen zu gewähren und will daß gedachter
 Herr Vormundt nicht allein die Zinsen, vom
 Verfall-Zage des letzten Jahres anzurechnen,
 erheben, sondern auch mit diesem Capital nach
 Willkühr schalten und walten soll. Urkundlich
 meiner eigenhändigen Namens-Unterschrift
 und beygedruckten Pattschafts. So geschehen ꝛc.

(L. S.) N. N.

Daß der Herr N, diesen Cessions-Schein praeuia
 praelectione et certioratione in allen Puncten ge-
 nehmiget, auch seine Unterschrift und Siegel a-
 gnosciret habe, wird mittelst GerichtsHand und
 Siegel attestiret. N. ꝛc.

(L. S.') Königl. ꝛc.
(judicial.)

Formula assignationis,

Ich Endes unterschriebener vor mich meine
 Erben und Erbnehmen, urkunde und bekenne hie-
 mit:

Daß ich dem Herrn N. meine an Herrn O. ha-
 bende Schuldforderung von 1000 rthlr. in Louis-
 ss d'or

d'or samt rückständigen Zinsen assigniret, und die darüber sprechende obligation vom 16ten Aug. 1761. um selbige in Güte oder durch den Weg Rechtens in seinem Nahmen auf meine Gefahr einzutreiben, und den Betrag des Capitals und Zinsen nach Abzug der Kosten an seiner an mir habenden Forderung abzusetzen. Urfundlich meiner Nahmens-Unterschrift und beygedruckten Pottschafft N. den 10.

vel breuius:

Auf diese meine Assignation zahle Herr N. an Herrn O. oder dessen Ordre gegen extradition der von selbigem quittirten obligation vom 16ten Aug. 1761. die mir schuldige 1000 Rthlr. Louisd'or nebst rückständigen Zinsen; es soll mir gute Zahlung seyn. N. den 10.

§. 282.

De pretio.

Abolutis iis, quae iura mercis concernunt, sequitur pretii determinatio. Haec ad essentiam huius contractus pertinet, et sine pretio nulla est venditio (a). Sit autem pretium: 1) *verum*; quod donationis causa constituitur, venditionem in donationem mutat (b); Si quis itaque fundum ita vendidisset: erit tibi emtus tanti, quanti a testatore emtus est, mox inueniatur
non

non emtus sed donatus, nulla est venditio (c). Si quis vero donationis causa *minoris* vendat, venditio valet, excepta donatione inter virum et uxorem hac Lege inita (d), et nomine. (§. anteced.) II) Sit deinde *certum* (e), admittitur tamen certitudine *relatiua* (f). Non valet emtio venditio, si pretii determinatio arbitrio emtoris (g), bene vero, si arbitrio tertii nominati, committatur, admittitur tamen reductione ad arbitrium boni viri vel actione ex L. 2. C. de rescind. emt. vend., Quod si hic noluerit vel non potuerit pretium definire, tunc nihil actum, quasi nullo constituto pretio, quod aequè in locationibus obtinet (h). Nouam prorsus emtionem constituit, si omnibus integris manentibus de augendo vel diminuendo pretio rursus conuenerint (i). III) Constet *in pecunia numerata*, alias est permutatio, datio in solutum vero, post rite constitutum pretium, contractum non mutat (k). Genus monetae vel conuentione determinatum est, vel minus. Illo casu standum est pactio; hoc vero casu pretium in eo monetae genere soluendum est, quod tempore contractus, in loco contractus vel solutionis obseruantia approbatum est, nisi praesumptiones adsint, partes certum aliquod genus monetae respexisse. IV) Sit *iustum* i. e. proportionatum cum ipsa merce. De laesione ultra dimidium iam satis dictum est. (§. 56.) Quae infra dimidium consistit laesio, non at-

tenditur, cum in contractu emtionis venditionis naturaliter se circumscribere liceat (*kk*).
 V) *Solvatur iusto tempore*, scil. vel conuento, vel statim in ipsa traditione, alias debentur vsurse pretii tardius soluti (§. 284.) Quodsi venditor fidem de pretio vel in totum vel pro parte habuerit, pacto hypothecae venditori non satis consulitur, melius vero is facit, qui pactum constituti adiicit, sibi que dominium rei venditae in lege venditionis hac formula reservat: Daß die tradition nicht anders als mit der Bedingung geschehe, daß bis zu völlig bezahltem Kaufgelde die Uebertragung des Eigenthums ausgesetzt bleibe, sondern Verkäufer sich solches mit allen seinen rechtlichen Wirkungen auch gegen einen jeden dritten Besizer vorbehalte, jedoch dergestalt, daß der Käufer das periculum trage. Emtore defuncto, si heres partem solvat, ex emto cum venditore non agit, quoniam ita contractum aes alienum dividi non potuit (*l*).

(*a*) L. 2. §. 1. D. L. 9. C. de contrah. E. V. §. 1. I. de emt. et vend.

(*b*) L. 36. D. de contrah. E. V. L. 3. C. ib.

(*c*) L. 37. D. ibid.

(*d*) L. 38. D. ibid.

(*e*) §. 1. I. de emt. et vendit.

(*f*) L. 7. §. 1. 2. D. de contrah. E. V.

(*g*) L. 35. §. 1. D. ib.

(*h*) §. 1. I. de emt. et vend. vide etiam L. fin. C. de contrah. E. V.

(*i*) L. 72. pr. D. de contrah. E. V.

(k) §. 2. I. de emt. et rescind. vendit. l. 54. vendit. D. de contrah. E. V.

(kk) L. 16. §. 4. D. (l) L. 78. §. 2. D. de de min. L. 22. §. vlt. D. contrah. E. V. de loc. cond. L. 8 C. de

§. 283.

De effectibus.

- a) *de periculo et commodo*, b) *de dominio*.
c) *de euictione*.

Inter effectus emtionis venditionis referendum est: 1) *periculum et commodum*, quod emtorem sequitur, simul atque pure de pretio conuenerit, et appareat, quid, quale, quantumue sit, quod venierit, licet res nondum tradita sit (a). Potest tamen venditor casum expressa pactione suscipere (b), quemadmodum etiam emtor in emtione condicionali periculum expresso pacto suscipere potest (c). Quod si plures res electiue venditae sint, siue venditori siue emtori electio relicta, prior res venditori, posterior vero emtori perit; at, si pariter perierint, pretium indistincte debetur (d). Etiam si furto, sine culpa leui venditoris, vel omissa custodia promissa (e), res ablata sit, res perit emtori, venditor tamen actiones cedere debet, quas, cum non-dominus praestare nequeat, ob id ipsum condemnandus est (f). Huc etiam

pertinent casus, vbi res deterior esse coeperit (g). Si res, quae pondere numero et mensura constant, vel etiam grex *per auersionem* venierint, statim atque de pretio conuenerint partes, perfecta est emptio venditio et periculum est emptoris quia est debitum generis, genus vero non pereat; sin vero *ad certum pondus numerum vel mensuram* venditae sint, ante admensurationem, ad ponderationem vel ad numerationem periculum est venditoris (h); nisi emptor in mora sit (i). Quod si venditor periculum non adiecto tempore suscepit, vsque ad degustationem periculum est venditoris (k), non vero signatio vasorum vel doliorum contractum hoc casu ad effectum periculi iustitendi perficit, nisi aliter conuentum (l). Nullo die degustationi praefinito, quandoque degustare emptor poterit, et quoad degustetur, periculum indistincte est venditoris; si autem dies praefinitus est, et per venditorem steterit, quo minus degustetur, periculum etiam ultra tempus degustationis est venditoris (m). Si uterque in mora est, perinde est, quasi per emptorem solum steterit (n). Quemadmodum damnum ita etiam commodum ad emptorem pertinet, quod per alluionem fundo accessit (o), item quod ex vecturis iumentorum vel nauium quaesitum est (p). II) Inter effectus emptionis venditionis primarios referri debet. *Dominium*, modo venditor dominium habuerit (q); attamen venditor

ditor hactenus nihil aliud praestare debet, quam ut habere liceret (*r*); i. e. conditionem vsu-
capiendi (*s*). Dominium non sola traditione
sed solutione vel fide habita transfertur (*t*).
Clauibus traditis, ita mercium in horreis con-
ditarum possessio tradita videtur, si claues apud
horrea traditae sint, quo facto emtor confestim
dominium et possessionem adipiscitur, etsi non
aperuerit horrea. Non vero tradita censetur
merx, si quis ex alio iure naturalem fundi pos-
sessionem nactus sit (*u*). Obligationes perso-
nales venditoris non transeunt ad emtorem, li-
cet fundus in ea obligatione comprehensus sit,
quod hac specie illustratur: Lucius Titius pro-
miserat de fundo suo centum millia modiorum
frumenti annua praestare praediis Gaii Seii,
postea Lucius Titius vendidit fundum hisce
verbis; quo iure, quaque conditione ea prae-
dia Lucii Titii hodie sunt, ita veneunt, itaque
habebuntur; quaerebatur an emtor Gaius Seio
ad praestationem frumenti sit obnoxius, et re-
sponsum est, secundum ea, quae proponeren-
tur, emtorem Gaius Seio obligatum non esse
(*v*). Ceterum emtor iisdem exceptionibus
vititur, quibus venditor uti potuisset, nisi orian-
tur ex iure ad rem (*w*). Dominium vero non
efficit, si mea pecunia res comparata neque mi-
hi vendita et tradita sit (*x*); excepto milite (*)
et tutore vel curatore (**). Sed satis de al-
tero effectu, dominio scil. ; pergamus III) *ad*

euictionis praestationem. In omnibus contractibus bilateralibus onerosis id agitur, ut aequales sint praestationses. Emtoris itaque intentio eo tendit, ut aequalem mercem pro pretio accipiat. Haec intentio eluditur, si merx vel in totum vel in tantum emtori ab alio, ex iure potiori, contractum antecedenti, euincatur (y), quo ipso apparet, venditorem nullum ius habuisse, proinde eundem locupletiolem futurum, si pretium retineret, nec interest, utrum venditor sciuerit an vero ignorauerit, alienam rem esse (z). Hoc ideam naturalem euictionis praestationsis constituit, unde simul euident est, euictionem ad naturalia non vero ad essentialia contractus pertinere (aa). Quae cum ita sint, per se patet, I) *eum, qui non proprio sed alieno nomine rem alienat, ad euictionis praestationsem non teneri*, v. g. creditor, qui pignus distrahit, qui tamen actiones cedere tenetur (bb), tutor, curator, procurator (cc). Porro II) *renunciari potest euictionis praestationsi* expresse. Iure quidem Pandectarum siue pactum generaliter: ne euictio praestetur, siue specialiter conceptum sit; ne aliquid re euicta praestetur, tantummodo a praestationse eius quod interest, non vero a restitutione pretii liberat, nisi mera spes vendita sit (dd); quod Iure Codicis non videtur mutatum, cum Iustinianus sanciuerit si emtor sciens rem obnoxiam comparauerit, hanc tacitam renunciationem vendi-

venditorẽm a pretii refusione non liberare, bene vero a praestatione eius quod interest vel dupli promissi (*). Si autem venditor sciens fundum alienum vel obligatum esse, pactus sit, ne quid eo nomine praestetur, *dolus commissus* pactum nullum reddit (*ee*). Tacite renunciatu-
 tur euictionis praestationi, non solum quoad interesse vel duplum sed etiam quoad pretium, si quis rem vel hereditatem tanquam spem emerit (*ff*). In dubio tamen renunciatio euictionis praestationis non praesumitur, sed potius pro naturalibus contractus praesumptio est capienda. Cautio de euictione praestanda regulariter exigi nequit, nisi 1) speciatim promissa (*gg*), vel 2) in limine contractus immineat euictio, ita vt si emtor partem pretii iam soluerit, iure retentionis in re vendita utatur, et donec cautum non sit, ad pretii solutionem non compellatur (*hb*); vel 3) sciens alienam rem vendiderit (*ii*). Potest tamen conueniri: vt si qua quaestio relata, etsi nec dum euictum esset, tu pretium recuperares (*). Requiritur III) *negotium onerosum*; e. g. *emtio venditio*; *permutatio* (*kk*); *diuisio communis hereditatis* (*ll*); *dos* (*mm*); de dote profectitia euicta, pater agit siue filia emancipata sit nec ne (*nn*); *legatum generis*, etiamsi heres ignorauerit rem alienam esse, et quidem agitur actione ex testamento (*oo*); *datio in solutum* (*pp*); *pignus* (*qq*); *transactio* (*); *infeudatio* (**). Cessat

vero euictionis praestatio: 1) *in hereditate vendita*, in qua euictio non singularum rerum (*rr*), (nisi dolose egerit (*ff*), vel de substantia affirmauerit (*tt*)) sed iuris hereditarii in genere praestatur, quod partim ex natura vniuersitatis, partim ex intentione paciscentium fluit, cum id agatur, vt neque amplius neque minus iuris emtor habeat, quam apud heredem futurum esset (*uu*), nisi hereditas ea lege vendita sit: si quid iuris esset venditoris, nec postea quicquam praestatum iri, quo casu nequidem euictio iuris hereditarii praestatur (*vv*), nisi sciens ad se non pertinere hereditatem, vendiderit, quo casu venditor ex dolo tenetur (*ww*). Deinde 2) cessat euictionis praestatio *in negotiis lucrativis*, nisi dolus commissus, vel nominatim promissa sit euictionis praestatio, vel donatio remuneratoria sit (*xx*); 3) Si post venditionem partus ancillae vel pecoris euincatur (*yy*); 4) Si res ante euictionem peremta, quo casu tamen ex dolo commissso tenetur (*zx*); 5) Si spes habendi rem non abscissa sit (*aaa*); 6) Si venditor emtori heres existat, quo casu statim liberantur fideiussores (*bbb*), secus, si in secunda venditione emtor venditoris heres existat, vel vice versa (*ccc*); 7) Si plures mihi in solidum tenentur pro euictione, deinde cum vno fuero expertus, si postea agam cum ceteris, exceptione repellor (*ddd*); 8) Si praescripta res sit (*eee*), nisi absens vel miles contra
 prae-

praescriptionem in integrum restitatur (*fff*); 9) Si id nominatim exceptum sit in venditione, de quo nunc agitur (*ggg*); 10) Si merx tanquam spes emta sit, absque dolo venditoris (*gggg*). IV) *Euictio fieri debet ex iure potiori euincentis*, de quo non nisi per sententiam iudicalem, etiam in possessorio latam, constat (*bbb*); ergo si ex iure protimiseos res euincatur, non dubitandum de iure auctoris; non vero constat de iure potiori euincentis 1) si per vim maiorem (*iii*); 2) facto Principis; 3) sordibus vel imperitia Iudicis (*kkk*) 4) laudo arbitri (*lll*); euictio contingat. Euinci autem nequit, 5) ab ipso venditore (*mmm*); 6) heredibus (*nnn*); 7) fideiussore qui alienationi consensum praebuit (*ooo*), heredi tamen fideiussoris vindicatio permittitur, salua euictionis praestatione (*ppp*); denique euictionis praestatio cessat 8) si culpa emtoris in defensione causae (*qqq*) vel custodia rei (*rrr*), vel alio quocunque modo (*fff*) commissa, euictio secuta sit. Quo autem de iure potiori euincentis eo magis constet, V) *litis denunciatio* praecedere debet, quae est prouocatio auctoris ad ius potius contra euincentem deducendam. Haec fieri debet I) *auctori vel heredi, vel procuratori*, excusatur tamen emtor impedimento ineuitabili (*ttt*); Fideiussori ex necessitate non fit denunciatio; sin autem assistat et non appellauerit, ipsi imputatur (*uuu*); Denunciatio qui-

quidem omnibus heredibus facienda est; sed si vnus tantum adfuerit, et huius victoria et condemnatio reliquis prodest et nocet (vvv). Si obligatio indiuidua sit, contra vnum coheredum in solidum agitur (†). Quilibet autem auctorem suum sequi debet, nisi cessae sint actiones vel hypothecam habeat, tunc etiam auctori sui auctoris litem denunciare potest (*). II) Fiat *vbi defensio adhuc integra est* (www); Regulariter ante litem-contestationem, maxime hodie propter exceptiones hoc loco opponendas (*), proinde manifestum est, prope condemnationem fieri non posse (xxx). Rite facta litem denunciatione et auctore assistente saepe ex vtriusque et auctoris et emptoris persona exceptiones opponuntur, proinde secuta condemnatione non indistincte euictio praestanda, sed videndum, propter quam exceptionem Iudex contra iudicauit (yyy). Venditor etiam solus procuratorio nomine litem suscipere potest, qui, si victus, aestimationem litem praestiterit, stipulatio (duplae scil.) non committitur (zzz). Auctore vero, sprete litem denunciatione, emanante, periculo suo id facit (aaaa). Plane omissa litem denunciatione auctor regulariter ad regressum non tenetur, nisi constet, auctorem plane nullum lus in re vendita habuisse (bbbb). VI) *Venditor praecise praestare debet, ut id habere liceat, quod in emtionem venditionem est deductum.* Inde euidentis est: quod

quod si duae res quinis venditae sint, vna vero euincatur, euictio praestari debeat, etiamsi altera, quae remanet, sola decem valeat (cccc). Pluribus rebus venditis vno instrumento, tot dantur euictiones, quot sunt res (dddd). Etiam si non tota res, sed seruitus (eeee), vel qualitas rei promissa (ffff) euincatur v. g. immunitas, minora onera, euictionis praestatio recte desideratur (gggg). Interim notandum est, libertatem fundi, nisi speciatim promissam, non praestari (hhhh), nisi fundum tanquam optimum maximum vendiderit (iiii); is vero qui seruitutes debitas celauit, ignorante emtore, tenetur (kkkk). Etiam si pars fundi euincatur, euictio et quidem hac ratione praestanda: si pro indiuiso euincatur, euictio praestatur pro quantitate rei euictae; sin autem certus locus euincatur, non solum quantitas sed etiam bonitas, et quidem secundum tempus venditionis, non euictionis, praestanda. Si pro singulis iugis certum pretium constitutum, ea vero, quae meliora sunt, euincantur, non pro bonitate, sed quanti singula venierint, praestandum (*) (llll). Si tota res euicta, etiam totius euictio praestanda est, licet pars iam perierit, vel casu vel incuria emtoris (mmmm), hoc tamen cum temperamento, vt venditor periculum eius, quod fundo postea accessit, non praestet (nnnn). Semel abducta re commissa est stipulatio de euictione concepta, licet postea ex causa lucra-
tium

tiva a vero domino in emtorem transferatur; secus si antequam abduceret, res emtori a vero domino legata vel donata sit, cum sic rem habere liceat (0000), quod sine dubio ita intelligendum, ut duplum vel interessé praestari non debeat, pretium tamen solutum refundendum sit. Agitur ad euictionem praestandam vel actione ex stipulatu vel actione emti, nulla stipulatione interueniente; contra pupillum vero utili, et quidem tantummodo in id, quod rationibus insertum est, si tutor soluendo sit, alias in totum (pppp). Effectus sunt: 1) *restitutio pretii* et si fructus euicenti simul restituendi veniant, etiam *usurarum* (qqqq); potest tamen conueniri, ut plus vel minus praestetur (rrrr); 2) *Expensarum litis*; quod si emtor vincat, expensas non repetit, quia de iure venditoris constitit (ffff); 3) *eius quod interest* (ttt); hoc tamen cessat, si duplum promissum et praestitum sit, quippe quod in locum eius quod interest succedit (*), et cum probatione eius, quod interest, nihil difficilius sit, et hodie duplum utiliter promittitur 4) *meliorationum* (uuuu); 5) *sumtuum modicorum*, qui seruari a domino nequeunt (vvvv); qui autem sciens rem alienam vendiderit, non habito respectu an a domino seruari queant an vero minus, omnimodo tenetur (wwww).

(a) §. 3. I. de emt. et vendit. §. 40 I. de R. D. L. 13. 16. C. de A. E. V. L. 8. pr. L. 11 D. de peric. et comm. L. 1. 4. 5. 6. C. de peric. et com. (IV. 48.)

(b) L. 78 §. 3. D. de contrah. E. V. L. 1. pr. D. de peric. et comm.

(c) L. 10. pr. D. de peric. et comm.

(d) L. 34 §. 6. D. de contrah. E. V.

(e) §. 3. I. de emt. et vend. verf. *Quicquid enim* etc. item: *Quod si fugerit* etc. Ad tempus traditionis respicit PAVLVS in L. 12. 14 §. 1. D. de peric. et comm. L. 31. pr. D. de A. E. V.

(f) L. 35. §. 4. D. de contrah. E. V. §. 3. I. alleg. in fin.

(g) Quorum longum catalogum scripsit IVSTINIANVS in §. 3. I. de emt. et vendit. adde L. 1. pr. D. de peric. et commod.

(h) L. 35. §. 5. 8. L. 62. §. 2. D. de contrah. E. V. L. 1. §. 1. D. L. 2. C. de peric. et comm. Nec emtor fundi nomine agere potest, si pars

fundi casu perierit L. 10. §. 1. D. ibid.

(i) L. 5. D. de peric. et comm. L. 2. C. ibid.

(k) L. 1. pr. D. de peric. et comm.

(l) L. 1. pr. §. 2. D. ibid.

(m) L. 4. pr. §. 1. D. ibid.

(n) L. 51. D. de A. E. V.

(o) §. 3. I. de emt. et vend. L. 7. pr. D. de peric. et comm.

(p) L. 13. §. 13. D. de A. E. V.

(q) L. 11. §. 2. D. ib.

(r) L. 30. §. 1. D. ib.

(s) L. 74. D. de contrah. E. V.

(t) L. 19. 53. D. ibid. L. 6. C. de hered. vel act. vend. L. 8. C. de A. E. V. §. 41. I. de R. D.

(u) L. 78 §. 1. D. de contrah. E. V. L. 10. D. de peric. et comm.

(v) L. 81. §. 1. D. de contrah. E. V.

(w) L. 6. D. de hered. vel act. vend. L. 28. C. de Euct.

(x) L. 1. 2. 3. 8. C. si quis alteri vel sibi (IV. 50.)

- (*) L. 8. C. de R. V. red. vel act. vend. L. 11. §. 18. D. de A. E. V.
- (III. 32.)
- (**) L. 2. C. quando ex factotut. (V. 39.)
- (y) L. 1. C. de peric. et comm. L. 11. §. 13. D. de A. E. V.
- (z) L. ult. C. de com. rer. distract.
- (aa) L. 6. C. de Euiçt.
- (bb) L. 38. 68. L. 74. §. 1. D. de Euiçt.
- (cc) d. L. 38.
- (dd) L. 10. D. de hered. vel act. vend. L. 11. §. 18. L. 29. D. de A. E. V. Bonafides enim non patitur, vt emtor rem amitteret, et pretium venditor retineret. Obſtare quidem videtur L. 21. 27. C. de Euiçt. vbi pactum ſine discrimine admitti videtur, ſed omne dubium tollit nouior luſtiniani ſançtio in L. 3. §. 4. C. comm. de leg. (VI. 43.)
- (*) citata L. 3. §. 4. C. communia de Legat. Nov. 7. C. 5. pr. §. 2.
- (ee) L. 6. §. 9. L. 11. §. 15. 16. 18. in fin. D. de A. E. V.
- (ff) L. 11. D. de he-
- red. vel act. vend. L. 11. §. 18. D. de A. E. V.
- (gg) L. 4. pr. L. 37. pr. L. 56. pr. D. de euiçt.
- (hb) L. 18. §. 1. D. de peric. et commod. L. 24. C. de Euiçt.
- (ii) L. 30. §. 1. D. de A. E. V.
- (*) L. 12. C. de Euiçt.
- (kk) L. 29. C. de Euiçt.
- (ll) L. 66 §. 3. D. ib.
- (mm) L. 73. D. ibid.
- (nn) L. 71. D. ibid.
- (oo) L. 58. D. ibid.
- (pp) L. 4. C. ibid.
- (qq) L. 22 23. C. ib.
- (*) L. 33. C. de transact.
- (**) II. F. 8. 25.
- (rr) L. 14. §. 1. D. de hered. vel act. vend. L. 1. C. de Euiçt.
- (ff) L. 13. §. 5. D. de A. E. V.
- (tt) L. 15. D. de hered. vel act. vend.
- (uu) L. 2. pr. D. ibid.
- (vv) L. 10. 13. D. ib.
- (ww) L. 12. D. ibid.
- (xx) L. 2. C. de Euiçt.
- (yy) L. 42. 43. D. de Euiçt.
- 22) L. 21. pr. D. L. 26. C. ibid.
- (aaa)

aaa) L. 35. 39. §. 1. D. ibid.

bbb) L. 40. 41. pr. D. ibid.

ccc) L. 41. §. 2. D. ibid.

ddd) L. 51. §. fin. D. ibid.

eee) L. 54. pr. L. 19. C. ibid.

fff) L. 66. §. 1. D. ib.

ggg) L. 69. pr. §. 1-4. D. ibid.

gggg) L. 10. D. de H. vel A. vend. L. 11. §. 18. D. de A. E. V.

hhb) L. 35. D. de A. E. V.; L. 16. §. 1. D. L. 24. L. 33. de Euiet.

iii) L. 17. C. de A. E. V.

kkk) L. 8. 15. C. de Euiet. L. 51. pr. D. ib.

lll) L. 56. §. 1. D. de Euiet.

mmm) L. 17. 18. 20. 25. 27. 41. pr. D. ibid. L. 1. pr. D. de exc. rei vend., nisi contra voluntatem venditoris fundus alienatus sit. vid. L. 1. §. 2. 3. 5. ibid.

nnn) L. 73. D. de Euiet. L. 1 §. 1. L. 2. 3. §. 1. D. de exc. rei vend. Exceptio rei venditae et

traditae etiam emtori secundo prodest L. 3 pr. ibid. L. 13. 14. C. de Euiet.

ooo) L. 11. C. de Euiet.

ppp) L. vlt. C. de Euiet. coll. cum L. 17. in fin. D. ibid.

qqq) L. 29 §. 1. D. de Euiet. vbi casus singularis proponitur, si temere petitorium loco possessorii instituerit.

rrr) L. 21. §. 3. D. de Euiet.

fff) Varia exempla vide in L. 34. pr. L. 55. pr. L. 56. §. 3. L. 63. §. 2. L. 66 pr. L. 76. D. de Euiet.

ttt) L. 53. §. 1. L. 55. §. 1., L. 56. §. 5. 6. 7. D. de Euiet. L. 29. C. ibid. vbi: vel cum eorum non haberet facultatem.

uuu) L. 7. 9. 20. 21. 23. C. de Euiet.

vvv) L. 12. 62. §. 1. D. ibid.

†) L. 65. D. ibid.

*) L. 59. D. ibid.

www) L. 1. C. de peric. et comm. L. 39. §. 1. in fin. L. 49. L. 51. §. 1.

T t

L. 53.

L. 53. §. 1. L. 56. §. 4.
D. de Euiet.

*) L. 29. §. 3. D. de
legatis III.

xxx) L. 29. §. 2. D.
ibid.

yyy) L. 27. 28. D. ib.

zzz) L. 21. §. 2. D.
ibid.

aaaa) L. 23. C. ibid.

bbbb) L. 11. §. 12. D.
de A. E. V. vers. et siue
defendat etc. L. 63. §. 1.
D. de Euiet.

cccc) L. 47. D. de E-
uiet.

dddd) L. 72. D. ibid.
L. 38. D. de A. E. V.

eeee) L. 10. L. 46. §.
1. L. 48. D. de Euiet.

ffff) Exempla vide in
L. 13. §. 4. 6. L. 21. pr.
§. 2. L. 22. D. de A. E.
V.

gggg) L. 9. C. de A.
E. V.

hhbb) L. 59. D. de
contrah. E. V. L. 75. pr.
D. de Euiet.

iiii) L. 48. 75. pr. D.
de Euiet.

kkkk) L. 35. D. de
A. E. V.

*) L. 53. pr. D. de
Euiet.

llll) L. 1. L. 13. L. 34.
§. 1. L. 64. §. 3. L. 69.

§. 6. D. de Euiet.

mmmm) L. 64. pr. D.
de Euiet.

nnnn) L. 64. §. 1. 2.
D. ib.

oooo) L. 13. §. 15. D.
de A. E. V. L. 24. 26.
29. pr. L. 46. pr. L. 57.
D. de Euiet.

pppp) L. 4. §. 1. D. de
Euiet.

qqqq) L. 74. §. 1. D.
ibid.

rrrr) L. 74. pr. D. ib.

ffff) L. 18. in fin. C.
ibid.

ssst) L. 8. L. 16. §. 2.
L. 60. L. 66. §. 3. L. 67.
L. 70. D. de Euiet. L. 17.
C. ibid.

*) L. 11. §. 14. D. de
A. E. V.

uuuu) L. 9. 16. C. ib.

vvvv) L. 43. 44. D.
de A. E. V. L. 9. C. de
Euiet.

wwww) L. 45. §. 1. D.
de A. E. V.

§. 284.

De pactis adiectis.

Solent varia pacta emtionibus venditionibus adici, quae hodie etiam ex interuallo recte adiciuntur. Inter prohibitas pactiones referuntur: I) ne fundi possessor, sed alius onera in posterum soluat, vel ne reliqua praestet; nisi causa cognita et facta transcriptione hoc fiat (a), quod hodie sine consensu Principis fieri nequit; II) Ut ad diem pretio non soluto, emptor duplum praestet, propter usurariam prauitatem (b); potest tamen conueniri ut si venditor intra certum tempus rem non tradat, poena soluatur, qua non tolluntur usurae pretii (c); III) Quae essentiam contractus tollunt. Licitata sunt pacta, quaecunque sub prohibitione non continentur. Inter celebratiora sunt: 1) pactum additionis in diem, (§. 53.) 2) pactum commissorium, (§. 54.) 3) displicentiae, (§. 55.) quae cum inter modos dissoluendi contractus iam satis explicata sint, dictum dicere nolo. 4) Pactum retrouenditionis; 5) pactum protimiseos, 6) census reseruati, 7) continuandae locationis, 8) restituendi pretii maioris postea consecuti, de quibus nunc speciatim agendum.

a) L. 1. 2. 3. C. sine censu vel reliquis (IV. 47.)

b) L. 13. §. 26. de A. E. V

c) L. 47. D. ibid.

§. 285.

De pacto retrovendiitionis.

Pactum retrovendiitionis est, quando emtor promittit: siue ipse venditor siue heredes, vel quandocunque, vel intra certum tempus, emtori pretium restituerent, se rem emtam restitutum (a). Hoc pactum, si pallium illicitarum vsurarum constituat, non valet (b). v. g. Kundt und zu wissen ic. daß am unten gesezten Tage folgender aufrichtige Wiederkauf geschlossen worden: Es verkaufet Herr N. die auf ange-schlossener Verzeichnis bemeldete Ländereyen an Herrn O. um und von 2000 rthl. schreiben zwey tausend Reichsthaler in Louis-d'or à 5 rthl. ab-geredeter und verglichener Kaufgelder. Nach-dem nun solche vom Herrn Käufer dato richtig ausgezahlet, so quittiret Herr Verkäufer nicht nur darüber in bester Form sondern übergiebet auch die specificirte Ländereyen zu völligem Eigenthume, jedoch mit dem Vorbehalt daß diesem frey stehen solle von 3 Jahren zu 3 Jahren, nach vorgehender vierteljährigen Loskündigung die Ländereyen, vor eben das Kaufgeldt wiederum an sich zulösen etc. Retrovendiitio clare exprimi debet, et in dubio non praesumitur. Fit autem vel tempore definito vel indefinito adiecto. Tempus ad-licitur, vel: 1) tanquam *terminus a quo*, et quidem vel definite nach 12 Jahren, vel indefinite

zu allen Zeiten nach Belieben des Verkäufers, et hoc casu relutio est merae facultatis; vel denique nach 12 Jahren, nach jedesmahliger auf Michaelis-Tag zu verrichtender jährigen Loskündigung; 2) tanquam *terminus ad quem*, binnen 12 Jahren nach einer vierteljährigen Loskündigung; vel denique 3) in plures annos: von 12 Jahren zu 12 Jahren, und soll gleich im Anfange des 12ten Jahres mithin vor dem 16ten Aug. die Loskündigung geschehen, widerigensfalls der Wiederkaufscontract auf anderweite 12 Jahre, nach Ablauf der ersteren, vor prolongiret zu halten ist. Effectus huius pacti sunt: 1) retrovenditio nouam prorsus emtionem constituit (c). Prior emtor reuocabiliter dominus fit, et periculum omniaque onera rei fert, proinde etiam circa laudemia et confirmationem eadem obtinere debent, quae in prima venditione requiruntur. Quodsi tamen aedificia combusta et restituta sint ab emtore, non aliter admittitur venditor ad retroemendum, nisi pretium retrovenditionis et aestimatio aedificiorum, quae nunc sunt, restituatur, quod cum Legibus expressum non sit, securius hoc ita adiicitur: Daß, wenn die Gebäude abbrennen sollten, Wiederkäufer ehender zum Wiederkauf nicht zugelassen werden solle, bis daß er nicht allein das Wiederkaufs pretium, sondern auch den dermahligen Werth der zur äußersten Nothdurft errichteten Gebäude nach der taxation restituiret habe. 2)

Post rite factam oblationem retroementi debentur fructus (*d*), ergo etiam ab hoc tempore periculum ferre debet, nisi retroenditor in mora restituendi sit; 3) Retroemens idem pretium in quali et quanto offerre debet, quod accepit, et hoc ex tempore primi contractus aestimandum est; nec interest, vtrum rerum pretia aucta an vero deminuta; pretium retroenditionis futurae in contractu expressum sit nec ne. Cum tamen haec non sine controuersia sint, melius agit, qui expressa conuentione id comprehendit: daß die Münze des Wiederkaufs pretii blos nach der Zeit des Contracts bestimmet, und eben dasselbe pretium restituiret werden solle. 4) Quodsi retroenditor pretium rite oblatum accipere recuset, obsignationis vel depositionis remedio uti debet, antea retroenditor in mora non constituitur (*e*). Prior venditor vero cogi nequit, vt retroemat, cum pactum eius tantummodo fauorem respiciat. 5) Meliorationes necessarias, item vtilis haud immodicas (*f*) retroemens refundere tenetur, deteriorationes vero culpa leui factas resarcire prior emtor debet; venditor enim contentus esse debet, si fundus ei ita praestetur, quomodo ipse eundem vendidit (*g*). Cautè ad lites praescindendas ita paciscitur, daß das Gut und dessen Zubehörungen nach seiner gegenwärtigen Beschaffenheit in das angeheftete vollständige inuentarium gebracht, und bey eintretendem Wiederkauf dar-

nach

nach wieder geliefert, oder das Interesse nach dem Werth der Sachen, so sie zur Zeit des Wiederkaufs haben, ersetzt werden soll. Die Meliorationes anlangend, sollen keine andere als solche passiren, welche mit Vorbewußt und Bewilligung des jezigen Verkäufers gemacht worden, widerigensfalls soll der Wiederverkäufer schuldig seyn, auf Verlangen alle meliorationes wegzunehmen, und alles auf seine Kosten wieder in den vorigen Stand zu setzen, dem Wiederkäufer hingegen frey stehen, den Werth der bloßen abgerissenen Materialien zu offeriren, und die Sache in statu quo zu behalten. In inventario aedificia intuitu rerum, quae facile amoueri vel corrumpi possunt, accuratissime designanda; instrumentum fundi, praeuia taxatione, specificè annotandum; intuitu agrorum vero specificè exprimendum est, quanta iugera sata vel arata vel stercorata sint, additis sepimentis in fundo repertis. 6) Quod si interim alienata sit res, contra tertium possessorem rei vindicationem denegant, inuito Iure; (§. 278.) sed quo securius agat venditor, caute lex de non alienando ipsae traditioni sub clausula annullatiua inseritur, re hypothecae nexui supposita, hoc modo: daß die Uebergabe des Guths und dessen Zubehörungen nicht anders, als mit der Bedingung geschehe, daß das Guth an keinen dritten veräußert werde, widerigensfalls selbige ipso Iure null seyn und dem jezigen Verkäufer frey stehen soll, von einem jeden

dritten Besitzer das Guth unter denselben Bedin-
gungen zu vindiciren, gestalten dasselbe zu desto
mehrerer Versicherung zur hypothec hiermit ein-
gesetzt wird. 6) Venditor expensas in defen-
sionem rei factas, tributa tam ordinaria quam
extraordinaria, argumento ab usufructuario du-
cto, non restituit. Quae de retrouenditione
praediorum diximus, ad retrouenditionem an-
nuorum reddituum, der jährlichen Gülte, qua
mutuum palliatum, non pertinent, cum huius
iura specialia admodum rationes habeant, de
quo negotio supra diximus (§. 181.)

a) L. 2. 7. C. de pact.
inter emt. (IV. 54.) L.
12 D. de P. V. (XIX.
4) In hac L. eiusmodi
negotium ad innominata
refertur et actio praescri-
ptis verbis conceditur,
L. 1. C. quando decreto
opus non est (V. 72.)
L. 21. §. 5. D. de A. E.
V.

b) C. 5. X. de emt. et
vendit.
c) L. 58. in fin. D. de
pactis.
d) L. 2. C. de pact. int.
emt.
e) L. 7. C. de pact.
int. emt.
f) arg. L. 25. de pigne-
rat. act.
g) L. 20. D. de Euct.

§. 286.

De pacto protimiseos.

Cum ius protimiseos ad emtionem venditio-
nem proxime pertineat, non abs re erit, non
solum ius protimiseos conuentionale sed etiam
legale et consuetudinarium pertractare. Ius
prot

protimiseos est: *ius praefertentiae in re immo-
bili per contractum alienatae*. Proprie a Iure
retractus distinguitur. *Illud* est, si contractu
nondum impleto; *hoc*, si contractu iam vndi-
que perfecto et impleto agatur; *Priori casu*
agitur contra ipsum venditorem, *posteriori* con-
tra emtorem et quidem actione in rem scripta.
In reliquis effectibus non differunt Ius protimi-
seos et retractus. Iure Romano ius protimi-
seos datum est; 1) ex pacto, quod cessibile
aiunt (*a*), 2) creditori siue pignoratitio siue
chirographario (*b*), 3) Socio (*c*), 4) Domino
emphyteuseos (*d*), 5) ex iure metrocomiae vel
incolatus (*e*). Consortibus et consanguineis
ius praefertentiae quidem Iure Pandectarum
concessum (*f*), sed Iure Codicis rursus subla-
tum est (*g*). Iure diuino 6) consanguineis ius
protimiseos concessum est. Ex constitutione
FRIEDERICI II (*i*), quam CUIACIUS ex scriptori-
bus Italicis excerptit, GOTHOPREDVS vero libris
feudorum inseruit, datum est 7) *consortibus*,
qui quocunque titulo rem communem habent,
8) *vicinis*, denique 9) iis, qui sunt sub vno
seruitio. 10) Ex priuilegio caesareo nobili-
bus immediatis ius praefertentiae concessum est
in bonis matriculae insertis (*k*). 11) Ex iu-
re feudali filius retractum, etiam contra agna-
tum remotiorem, exercet (*l*). Nihilo minus
tamen hodie ius protimiseos, commercii no-
giiqum et litium foecundissima seges, non aliter

locum habet, quam si per statutum vel consuetudinem approbatum sit. Competit autem I) Ius protimiseos *pañitium* paciscenti et heredibus in casum alienationis in extraneos; II) ex iure *incolatus* cuiusque, qui iure ciuitatis donatus est, et ex pluribus ei, qui prior tempore fuit, licet absens sit (II). III) Ex pluribus *agnatis*, qui proximior gradu est, et aequales gradu aequaliter admittuntur, nisi quis ex duplici capite ius protimiseos habeat. IV) Ex *pluribus vicinis* ei, qui vel ex maiori parte vicinus est, vel duplici iure rem retrahere potest. V) Is, qui ius protimiseos fortius habet, praefertur ei, qui infirmius habet. Primo loco venit, quod ex priuilegio, deinde quod ex Lege, denique quod ex pacto descendit. Non vero competit ei, qui renunciauit, vel alienationi consensum praebuit vel expresse vel tacite. Heres venditoris retractum exercere nequit, nisi ex prouidentia maiorum succedat (III). Non omnes contractus Iuri protimiseos locum faciunt, sed huc tantummodo pertinet, alienatio rei immobilis, corporalis, et quidem 1) mediante emtione venditione 2) emphyteusi 3) locatione (II); sed hodie ad contractus dominii pleni non translatus non extenditur, multo minus ad locationem conductionem, nequidem ad locationem fiscalem. Praeterea cessat ius protimiseos a) in ultimis voluntatibus; b) in permutatione totali et pariali; c) in

in donatione tam simplici quam propter nuptias, d) in emtione, quae praeter pretium alias praestationes personalissimas, continet; e) in dote; f) in transactione; Si vero haec negotia simulata appareant, iuramento purgatorio locus est, hoc vero false praestito, res a fisco eripitur et proximiori venditur (o); g) in subhastationibus; passim adhuc in eodem termino statim post adiudicationem competit (p). Venditor ei, qui iure protimiseos gaudet, denunciare debet, qui intra triginta dies se declarare debet sub amissione iuris. Absenti vero et minori quatuor menses conceduntur. Omissa denunciatione intra decennium retractus competit. Haec ita ex constitutione FRIEDERICI, secus secundum praxin, ubi intra annum et diem, interdum breuius adhuc spatium, ex tempore quo alienationem sciuit, retractus tantummodo permittitur, Iure protimiseos locum inueniente, rescinditur prior alienatio et retrahenti pro pretio conuento, interdum per iuramentum eruendo, praestitis iisdem accessoriis, secundum tempus contractus initi aestimandis, sub iisdem Legibus res traditur, nisi venditor rescissa venditione rem ipse retinere velit. Minori pretio in fauorem emtoris donationis causa constituto, retractus quidem non plane cessat, verum tamen rei pretium praestandum venit. Quodsi vero rei, in qua ius protimiseos competit, alia, absque fraude tamen, adiungatur,

gatur, retrahens utramque emere eodem pretio vel utramque demittere debet (q).

a) L. 75. D. de contrah. F. V. L. 122. §. 3. de V. O. Pactum protimiseos poenam conventionalem admittit, sed haec non committitur, si denunciatio praecesserit, d. L. 122. Cedi quidem possunt iura ex pactis quaesita, sed ius protimiseos est sua natura personalissimum et odiosum est, quod eiusmodi extensionem ultra personam pacto comprehensam vix admittit.

b) L. 16. D. de reb. aut. iud. possid. (XLII. 2.) Lex generaliter loquitur, ergo decisio ad omnem creditorem caeteris paribus est porrigenda.

c) V. F. 13.

d) L. ult. C. de iure emphyteut. (IV. 66.)

e) L. vn. C. non licere metrocom. inhabit. (XI. 55.)

f) L. 16. D. de reb. aut. iud. possid.

g) L. 14. C. de contrah. E. V.

h) Lev. XXV. 23. seq. Ruth. IV. 3. seq. Jerem. XXXV. 7.

i) V. F. 13.

k) Privilegium exhibet CASSANDER THVCELIVS Tomo V, Actorum publicorum cap. 10. n. 5.

l) II. F. 26. §. Titius.

m) arg. L. 29. D. ad municipalem.

n) II. F. 26. cit.

o) V. F. 13.

p) ibid.

q) L. 2. C. si propter publ. pensit. (IV. 46.) L. 5. C. de fide et iure hastae fiscalis.

r) arg. L. 13. §. 17. D. de A. E. V.

§. 287.

6) *De pacto reseruati census.*

Caueas ne ea, quae de annuis redditibus in Legibus Imperii cauta sunt, ad censum reseruatiuum trahas. (§. 181.) Censum reseruatiuum nihil aliud est, quam annua praestatio a venditore reseruata. Alienatio sub hoc pacto concepta, nisi expressa conuentione dominium limitatum sit, plenum dominium efficit et liberam alienandi facultatem emtori tribuit, excluso consensu pristini venditoris, et praestatione laudemii. Quia autem tertius possessor, qui heres emtoris non est, nec censum pacto in se recepit, non obstringitur ad censum soluendum (a), vtile est haec Legem ipsae traditioni scribere: daß die Uebergabe nicht anders als mit der Bedingung geschehe, daß der jährliche Zins von 15 Rthlr. von dem Käufer sowohl als von einem jeden dritten Besitzer richtig zur bestimmten Zeit abgeführt werde, mithin der Käufer keine Macht haben soll, das Grundstück als völlig frey zu verkaufen, daferne es aber dennoch geschähe, solches unkräftig Herr Verkäufer aber befugt seyn soll, auch von dem dritten Besitzer dieser Abgabe zu fordern, gestalten demselben zu dessen Versicherung sothanes Grundstück hiermit zur hypothec verschrieben und eingesetzt wird. Censum vel reuocabiliter vel irrevocabiliter constituitur, quod distincta conuentione exprimendum,

dum, v. g. und soll dieser Zins unablässlich auf dem Guthe haften, und nicht abgeföhret, auch ohne Unterschied entrichtet werden, wenn gleich die Gebäude abbrenneten, alle Früchte durch Krieg Miswachs oder sonst rainiret würden, ohne daß jedoch Verkäufer je zu irgend einer contribution zu concurriren verbunden. *In dubio pro censu redimibili praesumendum.*

a) L. 81. §. 1. D. de contrah. E. V.

§. 288.

7) *De pacto continuandae locationis.*

Non solum principiis Iuris romani (a) sed etiam germanici conuenit, vt conductor cedere debeat emtori, nisi locationi conductioni pactum de non alienando hypothecae Iure valla- tum vel emtioni venditioni pactum de conti- nuanda locatione adiciatur (b), quod vendi- tori maximopere suadendum, cum conductori ab emtore expulso omne id quod interest praes- tare debeat. Formula esto: Dieweilen auch dieses Guthe samt Zubehörungen dem Caio ver- möge hierbey extradirten Pacht-contracts bis Petri 1768. verpachtet, so verspricht Herr Käu- fer demselben diese Pachtzeit, soweit es die Rech- te erfordern, auf die abgeredete Bedingungen auszuhalten, und demselben nichts weiter zuzu- muthen, als was Verkäufer als Verpächter mit
Recht

Recht von demselben verlangen können, wiederumfalls aber ihn Verkäufer zu vertreten und schadlos zu halten. Dahingegen hat Herr Käufer die Pachtgefälle von dem laufenden Jahre a dato pro rata temporis und künftig allein zu genießen, und verspricht Verkäufer, den Herrn Käufer bey der künftigen Abnahme des inventarii sowohl als wegen aller bis auf den Tag dieses contractts vom Pächter zu machenden Ansprüche zu vertreten. Quo autem venditor statim securus reddatur, cauere debet, vt conductor emtorem tanquam locatorem, dimisso venditore, accipiat, emtor vero in omnem causam transeat hoc modo: Dieweilen auch dieses Guth samt Zubehörungen dem Caio bis Petri 1768. verpachtet, und selbigem die Pachtzeit auszuhalten verabredet, auch wegen der Pachtgelder des laufenden Jahres bis auf den heutigen Tag mit Herrn Käusern abgerechnet, und der Ausfall vergütet, daneben das inventarium reuidiret und richtig befunden, Herr Käufer auch vom Pächter Caio als Verpächter angenommen worden, als quittiret Herr Käufer über das inventarium und die ihm pro rata zustehende Pachtgefälle, und spricht den Herrn Verkäufer wegen aller aus dieser Verpachtung herrührenden Anforderungen ledig und los, gestalten er alles auf seine Gefahr und Kosten mit dem Pächter auszumachen übernimmt.

a) L. 53. §. vlt. D. de A. E. V. L. 25. §. 1. D. locati cond. b) L. alleg. Hoc pactum tamen stricte est interpretandum.

§. 289.

De pacto communicandi pretii maioris.

Admittitur pactum: Si ea praedia emtor heresue eius pluris vendidisset, ut eius partem dimidiam venditori praestaret (a); Sed rarius emtori, qui dominus rei factus est, hoc pactum ardebit.

a) L. 13. §. 24. D. de A. E. V.

§. 290.

De actionibus emti et venditi.

Duplex actio utrinque directa ex hoc contractu oritur, altera *emti*, altera *venditi*. Illa competit emtori eiusque heredibus, soluto vel oblato pretio integro (a), contra venditorem eiusque heredem, minime vero contra secundum emtorem, ad contractus et pactorum adiectorum (b) fidem servandam; ad interesse (c) et culpam praestandam (d). Generaliter obligatur venditor I) ad rem tradendam, et si plane non tradat, in omne id quod interest condemnatur (e), imo contra venditorem dolose traditionem recusantem iuratur in litem (f).

(f). II) Traditio fieri debet in possessione vacua (g); non solum quoad rem ipsam, sed etiam III) quoad instrumenta fundi et finium indicationem (h). IV) Tradi debet res hypothecis non obnoxia, alias ante traditionem agitur ad fundum oppignoratatum liberandum, vel exceptione uti potest emtor (i). V) Si post traditionem venditor re vendita uti impedit, ad exhibendum et iniuriarum emtor agit (k). VI) Qui sub poena, accepto pretio, ad tradendum se obligavit, nec tradit, et poenam et usuras morae praestare debet (*). Obligatio venditoris *ad interesse* in sequentibus casibus se exserit: 1) Si venditor bonitatem mercis affirmaverit, et res, antequam tolleretur, sua natura corrupta fuerit, tenetur emtori; Si nihil affirmavit, emtoris est periculum, quia, siue non degustavit, vel male degustando probavit, de se queri debet. Plane si cum intelligeret venditor, non duraturam bonitatem usque in eum diem, quo tolli deberet merx, non admonuit emtorem, tenebitur ei, quanti eius interesset admonitum fuisse (l). 2) Si quis confinem celaverit, quem emtor si audisset, emturus non esset, venditor tenetur (m), et 3) generaliter ex dolo tenetur is, qui fallendi causa obscure locutus est, vel qui insidiosè obscure dissimulat et celavit, emtore ignorante (n). Si quis servitutem fundo debitam celaverit, emtor vero eandem non utendo amiserit,

rit, tenetur emptori in id quod interest (*o*). 4) Si venditor *ignorans* rem viliores pro pretiofiori, vitiosam pro bona vendiderit, tantummodo id quod interest, si vero *sciens*, etiam damnum emptori resarcire debet (*p*). De praestatione *culpa* tenendae sunt regulae: α) Regulariter praestatur culpa levis, aliquando vero leuissima (*). Si res per auersionem venditae sint, venditor custodiam usque ad auerendi tempus praestat (*q*). β) Si per tertium rei venditae ante traditionem nocitum sit, venditor tantummodo ad cedendas actiones obligatur (*r*). γ) Si emptor in mora sit accipiendi, venditor dolum tantummodo praestat; utroque vero in mora existente, mora emptori potius, quam venditori nocere debet, nisi venditoris mora postremo loco occurrat, et per hanc damnum illatum sit (*s*). Empti iudicio omne etiam id continetur, quod non conuentum, naturaliter tamen inest, cum ubique bona fides in hoc negotio praestari debeat (*t*). Quamuis regulariter actione ex contractu agatur ad implendum, actio empti tamen interdum etiam ad rescindendum contractum datur (*u*). Pergo ad actionem *venditi*, quae competit venditori aduersus emptorem eiusque heredem, post traditionem (*v*), ad pretium cum usuris (*w*), a tempore traditionis computandis, soluendum, et sumtus post venditionem b. f. factos repetendos (*x*). Ad rescindendum contractum hac actione
non

non agitur, nisi pactum commissorium (y); vel modus adiectus sit (z). Venditor pretium exigere nequit, si res vendita in ea causa est, ut redhiberi possit, quo casu emtor exceptione redhibitionis utitur (aa). Quodsi autem res extrajudicialiter redhibita sit, emtor vero damna in re vendita data refarcire nolit, actione venditi tenetur (bb). Si conditio adiecta, per emtorem autem stet, quo minus impleatur, agitur actione venditi, ut quasi impleta conditione, fidem contractus sequatur (cc): Re nondum tradita, et tempore traditionis existente, praeuia denunciatione et comminatione, venditor, facta prius mensura (dd), vinum effundere stricto Iure potest, laudandus tamen est, cum non effundat, sed dolia conducat vel vinum bona fide vendat; et operam det, ut quam minime ea res detrimento sit emtori; potest tamen mercedem vasorum exigere, si interfuit eius, inania esse vasa, et hoc intuitu gaudet Iure retentionis (ee). Emtor non tenetur venditori, si ultra pretium habitationem susceperit, et haec deinde cessauerit, nisi aliter conuentum (ff). Si venditor exceperit habitationem, donec viueret, aut in singulos annos decem, emtor electione et iure variandi gaudet (gg); Habitatio vero excepta est strictissimae interpretationis (bb). Actio venditi etiam competit ratione locationis, quam venditor in reliqua parte fundi cum emtore con-

traxit, modo huius locationis intuitu vilius pretium constitutum sit, alias locati agendum est (ii). Quodsi implementum contractus statim in ipso libello per probationem in continenti liquidam doceatur, tam actio emti quam venditi processu executiuo proponi vel mandatum cum clausula peti potest. Exceptio non adimpleti contractus ipsum ius agendi impedit, proinde ex officio suppleri et ab actore probari debet.

(a) L. 13. §. 8. D. de A. E. V. L. 78. §. 2. D. de contrah. E. V.

(b) L. 75. D. de contrah. E. V. L. 11. §. 1. D. de A. E. V.

(c) L. 68. D. de contrah. E. V. L. 4. 10. 11. 12. C. de act. E. V. L. 21. §. 3. D. ibid non vero iucrum cessans et crescit obligatio, quod hodie res pluris sit. Venditor rem venditam aliis vsibus periculosis adhibere non potest. L. 54. pr. D. de A. E. V.

(d) L. 2. §. 1. L. 3. D. de peric. et comm.

(e) L. 1. pr. L. 11. §. 9. L. 12. D. de A. E. V.

(f) L. 68. D. de R. V.

(g) L. 2. §. 1. L. 11. §. 2. D. de A. E. V.

(h) L. 48. L. 52. pr. D. de A. E. V.

(i) L. 5. C. de Euiet.

(k) L. 25. D. de A. E. V.

(*) L. 47. D. ibid.

(l) L. 15. D. de peric. et comm.

(m) L. 35. §. 8. D. de contrah. E. V.

(n) L. 43. §. 2. D. de contrah. E. V. L. 1. §. 1. L. 21. §. 1. L. 39. 41. D. de A. E. V.

(o) L. 66. §. 1. D. de contrah. E. V.

(p) L. 45. D. de contrah. E. V. L. 13. pr. §. 1. 3. D. de A. E. V.

(*) L. 2. §. 1. L. 3. D. de peric. et comm.

(q)

(q) L. 4. §. 1. 2. D. de peric. et comm.

(r) L. 12. 13. D. de peric. et commod. L. 13. §. 12. D. de A. E. V.

(s) L. 17. D. de peric. et comm.

(t) L. 11. §. 1. D. de A. E. V.

(u) L. 11. §. 6. D. ibid.

(v) L. 25. D. ibid. §. 41. I. de R. D.

(w) L. 5. 13. C. de A. E. V. L. 5. C. de pact. int. emt. L. 19. D. de peric. et comm. non vero lucrum cessans, quod venditor, mora non facta, consequi potuisset, L. 13. §. 20. D. de A. E. V. Soluta vero pretio speciali actione non petuntur usurae. L. 49. §. 1. D. ibid.

(x) L. 13. §. 22. D. de A. E. V. L. 16. C. ibid.

(y) L. 1. 6. C. de A. E. V.

(z) L. 6. C. de pact. int. emt. verbis: certae rei contemplatione inrer vos habita. L. 1. C. si manc. ita ven. (IV. 56.)

(aa) L. 59. pr. §. 1. de Aed. Ed.

(bb) L. 23. pr. de Aed. Ed.

(cc) L. 50. D. de contrah. E. V.

(dd) L. 1 §. 4. D. de peric. et comm.

(ee) L. 1. §. 3. L. 2. D. de peric. et comm.

(ff) L. 18. pr. D. de peric. et comm.

(gg) L. 23. §. 6. D. de A. E. V.

(hh) L. 53. §. 2. D. ibid.

(ii) L. 79. D. de contrah. E. V. L. 21. §. 4. D. de A. E. V.

§. 291.

De modis dissoluendi emtionem venditionem.

Haecenus iura emtionis venditionis cum pactis adiectis praestantioribus exposuimus; nunc

de modis dissoluendi. I) Contractu nondum impleto mutuo dissensu rursus a contractu recedere licet; quodsi vero iam impletus sit contractus, noua inde euadit emptio venditio (a). Cum vero hodie ratione immobilium emptio venditio confirmatione indigeat, et haec passim sub poena nullitatis requiratur, contractus ante confirmationem perfectus et validus dici nequit, proinde, stante hac Lege, ab emptione venditione immobilium ante confirmationem recedere licet, nec ad confirmandum ab altero agi potest. Quodsi vero nullitas in Iuribus statutariis expresse sancita non sit, ad confirmandum agi potest (Iurisprud. extraiud. §. 34. not. b) II.) Ex nullitate; (§. 50.) III.) Ex restitutione in integrum; (§. 51.) IV.) Ex laesione ultra dimidium; (§. 56.) V.) Ex pacto commissorio; (§. 54.) VI.) Ex pacto additionis in diem; (§. 53.) VII.) Ex pacto displicentiae; (§. 55) VIII.) Ex nouo emergente, quod intentionem paciscentium mutat v. g. si quis duos seruos vel alias res *pariter uno pretio* emerit, et alter mortuus sit (b) IX) Redhibitione de qua nunc dicemus (§. seq.).

(a) L. 6. §. 2. D. de contrah. E. V. L. 1. 2. C. quando liceat ab empt.

trah. E. V. Aliâ exempla occurrunt in L. 57. pr. L. 58. D. ibid.

(b) L. 44. D. de con-

§. 292.

De redhibitione.

Dictum (§. anteced.) emtionem venditionem tolli redhibitione, quae est *remedium Iuris honorarii in fauorem emtorum introductum*, quo emtor propter vitium rei latens, siue naturale siue conuentionale, desiderat, ut venditor rem cum fructibus (a) recipiat, pretium vero cum usuris, interesse et expensis restituat (b). Vitium in sensu Iuris appellatur, defectus, quo usus rei vel per se, vel secundum intentionem emtoris, vel in perpetuum vel temporarie (c), interuertitur (d). Generaliter tenendum:

I) Venditorem de omnibus vitiis emtorem certiore facere et de iumentis et animalibus cavere debere (*); II) qualitatem promissam praestari debere (e); III) Leuissimum quodlibet non sufficere ad redhibitionem (f); IV) De vitiis animi, cum seruos venales non exponamus, inutile esse dicere. Locum habet redhibitio: 1) tam in rebus soli quam mobilibus (g), non solum venditis, sed quocunque alio titulo oneroso et dominium translatiuo comparatis (gg); 2) tam in re principali quam accessoriis (h), nisi accessorium sit vniuersitas (i), v. g. hereditas, peculium, vel instrumentum fundi; 3) in rebus simul venditis, licet reliquae vitium non habeant, modo a) intentio ad

omnes res non ad singulas species directa fit (k); vel b) separari non possunt sine incommodo (l), vel c) paria constituta sint (m). Quodsi tamen vnum pretium plurium rerum confuse constitutum, pro bonitate pretium est determinandum (n); 4) Etiam si mortuum sit mancipium absque culpa emtoris, procuratoris, familiae (o); 5) Saepius institui potest, si praedictum sit, vt si quid aliud postea aparuisset, de eo iterum ageretur (p). Non vero locum habet: I) in emtione fiscali (q), quod ad Rempublicam venditricem non est extendendum (r); II) Si mancipium manumissum sit (s), quia libertas semel data reuocari nequit; III) Si seruus vel procurator emit, domino vitium sciente (t); IV) In donatione, nisi donans in dolo sit (u); V) In locatione (v); VI) Non ex vitio contractum subsequente, nisi venditor et hoc expresse susceperit (w); VII) Qui virginem pro muliere, ignorante emtore vendidit, non quidem ex redhibitione sed ex emto tenetur, ad resoluendum contractum (x); VIII) Non in rebus vilioribus (**). Speciatim *de vitiis naturalibus* varia disponuntur in Iure Romano, quae hodie vsu omnino seruantur. Huc pertinet: 1) Equus, cui lingua abscissa (y); 2) myops (z); 3) luscitiosus, qui vespertino et matutino tempore non videt (aa); 4) crus et latus breuius, quod affert impedimentum (bb); 5) claudus (cc); 6) Quae

Quae mortuos semper parit, vulvae vitio (*dd*); 7) sterilis vitio corporis (*ee*); 8) femelia ita arcta vt coitus impediatur (*ff*); 9) obstructio vel fluxus mensium praeternaturalis (*gg*); 10) Si iumentum ita natum sit, vt transiungi nequeat (*bb*); 11) Bos, qui cornu petit, muae, quae cessum dant, iumenta, quae sine causa turbantur et semetipsa eripiunt (*ii*); 12) fundus pestilens (*kk*), et 13) varicosus (*ll*). Hodie in venditione equorum vitia cardinalia, quae redhibitionem efficiunt, habentur: pituitosus, (*roßig*) asthmaticus, (*hartschlägig*) deliriens, (*follerisch*) coecitate latente laborans (*Staarblind*) retrogradus (*sterig*) (*mm*) quibus vitium furtiuum absque ratione additur, cum sit vitium ciuile et translationem dominii impediens. (§. 278.) Non vero ad vitium naturale refertur: Spado et qui vnum testiculum habet, equus castratus (*nn*), sterilis a natura (*o*). *Vitium conuentionale* est, si qualitas promissa deest, quod tamen cum aliquo laxamento accipiendum (*pp*), et non attenduntur, quae commendandi gratia dicta sunt, et quorum contrarium in oculos incurrit (*qq*); nisi optimum promiserit (*rr*), vel vitium aliquod abesse praecise affirmauerit (*ff*). Propter vitia vel naturalia vel conuentionalia competit *redhibitio extrajudicialis* et *actio redhibitoria* nec non *quantimioris* siue *aestimatoria*. Redhibitio extrajudicialis fit, si emtor venditori rem vt viciosam

remittat, isque rem sine contradictione accipiat. Haec remissio etiam fideiussori, qui in vniuersam causam emtionis acceptus est, fieri potest (ii). Si autem res extraiudicialiter redhibita sit, venditor vero pretium non restituat, datur actio in factum, et tunc non amplius quaeritur, an redhibitio locum habeat et an iusto tempore facta sit (iii). Requiritur autem, vt redhibitio reuera secuta sit, nec sufficit conuentio de redhibendo (v). Redhibitio iudicialis mediante actione *redhibitoria* peragitur, quae datur *emptori et heredibus* nec non permutanti et qui rem titulo dominium translatiuo oneroso accepit (vv). Plures heredes simul agere debent, constituto procuratore communi (xx), et pro portionibus hereditariis obligati sunt, nisi obligatio indiuidua sit (yy). Quod autem vnus coheredum praestitit, iudicio familiae eriscundae repetit pro portionibus hereditariis (zz). Competit haec actio *contra venditorem eiusque heredes* (aaa), et quidem contra plures venditores in solidum, contra plures heredes vero pro rata (bbb), nec non contra dominum vel patremfamilias ex contractu serui vel filiifamilias; descendit enim actio ex contractu, non ex facto illicito (ccc). Contra venditorem scientem datur actio de dolo in omnem causam et iuratur in litem (ddd), contra venditorem ignorantem vero redhibitoria (eee). Datur III) *generaliter ad hoc; vt uterque resoluta emtio-*

emtione nihil amplius consequatur, quam haberet, si venditio facta non esset (fff), speciatim vero, ut venditor rem omnem recipiat (ggg), vsuras (bbb), interesse et expensas (iii), nec non damna (kkk) post traditionem illata refarciat (lll), ita tamen, ut venditor, si rem derelinquere paratus sit, ultra pretium nihil praestare cogatur (mmm). Emtor vero rem non deterioratam quacunque culpa (nnn), cum fructibus et accessionibus restituere debet (ooo). Quodsi emtor rem sine culpa restituere nequeat, cauere debet, de re prosequenda et in posterum restituenda (ppp); et antequam emtor haec omnia non praestiterit, venditor ad pretium refundendum non tenetur (qqq). E contrario si venditor non soluendo sit, emtor rem ante satisfactionem dimittere non tenetur, sed hoc casu tantummodo cauet de re restituenda (rrr). Durat IV) sex menses utiles a tempore venditionis vel promissionis (fff). Quodsi venditor de his, quae edicto Aedilium continentur, cauere nolit, datur redhibitoria intra duos menses vel actio ad interesse intra sex menses (ttt). Emtione venditione sub conditione inita, ante conditionem existentem non datur redhibitoria (uuu). Quodsi arbitrio Iudicis non pareat, actio datur in duplum (vvv), quod hodie cessat.

- (a) L. 1. §. 2. D. de Aed. Ed.
 (b) L. 45. D. ibid.
 (c) L. 6. pr. D. ibid.
 (d) L. 1. §. 7. 8., L. 5. L. 10. pr. §. 1. D. ib.
 (*) L. 31. §. 20. L. 58. §. 2. D. de Aed. Ed. L. 11. §. 4. de A. E. V.
 (e) L. 1. §. 1. D. de Aed. Ed.
 (f) L. 1. §. 8. D. de Aed. Ed.
 (g) L. 1. pr. L. 49. D. ibid.
 (gg) L. 19. §. 5. D. ibid.
 (h) L. 32. 33. D. ib.
 (i) Vid. L. 33.
 (k) L. 34. D. ibid.
 (l) L. 35. D. ibid.
 (m) L. 38. pr. §. 14.
 Sed si duo paria sint, solum par vitiosum redhibebitur.
 (n) L. 36. 63. D. ib.
 (o) L. 47. §. 1. L. 48. pr. D. ibid.
 (p) L. 48. §. 7. D. ib.
 (q) L. 1. §. 3. D. ib.
 (r) L. 1. §. 4. D. ib.
 (s) L. 47. pr. D. ib.
 (t) L. 51. D. ibid.
 (u) L. 62. D. ibid.
 (v) L. 63. D. ibid.
 (w) L. 58. §. 2. D. ib.
 L. 3. C. de Aed. act. (IV. 58.) L. 3. D. de Euiet.
 (x) L. 11. §. 5. D. de A. E. V. Hic Ulpianus contra Ulpianum in L. 11. §. 1. D. de contrah. E. V.
 (***) L. 48. §. fin. D. de Aed. E. Simplariae res ex mente Legis rectius vilioribus aequiparantur adde L. 54. D. de contrah. E. V.
 (y) L. 8. D. de Aed. E.
 (z) L. 10 §. 3. D. ib.
 (aa) L. 10 §. 4. D. ib.
 (bb) L. 12. §. 1. D. ib.
 (cc) L. 13. D. ibid.
 (dd) L. 14 pr. ibid.
 (ee) L. 14. §. 3. D. ib.
 (ff) L. 14. §. 7. ib.
 (gg) L. 15. D. ibid.
 (hb) L. 38. §. 9. D. ibid.
 (ii) L. 43. pr. D. ib.
 (kk) L. 49. D. ibid.
 id est, qui pestibiles vel lethiferas herbas habet.
 L. 4. C. ibid.
 (ll) L. 50. D. ibid.
 (mm) Weichb. art. 97. et Gloss. ibid.
 (nn) L. 6. §. 2. L. 38. §. 7. D. ibid.

- (oo) L. 14. §. 3. D. ib.
 (pp) L. 14. §. 9. L. 17. §. 20. L. 18. pr. §. 2. L. 19. §. 4. D. ibid.
 (qq) L. 43. pr. §. 1. D. de contrah. L. V. L. 1. §. 6. D. L. 4 §. vlt. L. 14. §. 10. L. 19. pr. §. 3. L. 48. §. 3. D. de Aed. Ed.
 (rr) L. 18. §. 1. D. ib.
 (ff) L. 19 §. 1. L. 31. §. 1. L. 52. D. ibid.
 (tt) L. 56. D. ibid.
 (uu) L. 31. §. 17. D. ibid.
 (vv) L. 31. §. 18. D. ibid.
 (ww) L. 19. §. 5. D. ibid.
 (xx) L. 31. §. 5. 8. D. ibid.
 (yy) L. 31. §. 6. D. ibid.
 (zz) L. 31. §. 9.
 (aaa) L. 23. §. 5. L. 48. §. 5. D. ibid.
 (bbb) L. 31. §. 10. L. 44. §. 1. D. ibid.
 (ccc) L. 23. §. 4. D. ibid.
 (ddd) L. 1. §. 1. in fin. L. 14. §. 9. D. L. 1. C. ibid.
 (eee) L. 1 §. 2. D. ibid.
- (fff) L. 23. §. 1. 7. L. 60. D. ibid.
 (ggg) L. 21. pr. L. 33. §. 1. D. ibid. nisi plures res venditae et singulis pretium separatim constitutum sit L. 34. pr. ibid.
 (hhh) L. 29. D. ibid.
 (iii) L. 27. D. ibid. non vero cibaria L. 30. §. 1. ibid.
 (kkk) L. 23. §. 8. L. 29. §. 1. 3. L. 58. pr. D. ibid.
 (lll) L. 25. pr. D. ib. Damnum ante traditionem illatum, et quod feruus esset passurus, etiamsi non venisset, non pertinet ad hoc iudicium, sed venditor tantummodo actiones praestat d. L. §. 4. Post litem contestatam vero omne damnum ad officium Iudicis pertinet d. L. §. 8. L. 29. §. 1. L. 31. §. 13. D. ib.
 (mmm) L. 23. §. 8. L. 31. pr. L. 58. pr. D. ibid.
 (nnn) L. 21. §. 1. L. 23. pr. L. 31. §. 12. D. ib.
 (vvv) L. 1. §. 1. L. 21. §. 2. L. 23. §. 9. L. 24. L. 29. §. 2. L. 31. §. 2. 3. 4. D. ibid.

(<i>ppp</i>) L. 21. §. 3. L.	(<i>fff</i>) L. 19. §. 3. L.
22. D. <i>ibid.</i>	20. D. L. 2. C. <i>ibid.</i>
(<i>qqq</i>) L. 25. §. 10. D.	(<i>ttt</i>) L. 28. D. <i>ibid.</i>
<i>ibid.</i>	(<i>uuu</i>) L. 43. §. 9. D. <i>ib.</i>
(<i>rrr</i>) L. 26. D. <i>ibid.</i>	(<i>vvv</i>) L. 45. D. <i>ibid.</i>

§. 293.

De actione quanti minoris.

Emtori per vitium rei decepto electiue non cumulatiue competit actio redhibitoria et quanti minoris (*a*). Interdum tamen, licet actione quanti minoris actum sit, redhibitio adhuc conceditur, si nempe res adeo nullius pretii sit, vt ne expediat quidem, talem rem habere (*b*); Bene vero redhibitoria vel quanti minoris simul stant cum actione emti ad euictionem praestandam (*c*). Competit haec actio propter eadem vitia quae redhibitioni locum dant, sed quia non ad dissoluendum contractum tendit, haec actio ipsa actio ex emto est (*d*). Datur ad id, vt venditor praestet, quanti minoris emtor rem emisset, si vitium sciisset (*e*). Durat per annum utilem (*f*); et saepius institui potest (*g*).

(*a*) L. 25. §. 1. D. de exc. rei iud. (XLIV. 2)

(*b*) L. 43. §. 6. de Aed. Ed.

(*c*) L. 44. §. 2. D. *ib.*

(*d*) L. 4. pr. D. *ibid.*

(*e*) L. 61. D. *ibid.*

(*f*) L. 19. §. 6. L. 2. C. *ibid.*

(*g*) L. 31. §. 16. D. *ib.*
L. 32. §. 1. D. de Euict.

§. 293.

De structura instrumenti.

Tabulae emtionis venditionis hanc oeconomiam suadent: I) Clauſula initialis, vti in contractibus bilateralibus conſuetum eſt, in plurali concipitur: Wir Endesunterschiedene mittelſt dieſes urkunden und bekennen, daß heute unten geſetzten dato nachſolgender Kauf und Verkauf geſchloſſen worden: II) In introitu mentio ſpecifica conſensus eorum, qui praeter venditorem alienationi conſenſum praebere debent, eſt facienda: v. g. Daß wir mit Vorbewußt und gnädigſter Bewilligung Sr. Hochfürſt. Durchl. des Herrn N. zu N. als Lehnherrn und ſämtlicher Agnaten, vermöge der ſub A. et B. angehefteten Conſens-Scheine verkauft haben ꝛ. III) Emto-riſ persona ſatis determinetur, vbi alia persona non adiungenda, niſi quae reuera dominium cum emtore acquirere debet. Saepiſſime ex incuria marito emente, vxor, vel vice verſa, maritus adiungitur, quod et in aliis personis coniunctis fieri ſolet. Cauendum itaque eſt, ne vltra veram intentionem emto-riſ alius per incuriam in conſortium domini adſciſcatur. IV) Poſt rite determinatas personas contra- hentes ſequitur cauta mercis deſcriptio, vbi in caſtris integris venditis catalogus omnium aedificiorum, totius instrumenti, agrorum, Iurium, iam competentium et forſan competitorum,

one-

onerum, seruitutum etc. adiungitur, et simul de fructibus pendentibus vel syluis caeduis de faginatione expressa cauetur. In genere quantum fieri potest, merx principalis pertinentiae et accessiones adeo sollicitae sunt determinandae, ut litibus omnis praescindatur occasio. V) Determinationem mercis sollicitam excipiat pretii accurata descriptio, ratione summae, generis monetae, diei solutionis, usurarum, et reliquarum praestationum, et si pactum additionis in diem vel commissorium adiiciendi animus sit, hoc loco sufficienter exprimatur. VI) Fiat translatio domini, et determinantur obligationes venditoris respectu euictionis praestandae, ubi in fauorem emptoris saepe obligatio litis denunciandae remittitur et caute duplum in casum euictionis constituitur. VII) Si quae reliquae sint obligationes venditoris et emptoris, hae distinctim hoc loco ita exponendae sunt, ut prius absoluantur obligationes venditoris, antequam ad obligationes emptoris fiat transgressus. VIII) Nunc transeundam ad renunciationes, ubi praecipue ex utraque parte laesioni ultra et infra dimidium renunciari debet. Redhibitioni et euictionis praestationi quatenus renunciari possit, ex supra dictis apparet. IX) Tandem adiiciatur clausula finalis et corroboratiua cum promissione confirmationis iudicialis, si res immobiles transferantur, et constitutiones

nes provinciales necessitatem confirmationis loquantur.

Formular eines Kauf-Contractis.

Wir Endesbemeldete vor uns und unsere Erben und Nachkommen urkunden und bekennen, daß am unten gesetzten Tage nachfolgender Kauf- und Verkauf-Contract geschlossen worden:

1) Es verkauft nämlich Herr Alexander Heinrich v. N. das von Dieterich v. O. erkaufte freye adeliche allodial-Ritter-Guth zu X. auf welchem keine andere Lasten als die gewöhnliche Rittersteuern, und was im Anschlage bemeldet ist, haften, mit allen Gebäuden, eingemauerten Wasch- und Brau-Kesseln, Blasen, allen Brau-Geräthschaften, Ländereyen, Wiesen, Holzungen, Jagden, Fischereyen, Diensten, Gerichten, Zehnden, Zinsgefällen, auch allen übrigen Rechten und Gerechtigkeiten, sie mögen schon zu dem Guthe gebracht seyn; oder annoch dazu gebracht werden können, immassen alles dieses in dem angehefteten Guths-Anschlage umständlich beschrieben, wobei jedoch ausdrücklich ausgenommen werden: 1) alle Tapeten in dem Wohngebäude, und was zum ameublissement gehört; 2) alle instrumenta rustica; 3) die Einsaat, Gailung auf dem Lande, und Pfluglohn, als

worüber hernächst, wenn die Witterung selbiges zuläßt, nach eingenommenem Augenscheine entweder in Bausch und Bogen gehandelt, oder eine förmliche taxation angestellet werden soll. a) Alles auf dem Hofe befindliche Bau- und Brennholz. Dahingegen wird noch mit zu dem verkauften Guthe gerechnet a) aller vorrätthige Mist; b) das im Walde liegende gefällere Holz von aller Gattung. c) In Ansehung des Strohes, Heues und sonstiger Futterung vor das Vieh verspricht der Herr Verkäufer dem Herrn Käufer soviel zu überlassen, als er bey Uebernahme des Guthes verlangt, und zwar vor denjenigen Preis, was es zu solcher Zeit nach denen N. . . schen Marckt-Zetteln gelten wird.

2) Verspricht Herr Verkäufer davor zu haften, daß die Jagd, Fischeren, und Gerichte sich soweit, als es in dem angehefteten Anschlage vermeldet ist, erstrecken, und in der beschriebenen Mase competiren, wiedrigenfalls derselbe billigmäßige Vergütung verspricht. Daserne aber die Morgen-Zahl der Holzung, Ländereyen und Wiesen, wie auch derer Zehnden und die Anzahl der Dienste und Zinsgefälle sich nicht finden sollte, so machet sich Herr Verkäufer anheischig, vor das fehlende soviel zu ersetzen, als vor jeden Morgen respective im Anschlage berechnet ist, und zwar dergestalt daß vor jede $3\frac{1}{2}$ pro Cento einhundert Reichs-

Reichsthaler von der Kauf-Summe abgesezet werden soll, bey denen Diensten und Zinsgefällen hingegen werden vor jede fehlende fünf Reichsthaler einhundert Reichsthaler vom Herrn Verkäufer vergütet. Daferne aber sich wieder Verhoffen finden sollte, daß mehrere ordentliche Abgaben auf dem Guthe hasteten, oder selbiges wohl gar auf eine oder andere Weise dienstbahr wäre, so soll nicht allein der Ertrag sothaner mehreren onerum oder Dienste, und zwar vor jede fünf Reichsthaler hundert vom Herrn Verkäufer vergütet; sondern noch überdem, da hieran dem Herrn Käufer vorzüglich gelegen ist; eben so viel Statt des Interesse berichtet werden.

3) Verspricht der Herr Verkäufer die Gewähr von allen und jeden im Anschlage bemeldeten Grundstücken und Gerechtsamen zu leisten, und den Herrn Käufer auf zeitige und vor der Kriegesbefestigung zu beschehende Litis-denunciation auf seine alleinige Kosten zu vertreten, und den Abgang nach dem im Anschlage bemeldeten procento nicht allein zu erstatten; sondern auch an Statt des Interesse das duplum zu erlegen. Dahingegen die gegenwärtig sich nicht bey dem Guthe befindende perindenzien und Gerechtsame vom Herrn Käufer, als eine bloße spes angesehen werden, mithin derselbe auf seine Gefahr und Kosten schuldig ist, die angefangene Klagen fortzusetzen,

oder andere anzustellen, ohne daß Herr Verkäufer hierzu im mindesten zu concurriren schuldig, oder euction zu leisten verbunden ist.

Dahingegen machet sich Herr Käufer anheischig, 4) vor dieses Guth samt Zubehörungen auf Ostern anni currentis die Summe von 0500 Rthlr. schreibe zwanzigtausend fünf hundert und sechzig Reichsthalern in alten vollwichtigen französischen Louisd'or, das Stück zu fünf Reichsthaler gerechnet, sofort bey der Uebergabe in einer unzertrennten Summe zu bezahlen.

5) Wenn nun solchergestalt das Kauf=pretium extrichtet seyn wird, so tradiret Herr Verkäufer vor sich und seine Erben dem Herrn Käufer das Guth mit allen Zubehörungen, Rechten und Gerechtigkeiten, und werden die ausstehenden Zinsgefälle bis Martini anni praeteriti dem Herrn Verkäufer allein berechnet und ausgefolget, die Zins-Gefälle und Jurisdictionen-Einkünfte des laufenden Jahres werden zukünftigen Martini sämtlich berechnet und dem Herrn Verkäufer pro rata temporis, von Martini bis zum untengesetzten Tage berichtet. Daneben überliefert Herr Verkäufer an den Herrn Käufer alle und jede das Guth, dessen Zubehörungen und Gerechtigkeiten angehende Brieffschaften, Register und Nachrichten, und verspricht, wenn sich deren künftig noch finden

finden sollten, selbige annoch und zwar entweder integraliter, oder falls sie andere Sachen zugleich mit angehen, in beglaubtem Extract zu ediren.

6) Bis dahin nun, daß das Kaufgeld abgeführt, und das Guth übergeben wird, bleibet es in Ansehung des *periculi* bey der Verordnung der gemeinen Rechte; soviel hingegen das *commodum* anbetrifft, stehet dem Herrn Verkäufer bis an den obigen termin der Uebergabe frey, sich des Holzes, der Jagd, und Fischeren zu seiner Haushaltung pfleglich zu bedienen, jedoch nichts an andere zu verkaufen, oder etwas von Beträchtlichkeit zu verschencken.

7) Entsagen beyde Theile der Verletzung unter und über der Hälfte, und wollen vielmehr diesen aufrichtig geschlossenen Kauf und Verkauf zu allen Zeiten in allen Puncten und Clausuln getreulich erfüllen, auch selbigen Königl. und Churfürstl. Justiz. Canzlen, als dem schriftsäßigen *foro rei sitae priuilegiato* auf gemeinschaftliche Kosten zur confirmation übergeben.

Dessen allen zur Urkunde ist dieser Kauf-Contract in duplo ausgefertigt, jedem Theile ein Exemplar *reciproce* unterschrieben und untersiegelt zugestellt. So geschehen N. etc.

Formular eines Guths-Anschlages.

Anschlag von dem S... schen adelichen Erb = Gute zu S... im Amte Westfen.	Landmaße				Ertrag in der Staat- Stellung von einem Jahre.			Ertrag in einem Drösch- Jahre.		
	Molt.	Hbtsf.	Sp.	R.	Zhlr.	Gr.	Wf.	Zhlr.	Gr.	Wf.
Marsch Saat-Land so 4 Jahre ge- säet wird und 4 Jahre Drösch lieget und ge- weidet wird. In der S... Kub weide.										
1. 1. Acker - - - zur Saat 1 thl. 12 gr. Drösch à 12 gr.	-	4	3	2	6	14	2	1	21	2
2. 2. Breden 3 Acker - - - zur Saat 1 thl. 18 gr. zur Weide à 12 gr.	2	5	-	6	43	18	-	9	25	4
3. 1. Acker - - - wie das vor- hergehende.	-	3	-	6	4	26	-	1	1	4
4. 2. Stücke - - - zur Saat 1 thl. zur Weide 12 gr.	-	9	1	7	9	15	1	3	4	5

ferner

ferner.	Landmaße a Hbrf. 40 □ R.				Ertrag von einem Saat = Drösch = Jahre.					
	Melt.	Hbrf.	Sp.	R.	Zhr.	Gr.	Pf.	Zhr.	Gr.	Pf.
Das Land unter diesen 4 nummern lieget im gemeinen Felde.										
5. Der Thürm-Camp - - - zur Saat a 1 thlr. 18 gr. zur Weide a 24 gr.	7	11	2	6	143	16	6	63	30	-
6. Der Nedderste oder Kuhlencamp - - - zur Saat a 1 thl. 18 gr. zur Weide	14	8	1	4	264	19	-	130	33	-
Auf dem Garnisch.										
7. 1. Stück - - zur Saat a 1 thl. 12 gr. zur Weide a 12 gr.	-	2	3	1	3	25	1	-	33	
8. Der Horst-Camp - - - zur Saat a 1 thl. 18 gr. zur Weide a 24 gr.	3	6	1	5	63	20	2	28	9	-

	ferner.	Landmaße a Hbtj. 40 □ R.				Ertrag von einem Saat-Drösch- Jahre.					
		Melt.	Hbtj.	S.	R.	Zhlr.	Gr.	Pf.	Zhlr.	Gr.	Pf.
9.	Der Spiel- Camp - - zur Saat a 1 thl. 18 gr. zur Weide a . 7 gr.	6	.	.	6	108	20	2	54	.	.
	In der Bauer- schafft Wah- nebergen.										
10.	1. Brede - -	.	5	1	5
11.	1. Brede - -	.	3	3	7
12.	1. Acker - -	.	1	2	4	10	.	.	10	.	.
13.	2. Acker - -	.	4	.	8
	Davor giebet Johann Clas- sen jährlich 10 Thlr.										
	Summa Marsch Saat- Land - -										

ferner

ferner.	Landmaße a Hbtj. 40 □ R.				Ertrag von einem Saat = Dresch = Jahre.					
	Melt.	Hbtj.	Q.	R.	Zhlr.	Gr.	Pf.	Zhlr.	Gr.	Pf.
Esch = Saat = Land wird alle Jahr gesäet auf dem St. = = Esche.										
1. Acker . . . a 24 gr.	-	2	-	-	1	12	-	1	12	-
2 I. Acker . . . desgleichen.	-	2	3	6	1	33	-	1	33	-
3. Der Esch = Camp	3	-	-	5	25	-	-	25	-	-
Summa Esch = Land										
Marsch = Wei- den und Wie- sen.										
Der Kuhle Kamp . . . wird mit 50 Ochsen und 6 Pferden ge- weidet reso. a 5 et 8 Zhlr. fac. - 298 Zhl. oder das Hbtj zu 1½ Zhlr. fac. 300 ⅔ Zhlr.	13	8	-	-	298	-	-	298	-	-

	ferner.	Landmaße a Hbts. 40 □ R.				Ertrag von einem Saat = Drösch = Jahre.						
		Molt.	Hbts.	Sp.	R.	Zhlt.	Gr.	Pf.	Zhlt.	Gr.	Pf.	
2	Die Wiese bey dem Bahnerberger Esche recht gutes Hauland a Hbts. 2 Zhlt. Noch Marsch Wiesen auf denen gemeinen Bauer = Wiesen.											
3	2. Schwade -	-	-	2	2							
4	der Vierort -	-	1	3	1							
5	die Bohnen Brede - -	-	1	-	6							
6	4. Schwad - -	-	-	2	5							
7	1. Brede - -	-	1	2	-							
8	1. Ortgen auf Herman Ditzmars Gest Wiese - - -	-	2	1	5							
9	2. Schwad -	-	-	-	9							
10	3. Schwad -	-	-	1	2							
11	1. Brede - - -	-	1	3	5							
12	1. Ahnewende-	-	2	-	-							
13	die Scharpe beyh Imhose	-	1	2	5							
14	das große Raum - -	-	6	3	-							

ferner

	ferner.	Landmaße a Hbts. 40 □ R.				Ertrag von einem Saat = Drösch = Jahre.					
		Molt	Hbts	Sp.	R.	Zhlr.	Gr.	Mf.	Zhlr.	Gr.	Mf.
15	Die Scharpen zwischen Jürz- gen Kengstorf und Ehler Brünnig -	.	3	3	3						
16	3 Acker - - -	.	5	2	.						
17	1. Brede - - -	.	4	2	6						
18	1. Acker - - -	.	1	.	6						
19	1. Brede - - -	.	2	1	6						
20	1. Placken zur Hälffte von 4 H. 2 Sp. 6 R.	.	2	1	3						
21	1. Acker - - -	.	.	3	.						
22	2. Geeren										
23	1. Brede - - -	.	1	1	6						
24	1. Brede - - -	.	1	1	3						
	Diese Wiesen- Stücke von Nro. 3 - 24. be- tragen 3 Molt. 8 Hbts. 3 Sp. 5 R. a 1 rthlr. zu mähen. werden im Frühjahre ge- frettet oder vorgeweidet. Der Hof treib- bet sodann so viel Vieh als vorhanden ist.	44	31	4	44	31	4

ferner

ferner,	Landmaße a Hbtj. 40 □ R.				Ertrag von einem Saar = Drbsch = Jahre.					
	Molt	Hbtj.	Q	R.	Aln	Gr.	Pf.	Aln.	Gr.	Pf.
Wenn sie gemehet, so wird die Nachweide mit Vieh betrieben der Hof treibet 24 Stück a 12 gr. Noch Wiesenwachs	-	-	-	-	8	-	-	8	-	-
Der Hoff hat auch 4 Räume im gemeinen Holz Graßland zu mähen. Ist von jeher verpachtet gewesen a 2½ rthlr.	-	-	-	-	10	-	-	10	-	-
<i>Summa</i> Weiden = und Wiesen = Wachs - - Die Gärten welche mit tragbaren Bäumen vom besten Obst reichlich besetzt, halten - - a 2 rthlr.	1	3	-	-	30	-	-	30	-	-

ferner

ferner.	Ertrag					
	Zhr.	Gr.	Sf.	Zhr.	Gr.	Sf.
Die Wind-Mühle vor V - - welche in recht gutem Stan- de, trägt jährlich Pacht mit dem Garten - - - - -	110	-	-	110	-	-
Meier-Gefälle						
Christoph Weiland zu Geste- feld - - - - -	17	-	-	17	-	-
Daniel Meyer daselbst - - -	10	-	-	10	-	-
Diese beide dienen wöchent- lich 1. Tag mit dem Spanne						
Noch Meier Gefälle						
Der Meyer Befröge zu Walle im Amt V. - - - - -	10	-	-	10	-	-
oder 1. Molt Koffen und 1 Molt. Raub Haber						
4. Köter dienen wöchentlich 1. Tag mit der Hand, und müssen dem Hoffgesinde gleicharbeiten a 4 $\frac{1}{2}$ Zhr.	17	12	-	17	12	-
Summa Meier-Gefälle - -						

ferner

	ferner.	Ertrag.					
		Zhl.	Gr.	Pf.	Zhl.	Gr.	Pf.
	An Gerechtigkeiten.						
1	Die Holzungen in welcher alle Mast, Jagd, und übrige revenuen dem Guthe S - - - ganz allein mit Ausschließung aller concurrenz anlebet, und welche in einen besonderen Riß gebracht, auch darüber ein besonderer Reccessiub dato 12. May 1705. errichtet ist, woraus die Gränzen und die Morgen = Zahl deutlich zu bemerken ist.						
2	Die Ober- und Nieder, Gerichte in dem Dorfe S - - und dessen Feldtmarck, die Heerstrasse, und den sogenannten schwarzen Hof und deren Besitzer ausgenommen.						
3	Die Obere und Niedere Jagd wird angeschlagen jährlich auf - - - - -						
4	Die Jagd = Gränzen sind in einem besonderen Reccoff vom 16. Martii 1694. auf das genaueste bestimmt, und diesem gemäs sind die Jagd = Pfähle gesetzt.						
5	Die Fischerey wird nicht gerechnet. Desgleichen das Ius patronatus solitarium in denen Kirchen zu S. und T.						

Recapitulatio	Landmaße a Hbts. 40 □ R.				Ertrag von einem Saat = Drösch= Jahre.					
	Molt.	Hbts.	Q.	R.	Zhr.	Gr.	M.	Zhr.	Gr.	M.
Marsch Saat- Land - - -	37	6	3	-	657	30	6	303	13	7
Esch Saat- Land - - - -	3	5	-	1	28	9	-	28	9	-
Marsch Wei- den und Wie- sen - - - - -	19	11	-	5	421	13	4	421	13	4
Gärten - - -	1	3	-	-	30	-	-	30	-	-
Mühlens- Pacht - - -	-	-	-	-	110	-	-	110	-	-
Meier = Ge- fälle - - - -	-	-	-	-	54	12	-	54	12	-
Gerechtigkei- ten - - - - -										
Summa jährl. Ertrags - -										
Ein Saat- Jahr . . . thlr.										
Ein Drösch- Jahr . . . thlr.										
Summa .. thlr.										
wovon die Hälfte als . . . Thlr. der Ertrag ei- nes Jahres bleibet.										

	Zblr	mgr.	Wf.
Der jährliche Ertrag des Adeltichen Erbgutes St == ist ==	-	-	-
Davon gehen ab des Pastoris und Küsters ad St. Andreae in V... Pflichten = = = = = - =	2	27	-
<i>Bleibet Summa - -</i>			
Die Gebäude auf dem Hofe, so in gutem Stande, stehen im Brand AssurancesCatastro, und zwar geringer als sie von Werckverständigen angeschlag. werden, für In der St. Andreae Kirchen in Verden besizet der Hoff einen Herren und Domestiquen Stuhl, wie auch Begräbnisse.	5000	-	-
Das Guth steht in der Matricul und hat Vorum et Sessionem auf den Landtügen wenn omnes e singuli convocirt sind.			
<i>Summa</i>			

TITVLVS XIV

DE

LOCATIONE ET CONDUCTIONE.

§. 294.

Definitio et diuisiones.

Locatio-conductio est: *contractus consensualis de rebus vel operis alienis pro certa mercede fruendis.* Mignam locatio-conductio cum emtione et venditione similitudinem habet (a). Cum vero fructus semper sint incerti, merces vero definita, non potest non difficile esse, proportionem accuratam inuenire; hac vero taliter qualiter per conuentionem stabilita, nouae suboriuntur difficultates circa remissionem, si fructus depereant. Inde hunc contractum multi dissuadent, et vel administrationem, vel coloniam partiariam commendant. Haec est, quando vnus culturam, semen et operas, alter vero fundum communicat, ea lege, vt hic certam portionem fructuum industrialium, non naturalium (b), accipiat (c). Haec *colonia partiaria*, si verum fateri licet, aequalitatem praestationum, quantum possibile, seruat, et difficultates remissionum superat, proinde locationi conductioni maximopere praeferenda. Fluctuat hic contractus inter lo-

Y y

catio-

cationem conductionem et societatem, sed potius pro locatione conductione est habendus, cum locator onera rei ferri debeat, conductor vero, si nihil natum sit, sumtus culturae pro rata repetere non possit, cum tamen, si societas subesset, omne damnum et impensae communicarentur. Corruunt itaque omnes conclusiones, quae ex iure societatis desumptae sunt. Alia locatio *perpetua* alia *temporalis* est (d). In dubio pro hac praesumptio est capienda. Illius characteres distinctiui sunt, non possessio per longissimum tempus, neque locarium uniforme; sed vel pactum expressum: ne heredibus absque iusta causa res locata auferatur, vel possessio longaeua, mutato titulo, requiritur. Alia est *prima*, alia *sublocatio*, quae vtiliter sub pacto commissorio interdicitur: daß conductor durchaus sich nicht unterfangen soll, die verpachteten Stücke weiter zu verasterpachten, widrigenfalls soll der Pächter dadurch seiner Pachtung verlustig seyn. Passim in rebus fiscalibus per legem expressam omnis sublocatio interdicitur. Res posterioris conductoris domino non obligantur, bene tamen fructus (e). *Datio ad Firmam* et *Admodiatio* nihil aliud est, quam simplex locatio conductionis.

(a) pr. §. 3. I. de locat. et cond. (III. 25.)
L. 2. pr. D. ibid.

(b) L. 45. D. de vsu-
ris.

- (c) L. 25. §. 6. L. 35. civ. (XI. 70.) L. 1. 2.
§. 1. in fin. D. h. t. L. D. si ager vestig.
8. C. de pact. (II. 3.) (e) L. 24. §. 1. D. h.
(d) L. 10. C. h. t. L. t. L. 6. C. h. t.
2. 5. C. de locat. praed.

ad §. 294.

Formular eines contractus coloniae partiariae.

Wir Endes Unterschriebene urkunden und bekennen hiermit daß heute unten gesetzten dato nachfolgender Pacht-Contract geschlossen:

1) Es verpachtet der Prediger zu N. Jacob N. die zu seiner Pfarre gehörige 133. Morgen Landt, imgleichen $6\frac{1}{2}$ Morgen Wiesen, wovon die Specification angehänget ist, und welches vom Zehnten und allen oneribus publicis befrehet, an Hans N. und Curt N. und überläffet solche denenselben zum nießlichen Gebrauch auf drey nach einander folgende Jahre, von Cath. Pat. 1756. bis dahin 1759. und zwar so, daß die Coloni das Winterfeldt, das Oberfeldt genannt, Mich. 1757. selbst bestellen müssen. Die Coloni sind dagegen schuldig.

1) Das Landt als ihr eigenes gehörig zu bestellen, dasselbe bey seiner Freyheit und Gränzen zu erhalten, und wo selbige darinn gestöhret würden, dem Verpächter solches sofort anzuzeigen.

2) Müssen die Coloni von allem, was solche Länderey im Winter = Sommer = und Brackfelde trägt, das 3te Bund Statt des locarii, und das 10te Bund Statt des Pfarr = Zehntens dem Verpächter entrichten, so der Verpächter durch seine Bevollmächtigten ausziehen lästet.

3) Sind die Coloni schuldig diese Bunde frey in des Verpächters Scheure zu fahren, und zwar eher als ihr eigenes.

4) Bekommen die Coloni zwar von dieser Länderey im Brackfelde 4 Morgen frey, von welchen der Verpächter nichts nimt, aber sie müssen, ehe die Brack bestellt wird, sich von dem Verpächter die 4. Morgen anweisen lassen.

5) Bekommen die Coloni von denen von Verpächtern ausgezogenen Bunden, wenn selbige ausgedroschen, das Stroh wieder zurück zum Mist, aber nur von Rocken, Weizen und Gersten; vom Haaber und Brackfrüchten behält Verpächter das Stroh, für das zehente Bund, welches bey zehentpflichtiger Länderey der Colonus entbehren muß. Dahingegen darf keiner von diesen Colonis Stroh oder Mist verkaufen, vertauschen, oder zum Bau ihrer eigenen Gebäude verbrauchen, sondern es muß alles Gerstrohe wieder zum Dünger verwendet, und selbiger der Pfarr = Länderey auf keine Weise entzogen werden.

6) Ge

6) Geben die Coloni vor die $6\frac{1}{2}$ Morgen Wiesenwachs zwar nur jährlich zehen Reichsthaler, dahingegen sind selbige schuldig, dem Verpächter unentgeltlich folgende Fuhren zu thun, als 4. Fuhren mit 4. Pferden jährlich nach N. oder an einen andern Ort, von welchem sie desselben Abends wieder zu Hause kommen können. Ferner müssen sie das Holz, so Verpächter jährlich consumiret, aus dem Walde auf den Hof, das Heu und Grommet in die Scheure, den Mist in den Garten, das Korn, Malz, Vieh-Schrot und dergleichen in die Mühle und wieder ins Haus ohne Entgelt fahren.

7) Wie viel Landt bey dem Antritt in ganzer und halber Gailung gewesen, imgleichen womit und wie viel Morgen bestellt gewesen, ist in die angehängte Specification gebracht, und müssen die Pächter solches auf eben die Art bey dem Abtritt wieder liefern oder den Abgang nach dem aestimato ersetzen. Liefern sie mehr gedüngtes Land, so bekommen sie vor einen Morgen in ganzer Gailung 2 Thlr. in halber Gailung 1 Rthlr. und an bestellten Feldern das Pfluglohn und Einsaat nach landwirthschaftlichem Ermessen.

8) Wenn die Pächter nach verfloffenen drey Jahren das Land wieder abtreten sollten, so bekommen sie von letzterer Erndte kein Stroh zurück, sondern solches wird ihnen von Verpäch-

tern bezahlet, als 1. Schock Rockenstroh zu 3 Thlr., Weizenstroh 1 Thlr. 18 igr. Gerstenstroh 1 Thlr.

9) Sollte der Verpächter während der Pachtjahre versterben, oder die hiesige Pfarre verlassen, der Nachfolger im Amte aber ihnen diesen Contract nicht aushalten wollen, so haben sie dieserhalb keine Schadensersehung zu verlangen.

10) Wird die *tacita relocatio* ausdrücklich aufgehoben und müssen die Pächter vor Ablauf der Pachtjahre *prolongatio* suchen, widrigenfalls sind dieselben verbunden, die Ländereyen mit dem Ablaufe der Pachtjahre liegen zu lassen.

11) Wenn nun auf irgend eine Art die Pacht geendiget wird, so versprechen Pächtere die Länderey ohne einigen Aufenthalt wieder abzutreten, und selbige weder unter dem Vorwande einiger *meliorationen*, oder stillschweigenden Wiederverpachtung, eines Näher-Rechtes, oder beständigen Erbpachtes zurück zu behalten; widrigenfalls erkennen sie sich selbst als *Spoliatores* und wollen geschehen lassen, daß Strafbefehle wider sie ausgewürcket werden, die Länderey sofort abzutreten.

Urkundlich .xc.

* * * * *
* * * * *

Specification der bestellten und gedüngten Länderey &c. &c. &c.

§. 295.

De locatore.

Locare quilibet potest, qui usum rei habet, modo is, qui tantummodo iure temporali et revocabili possidet, non ultra id tempus elocet, quo ius suum durat. Conductor qui conditionem locatoris sciuit, et ante finitum locationis tempus propter ius locatoris sublatum cedere debet, regressum contra hunc vel eius heredes non habet. (§. 300.) Tutores, curatores, administratores caute sub hasta locant, fraudis et collusionis euitandae gratia. Tutores circa finem minorennitatis in fraudem pupillorum in longius tempus locare nequeunt, multo minus locationem perpetuam inire possunt, alias restitutionis beneficio utuntur. Locare non potest, cui sublocatio per legem vel pactum expressum vel tacitum est interdicta (§. 294.) Plures locatores, si conductor singulorum personam in solidum sibi obligare voluit, in solidum tenentur, etiamsi singuli soluendo sint, modo actiones contra reliquos praestare paratus sit. Ita secundum Ius Pandectarum (a); sed Iure Novellarum obligatio diuisa est (b). Heres locatoris, ut et successor in regnis et principatibus, stare debet locationi, a defuncto contractae.

(a) L. 13. §. 9. L. 47. (b) Nov. 99. c. 1.
D. h. t.

§. 296.

De conductore.

Regulariter quilibet conducere potest, qui se aliis obligandi gaudet facultate, et quatenus sub hasta fit, etiam tutor vel curator res pupilli vel minoris conducere potest. *Plures* conductores ex regula non in solidum, sed pro rata tenentur (a); et quamvis in solidum se obligauerint, tamen iure nouiori eorum obligatio diuisa est (b); quatenus omnes soluendo et facilis conuentionis sunt. *Miles* conducere nequit negotiationis, bene uero rei familiaris causa (c); idem de *clerico* dicendum (d). *Curialis* neque procurator, neque conductor, neque fideiussor conductoris esse potest (e). *Tutores curatoresue*, prius quam officii sui rationes reddant, prohibentur, ne quid de patrimonio Caesaris, in genere de rebus fiscalibus, et quae his aequiparantur, conductum habeant (f). Mortuo conductore intra tempora conductionis, heres eius eodem iure in conductione succedit (g); quodsi autem ita contracta sit: *quoad locator uellet*, morte locatoris tollitur (h).

(a) L. 13. C. h. t.

(b) Nov. 99. c. 1.

(c) L. 50. D. h. t. L.

31 35 C. ibid.

(d) Nov. 123. c. 1.

(e) L. 30. C. h. t.

(f) L. 49. D. h. t.

(g) §. ult. I. h. t. L.

10. C. ibid.

(h) L. 4. D. h. t.

§. 297.

De forma et essentialibus contractus.

Praeter consensum in certam mercedem et usum determinatum, ab utraque parte declaratum, nihil ad substantiam contractus requiritur (a). Proinde non est locatio-conductio, sed contractus innominatus, si merces ab initio non determinata sit, sed postea tantum daturus promiserit, quantum inter eos conuenierit. Non vero mutat contractus naturam, si, post rite initam conductionem, merces remittatur (b). Ab initio autem donationis gratia iniuri nequit (c), proinde non valet conductio, si nummo vno conductum sit (d). Tam pure quam sub conditione contrahi potest locatio-conductio (e). Quodsi locator contra conditionem ab initio dictam sciens aliquid commiserit conditioni contrarium, eandem remisisse videtur (*). Si ex pacto commissorio res inempta sit, actio locati locum habet (f). Qui frumentum et hordeum annonae inferendum, accepta pecunia, redemerunt, ex conducto obligantur (g). Regulariter locatio dominium non mutat (h), nisi res fungibiles cum aliis promiscue transuehendae datae sint (i). Ad locationes fiscales requiritur subhastatio (k), et officiales idoneitatem et colonorum et fideiussorum praestare debent (l). Conductori-
bus fundorum publicorum, si idem offerant,

ius praefertentiae in locatione competit (*m*), quemadmodum vectigalia interdum ulterius conducta habent, vtrumque vero hodie cessat. Coloni patrimoniales, ne impares fiant mercedis soluendae, a muneribus sunt exempti (*n*), quod aequae hodie non obtinet.

(*a*) pr. I. de locat. et cond L. 1. D. locati cond. L. 2. pr. L. 14. D. ibid. L. 24. C. ibid.

(*b*) L. 5. D. h. t.

(*c*) L. 20. §. 1. D. h. t.

(*d*) L. 46. D. h. t.

(*e*) L. 20. pr. D. h. t.

(*) L. 60. §. 6. D. h. t.

(*f*) L. 22. pr. D. h. t.

(*g*) L. 14. D. h. t.

(*b*) L. 39. D. h. t. L. 60. §. 1. ibid.

(*i*) L. 31. D. h. t.

(*k*) L. 3. C. de loc. praed. civ. (XI. 70.)

(*l*) L. 1. C. de locat. praed. civ.

(*m*) L. 4. 5. C. ibid.

(*n*) L. 5. §. 10. D. de I. immunit. (I. 6.) L. vlt. C. qui dare tut. (V. 34.)

§. 298.

De re locata.

Locantur res mobiles et immobiles, corporales et incorporales, operae et opus faciendum, et vbi disparitatis ratio reddi nequit, omnium harum rerum locatio iisdem regulis constat. Speciatim prohibitum est, ne locentur: I) *Ius monetandi* (*a*). II) *Rei propriae* nulla conductio est (*b*). Interdum locator non obligatur, conductor obligatur, velut si emtor fundum conducit, donec pretium ei solvat;

vat; h. e. locator non ex locatione sed ex venditione obligatur (c). III) *Seruitus* locari non potest (d), quippe quae a fundo separari nequit. IV) *Res fungibiles*, nisi tamquam pars totius considerentur, et aestimatio accedat, locari nequeunt. V) Passim statutis cavetur, daß keine Zehnden außer der Feldtmarch, worinne selbige gezogen, auch keine Schäfereyen in andere Feldtmarchen verpachtet werden sollen, ne stercola agris subtrahantur. Caueant partes, ne per obscuram rei locandae determinationem litium retibus implicentur. Villis integris instructis (mit dem ganzen Vieh = Feldt- und Acker-inventario) locatis, vtile est, accuratissimum indicem omnium fundorum, expressa mensura, omnium iurium, aedificiorum, vt et instrumenti fundi (e) adiacere. In specie pecora, instrumenta rustica, agri mansati, arati, stercorati, item sepimenta, praeuia taxatione, in indicem referuntur. Regulariter partes conueniunt, vt colonus emtum habeat instrumentum fundi, et periculum ferat (f). Vides aestimationem venditionis gratia factam praesumi, quod tunc eo magis verum est, wenn im Pachtanschlage ohne Absicht auf das überlieferte inventarium zu nehmen, von ieder einzelnen Parcele das gewöhnliche locarium determiniret, und das taxatum inventarii entweder sofort baar vergütet, oder dem locatori verzinsset werden muß. Quodsi vero locarium

carium in folle constitutum est, habita ratione vsus inuentarii, magis pro aestimatione taxationis gratia praesumendum. Mensuram agrorum locator praecise praestare debet, alias pro rata mercedem non solum remittere, sed etiam interesse praestare debet, (§. 300.) nisi aliter conuentum, vel locatio per auersionem contracta, et modus agrorum tantummodo taxationis gratia expressus sit.

(a) R. Münz. Ordn. rei vsum comparata, continentur. L. 19. §. 2. D. de 1559 §. 174. Kayserl. Comm Decret. de 5. h. t. Sept. 1667

(b) L. 20. C. h. t.

(c) L. 20. §. 3. D. h. t.

(d) L. 44. D. h. t.

(e) Sub fundo locato iure Romano etiam instrumenta ad perpetuum

(f) L. 3. D. loc. cond. arg. L. 10. §. 4. seq. L. 17. D. de l. dot. L. 5. 10. C. ibid L. 1. C. sol. matrim. L. vn. §. 1. D. de aestimat. (XIX. 3.)

§. 299.

De mercede.

Merces est: *quantitas pro vsu concessio promissa*, de qua tenenda sunt axiomata: 1) Determinetur statim ab initio (a), siue positiue, siue per relationem ad arbitrium vel aliam locationem. Arbitrium vero generaliter conceptum esse non debet, sed ad certam personam adstrictum. Quod si haec arbitrium vel noluerit

rit vel non potuerit suscipere, nulla est locatio, quasi nulla mercede constituta (b). 2) Constet in pecunia numerata, alias est permutatio (c). Pro parte in alia re, v. g. certo frumenti modo consistere potest, in quo praecise subsistendum est; alias id, quod vel locatoris vel conductoris interest, praestari debet (c). Iure tamen Codicis admittitur merces in fructibus consistens (d), quod hodie eo minus dubii habet, cum antiquioribus temporibus fere omnes locationes ita contrahebantur, ut loco mercedis frumentum praestaretur. 3) Si conductor minoris conducere, locator vero maioris putet locare, nihil agitur; quod si autem locator minoris, conductor vero maioris putauerit conducere, conductio tenet, ita tamen ut non pluris sit conductio, quam quanti conductor putauit (e), cuius diuersitatis ratio in eo consistit, quod in minorem quantitatem vterque consenserit. 4) Soluatur debito tempore, vel conuento, vel singulis annis. In praediis urbanis passim receptum est, ut singulis semestribus vel etiam mensibus merces solvatur. Mercedis tardius soluti usurae debentur (f), et fideiussor, modo se in omnem causam obligauerit, non solum sortem, sed etiam usuras soluere debet (g). 5) Mutatione monetae secuta, et locatione in plures annos ita facta, ut singulis annis certa merces solvatur, ad modum eius monetae, quae tempore initi
con-

contractus obtinebat, vel quae expressa est, computatio est ineunda.

- | | |
|------------------------------|---------------------------|
| (a) §. 1. I. de L. et C. | colono partiario loqui |
| (b) L. 35. pr. D. h. t. | viderur. |
| (c) §. 2. I. de L. et C. | (c) L. 19. §. 3. D. h. t. |
| L. 1. §. 9. de pos. L. 5. §. | (d) L. 21. C. h. t. |
| 2. de P. V. Obstare qui- | (e) L. 52 D. h. t. |
| dem videtur L. 35. §. 1. | (f) L. 17. C. h. t. |
| in fine, D. h. t. fed de | (g) L. 54. pr. D. h. t. |

§. 300.

De obligationibus locatoris et actione conducti.

Principaliter obligatur locator eiusue heredes (a): I) *ad usum promissum integrum praestandum*, alias tenetur conductori in omne id, quod interest, etiam ad lucrum sublocationis interceptum (b). Interesse non ex primo anno, sed ex integro locationis tempore aestimatur, si locatio in plures annos facta sit; nisi mora tantummodo aliquot dierum sit (*). Nec colonus contra impediētes agere tenetur, sed et actione conducti dominum compellit, ut agat (**). Ad usus interceptionem etiam refertur, si villa vel stabulum non reficitur, vel id non praestatur, de quo convenit (c). Sin autem res sine culpa locatoris euicta, vel usus per vim vel potentiam tertii impeditus sit, id quod

inte-

interest non praestatur, sed tantummodo merces vel restituitur vel remittitur, quemadmodum etiam locator per aequipollentem praestationem liberatur (*d*). Quodsi usus sciente locatore impediatur vel cesset, tenetur in omne id quod interest; si vero ignorante locatore impedimentum contingat, tantummodo pensionem non petet. Placet hoc duabus speciebus legalibus illustrare. *Prima*: si sciente conductore fundum usufructuarium in quinquennium locauerit, pendente locatione conductione autem ius locatoris deserit, conductione, absque praestatione eius quod interest, soluta mercede pro rata temporis, decedere debet, nec sumtus repetit, quos in quinquennium integrum fecit, quia hoc euenire posse prospicere debuit (*e*); *Alter*a: Si saltus pascuus malas herbas habeat, locatore sciente, id quod interest praestare debet, illo vero ignorante, pensio non praestatur (*f*). Singulare est, quod horreo locato, ad merces custodiendas, locator (horrearius dictus) res saluas fore praestare debeat, ita ut solum damnum fatale excuset; dominus horrei vero conductor, qui eandem ad merces custodiendas sublocavit, eandem custodiam non praestet (*g*). Horreis effractis, horrearius custodum exhibitione liberatur. Interdum locator ex facto aliorum obligatur, interdum vero non, quod ita in Legibus Romanis definitur: Si ipse

ipse tibi hominem locaucto et quidem *definite*, dolum et culpam praestare debeo; Si *indefinite*, de negligentia in totum teneor (*b*). Ratio differentiae haec est: Illo casu conductor in hominem consentit, hoc vero non. Si homines meos, me inscio (extra casum praepositionis) conduxeris, iique damnum dederint, non nisi ex versione in rem teneor (*i*). Haec de factis aliorum licitis. Pergo ad facta aliorum illicita. Quodsi serui damnum extra contractum dederint, non actione ex conducto, sed noxali agendum; quod hodie ad liberos homines, quorum ministerio utimur, est extendendum, hoc tamen cum discrimine, ut non actio noxalis, sed actio ex facto illicito in ipsos famulos detur (*k*). II) Obligatur locator *ad remissionem concedendam* de qua inferius; (§. seq.) III). Nec non *ad impensas necessarias et utiles refundendas* (*l*). Ad impensas necessariae etiam pertinent sumtus culturae, de quibus distinguendum: aut conventum est, 1) ut conductor fundos aratos, stercoreatos et manusatos, caute determinatos, in eodem statu restituat, quo casu tantos agros eodem modo cultos restituere debet, interdum adhibito arbitrio oeconomico. Quodsi plures vel pauciores agros stercoreatos vel manusatos restituat secundum aestimationem vel impensas a locatore repetit, vel eidem defectum non solum sed interdum

terdum etiam interesse refarcire tenetur, si tantos agros non sub culturam redegit, quantos bonus paterfamilias colere debuisset. II) Saepe conueniunt, vt nouus Conductor cum veteri super hisce meliorationibus transigere debeat, quo casu eodem modo veteri conductori satisfaciendum est; vti ipse satisfecit praedecessori ex voluntate locatoris; quod duplici modo contingit; vel vt pretium stercorationis, seminis et arationis tantum recipiat, secundum praesens tempus aestimandum; vel vt fructus pendentes in herbis taxentur; quo casu taxatores ad periculum fructuum, et mercedem respicere debent. Saepe contingit, vt per multos annos idem conductor fundos conductos habuit, et nihil determinatum; quomodo initio contractus super meliorationibus continebant partes, quo casu quaeritur, quis probare debeat, an locator: fundum cum debita cultura ea Lege traditum esse; vt tantos et tales fundos cultos finita locatione absque refusione impensarum restituat; an vero conductor: initio locationis meliorationis pretium solutum esse; et verius puto: locatori probationem iniungendam esse; nisi contrarium ex coniecturis admodum probabile sit; nam regulariter nouus conductor ad meliorationes refarciendos compellitur, in dubio autem praesumptio pro eo capienda est; quod vt plurimum sit. Melioratio per margam die *Mergelung*, non ad sumtus necessarios sed ad meliorationes s. vtilis expensas pertinet.

Pro diuersitate locorum et bonitate terrae hanc meliorationem in 12. 15. 18. vsque 25. annos durare, harum rerum periti sibi persuadent. Proinde pro more regionis in tot portiones diuiduntur die Mergelungs-Kosten, quot annos durare credunt, et pro rata annorum inter locatorem et conductorem diuiduntur, quamuis in tribus vel quatuor annis prioribus conductor parum vel nihil lucretur, sed utilitas scilicet se exferat. Sed cautius locator omnem meliorationem, sine eius consensu susceptam, interdicit, et si aliter fecerit conductor, vt suis impensis rem in pristinum statum reducat, hæc clausula: Es soll auch conductor durchaus keine meliorationen vor sich eigenmächtig vornehmen, sondern jedesmahl den contents des locators dazu einholen, wiedrigensfalls soll derselbe, ohne Unterschied ob es nothwendige oder nützliche Ausgaben sind, gehalten seyn, nach geendigten Pacht-Jahren alles wieder nieder zureissen, und auf seine Kosten in den vorigen Standt zu setzen, und desfalls nicht die geringste Vergütung zu gewarten haben. Inde est, quod actio conducti datur ad id, vt conductori tollere liceat, quod aedificio adiecit, modo damni infecti caueat (*m*). Solet conductor pacto obstringi, vt quasdam meliorationes propriis sumibus suscipiat, vel *generatim*, vt rem factam tectamue conseruet, quod tamen non extendendum ad meliorationes alicuius momenti; vel *speciatim* pro-

promittit: auf seine alleinige Kosten Fenster zu flicken, Stuben zu weissen, Ofen zu schmieren, Säune und Dächer zu repariren, ein Fach einzusehen, Schlösser und Schlüssel zu repariren etc. vel ita: daß er alle kleine reparaciones, so unter 5 rthlr. betragen, aus seinen eigenen Mitteln stehen wolle; Sed verendum, ne conductor ita rem eo vsque negligat, quo sumtus quinque thaleros vel summam conuentam excedant; proinde prior clausula magis suadenda est. Quoad operas locatas in specie tenendum est: I) quod locator portorium ferre debeat, si pretium vecturae per auersionem constitutum est, et locator hoc praeuidere potuit (*n*). II) quod operis duobus simul locatis, priori conductori prius satisfieri debeat (*o*). At si per posteriorem locationem priori nihil decedat, prior queri vel de mercede quid deducere nequit. III) Si res fungibiles transuehendae confusae sint, proinde tantundem restitui suo loco debet, cuicumque primum solui potest; secus si separatim tabulis aut heronibus inclusae sint, vt distingui possint, quo casu vindictio contra tertium et actio furti contra locatorem, qui rem alienam scienter alteri tradidit, locum habet (*p*). IV) Locatori operarum tunc petere mercedem permittitur, si non alii operas conduxerit, et mercedem eius temporis consecutus non sit (*q*).

(a) L. 32. D. h. t. Ex principiis Iuris publici vniuersalis et imperii Romani Germanici etiam successor in regnis et principatibus stare tenetur locationi ab antecessore contractae, posthabita distinctione successionis vniuersalis et singularis.

(*) L. 24. §. 4. D. h. t.

(**) L. 60. §. 5. D. h. t.

(b) L. 7. L. 15. §. 8., L. 19. §. 1., L. 24. §. 4. L. 30. pr. D. ibid.

(c) L. 15. §. 1. D. h. t.

(d) L. 9. pr. L. 33., L. 60. pr. D. h. t. Valet tamen pactum, quo locator periculum usus suscipit d. L. 9. §. 2.

(e) L. 9. §. 1. 3. D. h. t.

(f) L. 19. §. 1. D. h. t.

(g) L. 60. §. 9. D. h. t. L. 1. 4. C. ibid.

(h) L. 60. §. 7. D. h. t.

(i) d. L. 60. L. 45. pr. §. 1. D. h. t. vbi haec species proponitur: Si seruum meum locauerim, vt sit in taberna, isque furtum fecerit, in propriam persecutionem cadit delictum.

(k) LL. cit.

(l) L. 55. §. 1. L. 61. pr. D. h. t.

(m) L. 19. §. 4. 5. D. h. t.

(n) L. 60. §. 8. D. h. t.

(o) L. 26. D. h. t.

(p) L. 31. D. h. t.

(q) L. 19. §. 9. D.

§. 301.

De remissione a) ex capite sterilitatis,

Remissio alia ex causa sterilitatis, alia ex causa belli conceditur. Interest, vt de qualibet specie distinctim Legum dispositiones videamus. Remissio in genere considerata est obligatio locatoris, vi cuius mercedem conuentam propter

propter damnum fatale, vel in totum vel in tantum petere non potest, vel solutam restituere debet. *Damnum fatale* dicitur, quod humana prudentia viribusque neque prouideri neque auerti potest, quod *Ulpianus* ita exprimit, dominum colono omnem vim praestare debere, cui resisti non potest (a). Proinde ad remissionem non pertinet, ubi dominus frui non patiatur; ibi enim omne id, quod interest praestari debet (b), cum remissio tantummodo exonerationem mercedis pro rata efficiat (c). Exempla damnorum fatalium legalia sunt: 1) vis fluminum; 2) graculorum, 3) sturnorum, 4) terrae motus, 5) incendium, ubi merces iam soluta pro rata temporis repetitur (e); 6) Si quid extra consuetudinem in fructibus acciderit, hoc damnum domini est, ne conductor supra damnum seminis amissi mercedem praestare cogatur (g); v. g. a) si labes facta sit et omnem fructum tulerit, b) si vredo fructum oleae corruerit, aut c) solis feruore non adfucto id acciderit, quod generaliter lues tempestatis et coeli vitium appellatur (h); Porro memoratur d) edax locustarum pernicies (i). In omnibus autem hisce casibus requiritur *damnum, per quod plus, quam tolerabile est, laesi sunt fructus* (k). Damnum intolerabile est damnum magni momenti (l), a quo maxime differt damnum enorme, quod dimidium excedit. Dictum in quibus casibus Le-

ges remissionem admittunt. Transeamus ad casus, in quibus remissio non conceditur. Huc pertinet: a) Si damnum per aggressuram latronum in possessionibus locatis rei tuae illatum sit (*m*); b) Si quae vitia ex ipsa re oriantur, v. g. si vinum coacuerit, si raucis aut herbis segetes corruptae sint (*n*); c) si fructus tantum exigui sint (*o*); d) si damnum in fructibus iam perceptis contingat; dicuntur autem fructus percepti a solo separati (*p*), qui ex Philosophia Romanorum conductori tanquam domino pereunt, omni remissione exclusa. Sed etiamsi hoc principium acquisitionis fructuum sit evidens sit secundum Iuris Romani oeconomiam, attamen Leges infra allegatae loquuntur de b. f. possessore non de conductore. Hic ex natura negotii non pro separatione a fundo, sed pro actuali fructuum perceptione locarium promittit. Inde plurimi Principes aequitate aperta commoti sunt, ad remissionem propter depabulationem fructuum in horreis et granariis, ultimae messis scilicet, concedendam. Speciatim e) quoad *praedia urbana* exulat remittendae mercedis necessitas, si habitatores paulo minus commode aliqua parte coenaculi vterentur, quod aequè in refectioe necessaria obtinet, nisi eam partem coenaculi dominus aperuisset, in qua magnam partem usus habitator habet (*q*), et hoc casu merces pro rata remittitur; quodsi vero refectio necessaria non sit,

fit, sed tantummodo utilis, interesse conducto-
 ri praestare debet (r). Locatore aliam habi-
 tationem aequè commodam offerente, merces
 debetur (s). f) In contractu retrovenditio-
 nis cessat remissio, quia dominium translatum
 est. Quodsi necessitas remissionis extra dubium
 sit, *quantitas* a) ex conventionione, b) ex con-
 suetudine regionis, c) ex statutis et iuribus
 provincialibus, arbitrio Iudicis, praeuia aesti-
 matione artis peritorum intercedente, deter-
 minanda est, qui, ubertate et sterilitate ponde-
 rata, aestimare debet, quale damnum, dedu-
 ctis impensis culturae, in fructibus superfit;
 hoc in quibusdam constitutionibus inter loca-
 torem et conductorem ex aequo et bono di-
 strahitur. Quodsi tamen contra Legem con-
 tractus et consuetudinem regionis aliqui loca-
 tores remissionem concesserint, hoc tanquam
 res inter alios acta, et tanquam actus, qui opi-
 nione necessitatis destituitur, considerari de-
 bet, et aliis locatoribus praeiudicium non af-
 fert (t). Locatione in plures annos facta,
 ubertas *sequentium* annorum in computum lae-
 sionis venire debet; imo si remissio concessa
 sit, licet per verba donationis, anni sequentes
 autem uberiores existant; locator, non obsta-
 te remissione concessa, quasi donatione sub
 modo facta, integram mercedem exigit. *Ante-*
cedentium vero annorum ubertas retrahit

nequit, quia iam dominus istorum fructuum factus (u).

- | | |
|-----------------------------|------------------------------|
| (a) L. 15. §. 2. D. h. t. | (p) L. 44. et 78. D. |
| (b) L. 15. §. 8. D. h. t. | de R. V. L. 26. §. 1. L. |
| (c) L. 15. §. 7. L. 33. | 61. §. 8. D. de furtis, arg. |
| D. h. t. | §. 36. I. de R. D. L. 13. |
| (d) L. 15. §. 3. L. 30. | D. quib. mod. v. usufr. L. |
| §. 1. D. h. t. | 25. §. 1. D. de v. usufr. |
| (e) L. 12. §. 6. D. | Fructus enim pendentes |
| h. t. | Iure Romano pro parte |
| (g) L. 15. §. 2. D. | fundi habentur, quam |
| h. t. | ineptam Philosophiam |
| (b) L. 8. C. h. t. | Germani nunquam ado- |
| (i) L. 18. C. h. t. | ptarunt. |
| (k) L. 25. §. 6. D. h. | (q) L. 27. pr. L. 28. |
| t. C. 3. X. de locat. cond. | pr. D. h. t. |
| (l) L. 27. pr. L. 28. | (r) L. 30. pr. L. 35. |
| pr. D. h. t. | pr. D. h. t. |
| (m) L. 12. C. h. t. | (s) L. 28. §. 2. D. h. t. |
| (n) L. 15. §. 2. D. | (t) L. 19. C. h. t. |
| h. t. | (u) L. 15. §. 4. D. L. |
| (o) L. 15. §. 5. D. h. t. | 8. C. h. t. |

§. 302.

De remissione mercedis b) ex causa belli.

Reliquum est, ut alteram causam remissionis, omnium tristissimam, videamus. Remissio ex causa belli eandem decempedam non admittit, quae remissioni ex capite sterilitatis scripta est. Quam parum Ius Romanum hac in re sufficiat, pau-

paucissimae Leges documento sunt, quae hanc difficillimam materiam attingunt. Occurrunt enim sequentes Legislationes: 1) propter metum incursionis hostium rem locatam derelinquere licere, praevia denunciatione locatori facienda, modo denunciare possit (a). *Ulpianus* sententiam *Servii* probat, omnem vim, cui resisti non potest, dominum colono praestare debere, quorsum etiam incursum hostium refert (b); et quae ibidem de resistendi obligatione dicta sunt, secundum ius belli hodiernum, moderanda sunt. Huc etiam trahenda sunt verba *Africani*: Si colonus tuis fundo frui a te aut ab eo prohibetur, quem tu prohibere, ne id faciat, possis, tantum ei praestabis, quanti eius interfuerit frui, in quo etiam lucrum eius continebitur; Sin vero ab eo interpellabitur, quem tu prohibere, propter vim maiorem aut potentiam eius non poteris, nihil amplius ei quam mercedem remittere, aut reddere debebis (c), perinde ac latronum incursum id acciderit (d). 2) Si exercitus praeteriens per lasciviam quid abstulit, hoc alii damno coloni, alii locatoris esse contendunt (e), quemadmodum etiam 3) colonus sibi imputare debet, si propter inimicitias speciales damnum passus sit, quod culpae annumeratur. (f). 4) Quid de hospitationibus intuitu remissionis obtineat, non vna est sententia interpretum, omnibus ad verba legis infra citatae prouocanti-

bus. Enunciatiue ibidem refertur: in aliqua ciuitate sitatum fuisse, quod ipsi domini praediorum, non conductores, onera annonarum et contributionum sustinuerint, secundum hanc consuetudinem coheres et simul curator sororis pro communi et indiuidua hereditate annonas praestitit, opposita exceptione: non recte pro parte sororis impensas fecisse, Modestinus respondit, id curatorem reputare posse, quod adulta, si ipsa administraret, erogare compelleretur (g). Hospitationem onus reale esse, nemo negabit, proinde etiam praestationes militibus praestandae; onera rei vero locatorem praestare debere, nisi conductor ordinaria receperit, haud minus certum est (b). Ea tamen quae praeter impositionem lasciuia militum exacta sunt in hanc classem non veniunt. Haec ita circa hospitationes ordinarias, sed de hospitationibus hostium plane nihil in Iure communi et Imperii obuium est. Haec sunt, quae de calamitate bellica, fere infinita, in iure Romano occurrunt. Noua legislatione in hac iuris parte, si qua vnquam, opus est, et in multis territoriis constitutiones hac de re extant; Quodsi lex specialis vel in totum vel in tantum deficiat, omnis res ad opiniones redit, quibus nihil inconstantius esse potest.

(a) L. 13. §. 7. D. h. t.

(c) L. 33. D. h. t.

(b) L. 15. §. 2. D. h. t.

(d) L. 34. D. h. t.

(e)

(e) d. L. 15. §. cit. in fin. D. h. t.

(f) L. 25 §. 4. D. h. t. L. 33. §. 1. C. de inoff. test.

(g) L. 32. §. 6. D. de adm. et peric. tut. Haec lex contortis verbis et vi manifesta sic explicatur: quod conductor sine spe remissionis hospitacionem et victum militum ex propriis ferre debeat, nisi aliud consuetudine introductum. Consuetudo, de qua haec lex agit, exceptionem tantum continet. Regula est, is qui fundum tenet etiam onera praestare debet arg. L. 42. D. de pact. L. 6. C. de pign.

(b) L. 27. §. 3. D. de

vsufr. L. 4 C. de agric. et cens. (XI. 47.) L. 28. D. de vsu et vsufr. leg. (XXXIII. 2.) arg. L. 2. C. de annon. et trib (X. 16.) L. 7. D. de publ. et vectig. (XXXIX. 3.) conferri merentur. Nov. 130., tot. tit. C. de metat. et epidemet. (XII. 41.) L. un. C. de salgamo hospitibus non praestando. (XII, 42.) Sed longe mitior fuit hospitatio apud Romanos quam hodie, vti ex L. 2. C. de metat. et L. un. C. de salgamo apparet. De innoxia hospitatione secundum leges imperii vid. Reuter = Bestallung de 1570. art. 90-92.

§. 303.

De renunciatione casuum fortuitorum.

Remissio ad naturalia non ad essentialia contractus pertinet; proinde renunciatio quidem admittitur, sed neque tacite subintelligitur, neque ultra verba extenditur. Generalis autem renunciatio (a) in dubio contra eum interpretanda est, qui commodum quaerit, scil. contra locatorem (b). Quae cum ita sint, superflua

flua est distinctio, legibus non fundata, in casus solitos, insolitos et insolitissimos (c). Renunciatio damni bellici nostris temporibus per vniuersam fere Germaniam pro temeraria habita et hac non obstante remissio concessa est.

(a) De validitate generalis renunciationis secundum theoriam merito dubitatur per L. 4. §. 4. D. si quis caut. (II. II.)

(b) L. 21. 33. D. de contrah. E. V.

(c) L. 8. C. h. t. Prae-

sidium vulgaris distinctionis incassum quaeritur in L. 78 § 4. D. de contrah. E. V. Sed cum haec distinctio animis Iudicum infixata sit, nemini auctor sum, vt eandem omittat.

§. 304.

De obligationibus conductoris et actione locati.

Generaliter I) conductor legem conductionis seruare, et si quid praetermissum, ex bono et aequo praestare debet (a). Talis custodia praestanda, qualem diligentissimus paterfamilias suis rebus adhibet (b). In rebus artis vero imperitia culpa adnumeratur (c). Etiam culpam suorum (d) et hospitem, quos induxit, indistincte praestare debet, nec liberatur noxae datione, vel cessione actionum contra hospites, modo culpam in inducendis hospitibus commiserit (e). Primus conductor operae culpam secundi conductoris praestare debet, modo

modo culpam commiserit, aut contra prohibitionem domini fecerit (*f*). Custodia promissa exacte praestanda alias culpa ad casum ordinata adest (*g*). Si quis iniquas mensuras sciens conduxerit, eaeque iussu magistratus fractae sint, tenetur conductor; si ignorauerit, non tenetur. Quodsi aequae sint, ita demum tenetur conductor, si Aedilis culpa conductoris id fecit (*h*); Sic etiam culpae annumerantur, si propter inimicitias eius vicinus arbores exciderit (*i*). Praeter culpam etiam casum suscipere potest, et hoc casu si vitio materiae aliquid euenit, artifex tenetur (*k*). Regulariter enim casus neque a conductore neque a locatore praestatur (*l*). II) Tenetur ad rem tuendam, ne aliquo modo vel ius rei vel corpus deterius faciat vel fieri patiatur (*m*), v. g. ne mures rodant, vel ne materia permutetur (*n*), ne rem sine iure derelinquat, alias tenetur de omni damno (*o*); quodsi resistere possit, nec resistat, itidem tenetur (*p*). Es verspricht conductor auf die verpachtete Grundstücke und Gerechtsame sorgfältige Acht zu haben, damit keine Dienstbarkeiten oder neue onera aufgebürdet, nichts abgepflüget, Gränzen verändert oder Gränzmähler vernichtet werden, sich niemand seiner Schuldigkeit an Erbenzins, Zehnten &c. entziehe, und da eins oder das andere dennoch geschähe, solches dem Locatori sofort anzuzeigen, auch sonst nach Beschaffenheit und Lage

Lage der Sache diensahme Vorkehrungen zu ma-
 chen und vor allen Dingen auf conservation der
 possession und status quo bedacht zu seyn, wie-
 drigenfalls Conductor vor allen daher dem Loca-
 tori erwachsenden Schaden zu haften verbunden
 ist. III) Rem conductam aliis vsibus, quam
 conuenit, applicare non debet, alias tenetur
 de casu, quia adest culpa ad casum ordinata
 (q). Qui in area conducta terram amplius,
 quam fundamenta caementitia locatoris vicina
 erant, congeffit, et ea terra assiduis pluuiis
 inundata, parieti locatoris madefacto, aedi-
 ficia corruerunt, ex locato tenetur ad damnum
 refarciendum (r). IV) Ad rem conductam
 finita locatione restituendam, nec audiendus,
 qui exceptionem dominii opponit (s), vel con-
 trouersiam nouo conductori facit, seuerissima
 poena in transgressionem scripta (t). Proin-
 de exceptio retentionis non nisi propter cre-
 dita connexa eaque in continenti liquida ad-
 mitti deberet; sed saepissime Iudices condu-
 ctorem ex causis illiquidis et Iure non fundatis
 in possessione defendunt, cui abusui obuiam
 eundum est hoc modo: Es verspricht Pächter
 nach geendigten Pachtjahren die verpachteten
 Grundstücke nebst dem Inuentario sofort bey Ab-
 lauf des Pacht-Termins an den Herrn Ver-
 pächter oder an den neuen Pächter abzutreten,
 die Räumung aber nicht wegen eines iuris re-
 tentionis, es rühre her aus welchem Grunde es
 wolle,

wolle, auch nicht *ex tacita relocatione*, oder *prolongatione contractus*, aufzuhalten, gestalten keine Verlängerung Statt findet, wosferne er darüber nicht eine bündige schriftliche Versicherung aufzuweisen hat, widerigenfalls sich conductor hierdurch selbst *in inasore rei alienae et spoliatore* hält, mithin geschehen lassen will, daß *mandata sine clausula poenalis ad expellendum* wieder ihn ausgewürcket, und wegen der Räumung, *remota appellatione*, wieder ihn verfahren werde, woneben er auch dem Locatori statt des interesse eine *poenam conventionalem* von 200 Rthl. in altem Golde auf solchen Fall zu erlegen sich anheischig macht; dahingegen der Locator das verpachtete Gut nebst Zubehörungen (si res feudalis sit, et consensus agnatorum deficiat, hoc modo: die Reuenven des Gutes) dem conductori wegen seiner etwa formirenden Ansprüche zum öffentlichen Unterpfande einsetzet. Si conductor rem perdidit, et locator eandem reperere possit a possessore, non ex locato sed rei vindicatione sumibus conductoris agere debet; si autem hoc impossibile vel difficile sit, tunc conductor cessis actionibus condemnandus est (u). Quod si feruus vel res mobilis finita locazione non restituerit, iuramentum in litem locum habet (v), V) Si per conductorem iter, quo minus usu promisso frui potuerit, tenetur locatori ad mercedem solvendam, nisi locator ab alio eandem mercedem

dem iam consecutus sit (w). VI) Tenetur ad usum ciuilem; proinde tempestiue culturam facere, et villas incorruptas habere debet (x): Vtiliter pactum commissorium ita adiicitur: vt, quo minoris locassem, conductor praestet, sed maius locarium conductori non prodest (y). Es verspricht conductor alle und jede verpachtete Stücke als ein guter Hauswirth zu benutzen, das Land gehörig zu pflügen und zu düngen, keinen Mist oder Stroh zu verkaufen, das Hurdelager nicht an andere zu verpachten, sondern sämtlich dem verpachteten Lande quaelt. zu gute kommen zu lassen, im Brachfelde nicht mehr als den vierten Morgen mit Brach- Frucht zu bestellen; alles Stroh und Mist beim Abzuge ohne entgeltlich zurück zu lassen; die Schäferen in gutem Stande zu erhalten, keine schwarze Böcke in der Heerde zu halten &c. VII) Qui ante tempus locationis sine iusta ac probabili causa fundum deseruit, ad soluendas totius temporis pensiones ex conducto recte conuenitur et si maius interesse a locatore doceri potest, etiam hoc praestari debet (z). VIII) Locatori praedii vr bani competit hypotheca in inuectis et illatis quibuscunque; Locatori vero praedii rustici eadem competit in fructibus, et in iis rebus in fundum inductis, quae volente et sciente domino inuecta sunt (aa).

- (a) §. 5. I. L. 29. D. h. t. puerum immodice castigante in L. 13. §. 4. ib.
- (b) d. §. 5. I. ibid. (n) L. 13 §. 6. D. h. t.
- (c) L. 9. §. 5. L. 13. pr. §. 2. 5, L. 25. §. 7. D. h. t. (o) L. 13. §. 7. D. h. t.
- (d) L. 30. §. 4. D. h. t. L. 27. §. 9. et 11. D. ad L. Aquil. (p) L. 13. §. 7. cit. L. 41. D. h. t.
- (e) L. 11. pr. D. h. t. (q) L. 13. §. 3. L. 30. §. 2. D. h. t.
- (f) L. 13. §. 1. D. h. t. (r) L. 57. D. h. t.
- (g) L. 11. §. 1. 4. L. 12. D. L. 13. §. 3. h. t. (s) L. 23. 25. C. h. t.
- (h) L. 13. §. 8. D. h. t. 38. D. h. t. (t) L. 32. 34 C. h. t.
- (i) L. 25. §. 4. D. h. t. (u) L. 60. §. 2. D. h. t.
- (k) L. 13. §. 5. D. h. t. (v) L. 48. §. 1. D. h. t.
- (l) L. 28. C. h. t. (w) L. 19. §. 9. 10. L. 38. D. h. t.
- (m) L. 11. §. 2. L. 41. 42. 43. D. h. t. Singula- ris casus est de magistro pign. (XX. 2.)
- (x) L. 25. §. 3. D. h. t.
- (y) L. 51. pr. D. h. t.
- (z) L. 55. §. 2. D. h. t.
- (aa) L. 5. C. h. t. L. 7. pr. D. in quib. caus.

§. 305.

De modis dissoluedi locationem conductionem.

Uterque et locator et conductor a contractu, inuito altero, recedere nequit, bene vero mutuo consensu, vel pacto commissorio adiecto. Dantur tamen casus, in quibus leges inuito altero ante finitum locationis tempus recedendi facultatem concedunt. Huc pertinet: D) *Alienatio*, curare tamen debet venditor,

ditor, ut conductori frui liceat eadem conditione, alias locator, qui vendidit, tenetur ex conducto (a). Hodie ad quaestiones Domitianas refertur: an conductor cedere debeat emptori, modo pactum de non alienando, hypotheca ipsius fundi vallatum, et confirmatione iudiciali munitum, adiectum non sit; Non opus est limitationibus istis: quod creditor immixtus (*), item is, qui sub hasta fundum locatum comparavit, stare debeat locationi, cum creditor immixtus in lege allegata tantummodo fructuum consequendorum, non dominii causa immixtus sit, altera limitatio vero in nulla lege sit fundata. Interdum conductori ius promittitur, quod tamen locatori minime suadendum. II) *Metus incursionis hostium*, sed ante derelictionem denunciare debet, modo denunciare possit (b). Item III) conductor de relinquere potest rem conductam, si vicino aedificante lumina obscurantur coenaculi, vel IV) locator ostia vel fenestras nimium corruptas non restituat (c). Generaliter V) iuste derelinquitur locatio, quoties iusta causa timoris adest, quamvis periculum reuera non adfuerit (d). VI) Propter damnum insectum (e). VII) Propter neglectum culturae ante tempora locationis, poena licet adiecta, conductor expelli potest (f). VIII) Propter non solutam mercedem intra biennium conductor expelli potest, licet poena adiecta sit (g). Idem
tem-

tempus in praediis vrbanis obtinet, et facultas locatori conceditur, res quae in horreis vel infulis sunt, describendi (b). IX) Si locator propriis vsibus necessariam probauerit rem conductam, conductorem expellendi Ius habet (i). X) Propter refectionem necessariam (k). XI) Si conductor lenocinium exerceat in domo conducta (**). XII) Quemadmodum emptio venditio, ita etiam locatio conductio per laesionem ultra dimidium rescinditur, nisi laesio reparetur. Quatenus autem laesio infra dimidium consistit, naturaliter se circumscribere licet (l), nec permittitur locatori propter maiorem mercedem ab alio oblatam a contractu recedere (m). XIII) Praescriptione nunquam conductori acquiritur dominium, nisi causam possessionis mutauerit et rem per legitimum tempus vt propriam possederit (n). XIV) In fraudem creditorum facta (o). XV) Resoluto iure locatoris (p).

(a) L. 25. §. 1. D. L. §. 1. L. 33. D. de damnō
9 C h. t. inf. XXXIX. 2.)

(*) L. 8. §. 1. D. de (f) L. 54. §. 1. D.
R. A. 1. possid. (XLII. h. t. L. 3. C. ibid.

5) (g) L. 54. §. 1. D.

(b) L. 13. §. 7 D. h. t. h. t.

(c) L. 25. §. 2. D h. t. (b) L. 56. D. h. t.

(d) L. 27. §. 1. D. (i) L. 3 C. h. t. In
h. t. praediis rústicis hoc expellendi ius cessare sta-

(e) L. 13. §. 6. L. 28. tuunt:

tuunt: *Habn* ad Wefen-
bec. h. t. n. 15 *Sichard*
ad L. 3. C. h. t. Con-
trarium rectius tuetur
Carpz, P. II. Const 37.
Def. 6. n. 1. In loca-
tione vero perpetua, et si
huic beneficio renuncia-
tum sit, cessat.

(k) L. 3. C. h. t.

(**) Nov. 14. §. 1.

(l) L. 22. §. 3. L. 23.
D. h. t.

(m) L. 21. C. h. t.

(n) L. 53 §. 1. L. 39.

L. 60. §. 1. D. h. t. L. 2.
C. de praescri. 30. vel 40.
annor

(o) L. 8 §. 1. D. quae
in fiands credit.

(p) L. 9. §. 1. D.
h. t.

§. 306.

De relocatione tacita.

Tacita relocatio contingit, si finita locatio-
ne tacito vtriusque consensu, prior locatio
continuatur (a). Utile est omnis dubitatio-
nis tollendae gratia expressa conuentione com-
prehendere, ne tacita relocatio locum habeat.
Requiritur autem, 1) vt locator consentire
possit; proinde cessat in locatore furioso (b);
2) vt ab initio in scriptis ita non sit contractum,
vt non nisi perfecta scriptura, obligatio con-
trahatur, quia tunc solus tacitus consensus non
sufficit (c); Non vero impedit, si certum tem-
pus expressum sit (d). 3) Tam in priuatis
quam in publicis locationibus obtinet. 4)
Quoad tempus tacitae relocationis distinguitur
inter praedia urbana et rustica; Haec in vnum
annum, et sic porro, relocata censentur, et-
iam si

iam si prima locatio in lustrum concepta sit; quod hodie in pratis et hortis, ubi singulis annis emolumentum percipitur, admittendum, sed in agris quae singulis trienniis etc. tantummodo fructum integrum spondent, in tantum tempus relocatio inita censetur, quantum ad fruendos agros sufficit (nach jeden Orts Bestel- lungs-Zeit). In praediis urbanis vero tantummodo in id tempus indeterminate obligatur, prout quisque habitauerit (e), cuius diuersitatis ratio haec est, quia in praediis urbanis singulis momentis utilitas percipitur. Sed hoc pro moribus cuiuscunque regionis hodie ita temperandum videtur, ut tantum tempus adhuc concedendum sit, quo conductor aliam habitationem inuenire possit. 5) Quod ad securitatem attinet, priora pignora a tertio constituta non tenent absque nouo consensu, ea vero, quae a creditore ex propriis bonis constituta sunt, continuantur (f).

(a) L. 13 §. II. L. 14. D. locati conducti. verba finalia L. 13. §. ult. cit. ibi enim de contractu

(b) L. 14. in fin. D. in scriptis celebrato sermo est.

(c) L. 13. §. II. in fin. D. h. t. (e) L. 13. §. II. D. h. t.

(d) L. 14. D. h. t. L. 24. §. I. D. h. t. L. 7. 16. C. h. t. (f) L. 13. §. II. L. 24. §. I. D. h. t. L. 7. 16. C. h. t.

§. 307.

De structura instrumenti.

In locatione et conductione alicuius momenti instrumenta conficere solitum est. Huius structuram sic tene: I) abstinendum a vocabulis: Meyer = Contract, Meyer = praestanda, Meyer = Jahre, etc. ne conductori occasio praebetur, locationem conductionem in contractum Meyericum mutandi; II) Determinetur terminus a quo et ad quem, e. g. auf 6 Jahre von Petri Cathedra a, c. bis dahin 1771. Terminus a quo in locationibus - conductionibus priuatis admodum variat, in locationibus fiscalibus vero vt plurimum certus est. III) Enumerentur accuratissime, quae conductori ad vsum conceduntur, quod commodissime per relationem ad inuentarium fit, et si quaedam praeuia taxatione conductori ea lege traduntur, vt tantundem restituat, vtiliter exprimitur, quod venditionis gratia facta sit aestimatio, addito tamen pacto: daß Conductor wenigstens ein ebenso starkes inuentarium bey dem Abtritt wieder zu liefern verbunden seyn soll, woneben bey dem künftigen Abtritt dem neuen Pächter oder auch dem Verpächter vorbehalten bleibt, falls man es gerathen findet, dasjenige, so conductor über das inuentarium an Vieh, Geschirre, Heu und Stroh vorrâthig hat, gegen das aestimatum zu behalten. IV) Praescribatur

tur custodia rei, quousque conductor ex propriis rem factam rectamque servare et quidquid intuitu culturae facere debeat. (§. 304.) Interdum conductori interdicitur omnis sublocatio (§. 294.) V) Determinetur merces distinctissime cum termino solutionis, addita lege commissoria in casum morae. (§. 299.) VI) Ponantur regulae remissionis, vel fiat eiusdem renuntiatio. VII) Determinetur tempus resignationis, et restitutio rei locatae, (§. 304.) v. g. und soll einem jeden Theile frey stehen, im letzten Pacht-Jahre zu Jacobi die Pacht aufzukündigen, widerigensfalls dieselbe wiederum auf 3 Jahre vor verlängert gehalten wird; vel ita: und soll der Pächter im letzten Pacht-Jahre sich um einen neuen Contract melden, widerigensfalls, oder auch wenn man wegen der conditionen nicht einig werden könnte, oder der Verpächter das Guth dem Pächter nicht länger lassen wollte, dieser mit Petri 1771. die Pacht liegen zu lassen verbunden seyn soll, gestalten denn überall keine tacita relocatio Statt findet, sondern wenn gleich Conductor einige Zeit über Petri hinaus auf dem Guthe sitzen bliebe, so soll dennoch derselbe zu aller Zeit gegen Ersetzung der Bestelungskosten zu weichen verbunden seyn. In iocationibus fiscalibus passim additur: daß wenn Conductor während der Pachtzeit verstirbet, dessen Erben die Pachtzeit nicht länger als bis zum nächsten Pacht-termin continuiren sollen. VII)

Haec omnia excipiat hypotheca vel fideiussio pro mercede et omnibus conductoris obligationibus. VIII) Inter renunciaciones, tantummodo renunciatio laesionis et si per auersionem plures fundi locati sint, renunciatio eictionis, si quae in modo agri deficient, utilitatem sponder. IX) Promittatur confirmatio iudicialis, si res immobiles hypothecae nexui suppositae sint.

§. 308.

De locatione conductione operis.

Locator operis est is, qui opus sibi faciendum curavit, conductor vero, qui opus faciendum suscepit (a), qui et redemptor operis vocatur (b). Constat locatio conductione; Inde conciliandae sunt diversae definitiones: Si quis ex sua materia opus faciendum commiserit, certa mercede constituta, locatio-conductio; sin autem ex materia ipsius artificis, emptio venditio est. Ita IUSTINIANVS (c). Aliter PAVLVS: cum insulam aedificandam loco, ut sua impensa conductor omnia faciat, proprietatem quidem eorum ad me transfert, et tamen locatio est, locat enim artifex operam suam, id est faciendi necessitatem (d). Quia autem difficulter apparet, an redemptor obligationi suae satisfecerit, solet con-

conueniri, vt opus approbetur, ex boni viri arbitrio (e). Tutius approbatio operis ad certos terminos restringitur, v. g. Wenn das Holz behauen, soll selbiges besichtigt werden; Wenn das Haus gerichtet, und alles in Dach und Fach stehet; Wenn alle Dischler- und Fenster-Macher-Arbeit, und alles Zünchen geschehen. Endlich wenn auch alles Anstreichen und die gesamte Schlosser-Arbeit fertig ist. Vtile etiam est, terminum operis finiendi adiciere. Terminus dictus tamen non stricte sed benigne et viri boni arbitrato ita est accipiendus, vt eo spatio absolueretur, sine quo fieri non possit (f). Hoc non obseruato tantummodo ad implendum et ad interesse agi potest, nisi lege operis locandi comprehensum, quod, si ad diem effectum non esset, relocare id liceret; hoc casu tamen non aliter prior conductor ex locato tenebitur, quam si eadem lege relocatum esset, neo ante relocari id potest, quam dies efficiendi praeteriisset (g). Pretium operis vel per auersionem, (v. g. vor den ganzen Bau nach dem Risse und Anschlage auf 1000 Rthlr.) vel, quod tutius, ad singulas species determinatur, (da vor jedes Stück ein gewisses durch den Anschlag festgesetzt worden). Et si singulis speciebus singula pretia constituta sint, ante opus perfectum agi de pretio potest (ff). Quodsi nihil certi ratione pretii definitum, et postea appareat, opus maiorem impensam requirere, quam a conductore, mandante

locatore, renunciatum est, (wenn über den ohn-
 gefährten Anschlag der Bau ein beträchtliches mehr
 kostet) redemptori denunciari potest, ne in opere
 exstruendo pergat, et si contra prohibitionem
 opus facere perseverauerit, impensarum nomi-
 ne locator non tenetur (b). De periculo ope-
 ris sequentia tenenda sunt axiomata: Si opus
 per auersionem locatum est, donec adprobetur,
 conductoris periculum est (i). Quodsi vero
 conuentum, vt in pedes mensurasue praestetur,
 eatenus conductoris periculo est, quatenus ad-
 mensum non sit (k). Si per locatorem, quo
 minus opus adprobetur vel admensum sit, steterit,
 hoc ei nocet. Quodsi vero extra casum
 morae per vim maiorem opus ante adprobationem
 interciderit, locatoris periculo est, modo
 tale opus fuerit, quod probari deberet (l). Ni-
 hil enim amplius locatori praestari oportet,
 quam quod sua cura atque opera consecutus es-
 set (m). Aliter distinguit LABEO: Si vitio
 operis damnum contingat, redemptoris, si vitio
 soli, locatoris etiam ante adprobationem esse (n).
 Opere ita locato, vt redemptori certa merces in
 singulos dies praestetur, si opus vitiose factum,
 ex locato agi potest, nisi ideo in operas singu-
 las merces constituta sit, vt arbitrio domini opus
 efficeretur, tum enim nihil conductor praestare
 domino de bonitate operis videtur (o). Si
 probatio aut improbatio operis expresse reserua-
 ta, deinde autem ex voluntate locatoris aliquid
 immu-

immutatum sit, amplius improbari nequit, salvo tamen interesse intuitu eius, quod minus recte factum est (p). Ne autem difficili probationi eius quod interest inuoluatur locator operis, caute in singulas contrauentiones poenam conuentionalem sibi stipulatur,

- | | |
|--|---|
| (a) L. 36. 37. D. h. t. | tio de versione a redemptore |
| (b) L. 29. L. 30. §. 3 D. h. t. | re exigitur L. 58. §. 2. D. h. t. |
| (c) §. 4. I. h. t. Eadem fere verba facit CAIVS in L. 2. §. 1. D. ibid. | (g) L. 13. §. 10. D. h. t. |
| (d) L. 22. §. 2. D. h. t. | (h) L. 60. §. 4. D. h. t. |
| (e) L. 24. pr D. h. t. | (i) L. 36. D. h. t. L. 62. D. h. t. |
| (f) L. 58. §. 1. D h. t. | (k) L. 36. D. h. t. |
| (ff) V. g quoad in opus lapidis opus erit, pro lapide et manupretio dominus redemptori in pedes singulos septem dabit. L. 30. §. 3. D. h. t. Interdum cau- | (l) L. 37. D. h. t. Hic IAVOLENVS contra IAVOLENVM in L. 59. D. ibid. |
| | (m) L. 36. D. in fin. h. t. |
| | (n) L. 62. D. h. t. |
| | (o) L. 51. §. 1. D. h. t. |
| | (p) L. 60. §. 3. D. h. t. |

Formular eines Pacht-contracts.

Kundt und zu wissen sey hiermit jedermänniglich; daß am unten gesetzten dato nachfolgender Pacht-contract verabredet und beschloffen worden:

Es verpachtet der Hochwohlgebohrne Herr Carl August Wilhelm von N. an den ehrsamem Heinrich

rich Andreas K das adeliche Ritter-Guth zu G = , und zwar mit folgenden Zubehörungen:

1) In dem Wohngebäude die Stube und Cammer Eingangs rechter Handt, nebst Küche und einen abgeschceerten Theil des Kellers, wie auch den Boden; dahingegen behält Herr Verpächter alle übrige Stuben, Cammern, Saal, und den übrigen Theil des Kellers zu seinem alleinigen Gebrauche, und wird dem Pächter obiges auch nur so lange eingegeben, bis Herr Verpächter dem Pächter in einem neuzuerbauenden Haushalts-Gebäude eine andere Wohnung angewiesen haben wird.

2) Alle Viehställe Boden und Scheuren auf dem Hofe, diejeniae Stallung und Boden, ausgenommen, so Herr Verpächter vor seine eigene Pferde benöthiget ist.

3) Die ganze übrige Hofreide, wie auch dabey belegenen Garten, den Teich ausgenommen, welcher in dem Baumgarten befindlich ist, als welchen sich Herr Verpächter reserviret. Es wird aber nunmehr dem Pächter der 3te Theil vom Rauchs-Garten, welcher in Gegenwart beyder Theile abgepfählet worden, und welchen der vorige Pächter nicht ausdrücklich mit in Pacht gehabt, überlassen, dahero aber auch der neue Pächter deswegen keine Kürzung fordern darf, daß mittlerweile die Wiese bey der N. Mühle
vertau-

vertauschet worden, in mehrerem Betracht auch dem Pächter die Betreibung der Gemeinde-Hude mit seinen Fohlen, so dem Rauchs-Guthe zustehet, erlaubt ist, so dem vorigen Pächter nicht eingeräumt worden.

4) Die dazu gehörige Länderey, Wiesen und Wende nach der beygefügtten Specification, die Mastung und Wende im Holze ausgenommen, als woselbst Pächter mit seinem Viehe zu treiben nicht berechtiget seyn soll.

5) Das bestellte Winterfeldt, Düngung und Pflugart, imgleichen Vieh- und Acker-inventarium, welches alles besage des angetügten Taxations-Protocolls taxato dem Pächter auf seine Gefahr zugeschlagen ist, jedoch dergestalt, daß Pächter selbiges nicht bezahlet, sondern bey seinem Abzuge eben so viel ohne Vergütung wieder liefert, und immittelst mit fünf von hundert verzinsset.

6) Die Handt- und Spann-Dienste so wie sie dem adelichen Gute zustehen, nach mehrerem Inhalte der gleichfalls angehängten Dienst-Rolle. Es hat jedoch Pächter davor keine Vergütung zu erwarten, wenn ein oder anderer Dienstpflichtiger aus Unvermögen den angesehenen schuldigen Dienst zu leisten nicht vermögte.

7) Drey Theile des Frucht- und Flachs-Zehnten vor G. zwey Theile des adel. Nschen Frucht- und

und Flachs-Zehnten vor B., so wie das adel. Gutß damit berechtiget ist, nach angehängter Zehntrolle.

8) Die kürzlich nach Wiederkaufsrecht zu dem Guthe gebrachte sogenannte Ochsenpfluß- und Goldt-Wiese, wie auch 7 Tage-Pflug-Dienst bey Wilhelm Kiepen zu B. und werden diese sämtliche Pachtstücke auf neun nach einander folgende Jahre von Petri Cathedra 1763. bis dahin 1772. solchergestalt eingeräumt, daß Pächter selbige, so, wie es nach guten Haushaltungs-Grundsätzen auf das beste geschehen kann, ohne jemandes Hinderung nutzen solle.

Dahingegen werden von dieser Pachtung ausdrücklich ausgenommen: 1) Die obrigkeitlichen Zins- und andere Gefälle, als: Zinslehen, Eyer, Hof- und Dienstgeld, Garnspinnen und kurz alles dasjenige, was ihm um Vorstehenden nicht nahmentlich verpachtet werden, 2) muß Pächter das benöthigte Holz sich selbst anschaffen.

§. 2.

Vor besagte Nutzung und Gebrauch verspricht der Pächter 1) das erste Jahr von Petri Cathedra 1763. bis dahin 1764 dreyhundert siebenzig Reichsthaler, die nachfolgenden Jahre aber vierhundert und zwanzig Reichsthaler in vollwichtigen altem Golde, die Louisd'or zu 5 Rthlr. gerechnet,

rechnet, an Pachtgelde und zwar in zwey terminen, nämlich halb zu Martini und halb zu Petri zu bezahlen, auch diese Gelder dem Herrn Verpächter jedesmahl auf seine des Pächters Gefahr und Kosten an dem Orte seines Aufenthaltes franco zu überliefern, und an deren richtigen Abführung nicht den mindesten Mangel erscheinen zu lassen, wiedrigenfalls, wenn Pächter mit zweyen terminen in Rückstandt verbleibet, derselbe hierdurch sich der Pacht verlustig erkläret, und geschehen lassen will, daß auf seine Gefahr und Kosten das verpachtete Guth öffentlich an den meistbiethenden verpachtet werde. Außer diesem Pachtgelde, verspricht Pächter 2) bey Anwesenheit des Herrn Verpächters insoferne es ohne Nachtheil eylliger nothwendiger Feldt- Arbeit geschehen kann, dann und wann zwey Pferde ohnentgeltlich zum Vorspann herzugeben. 3) Bey einem vorzunehmenden Bau übernimmt Pächter die Bau-Führen ohnentgeltlich. 4) Entrichtet der Pächter jährlich 36 Pfund rein und in Roth gebundenen Flachs, wovon aus jedem Pfund 4 Löpfe gesponnen werden können. 5) Übernimmt derselbe das Hirtenlohn, Schulmeister-Nachtwächter- Abgiften, imgleichen die übrige prestanda dergestalt, daß der Herr Verpächter nichts anders als die Rittersteuern abzuführen hat. 6) Liefert der Pächter dem Herrn Verpächter das zu seiner Consumtion während seines Aufent-

Aufenthalts nöthige Gartengewächse ohnentgeltlich.

§. 3.

Uebernimt der Pächter alle Unglücksfälle, gewöhnliche und ungewöhnliche und selbst die ungewöhnlichsten, entsaget aller daher etwa erwachsenden remission, und bleibet nur der feindliche Ueberfall und Verheerung der Remission unterworfen, da denn dem Pächter, was andern an Remission gegeben wird, nach Proportion ebenfalls wiederfahren soll.

§. 4.

Es verspricht der Pächter die eingegebene Gebäude und Behältnisse als ein guter Hausvater pfleglich zu gebrauchen, Feuer und Licht sorgfältig in Acht zu nehmen, widerigenfalls aber vor allen durch ihn oder die seinigen entstandenen Schaden zu haften, daneben alles in der kleinen reparation auf seine eigene Kosten zu erhalten; dahingegen Herr Verpächter die Haupt-reparationes besorget; und Pächter nur die nöthigen Bau-Fuhren ohnentgeltlich verrichtet, als welche derselbe auch bey einem jeden neuen Baue auf gleiche Weise übernimmt. Im übrigen aber wird dem Pächter untersaget, ohne Vorwissen und Bewilligung des Herrn Verpächters Veränderungen an den Gebäuden vorzunehmen, oder gar etwas neues anzulegen, widerigenfalls hat derselbe
nicht

nicht allein keine Vergütung zu gewärtigen, sondern ist auch verbunden, alles auf seine Kosten wieder wegzunehmen und in vorigen Stand zu setzen.

§. 5.

Machet sich der Pächter anheischig, die Gärten in Mauern, Zäunen und Hecken auf seine Kosten zu erhalten, auch wo sonst irgendwo Zäune und Hecken durch den Krieg verwüstet sind, selbige nach und nach wieder anzulegen, ohne desfalls beym Abzuge einige Vergütung zu verlangen. Daneben verspricht Pächter die Gärten in guter Cultur zu erhalten, zum mindesten die gelieferte Anzahl Bäume wieder zu liefern, vor die zugepflanzten aber keine Vergütung zu verlangen.

§. 6.

Die Ländereyen und Wiesen verspricht der Pächter in ihren Markungen sorgfältig zu bewahren, dahin zu sehen, daß nichts abgepflüget werde, keine Dienstbarkeiten und Abgaben darauf gelegt, oder Wege darüber gemacht werden, sonst aber gehörig zu beackern, wo nöthig ohne Vergütung zu bemergeln, zu bedüngen, in solcher Absicht kein Stroh, es sey eigenes oder Zehnt-Stroh vom Hofe zu bringen, es sey unter welchem Vorwandt es wolle, und beym Abzuge alles vorräthige Stroh ohnentgeltlich zurück zu lassen, das

Landt vom Unkraut und Steinen so viel möglich zu reinigen, und wo es nöthig, Graben zum Abziehen des Wassers oder Verhinderung des Ueberfahrens zu machen; die Wiesen bey nasser Witterung mit dem Viehe nicht zu betreiben; die Maulwürfe möglichst auszurotten; und die Haufen umzuwerfen, jährlich 24 Weidenbäume ohnentgeltlich zuzupflanzen, auch sonst alles zu thun, was ein guter und fleißiger Ackermann zu thun im Stande ist, nahmentlich auch die Länderey durch übermäßiges besommern nicht auszusaugen, mithin nicht mehr als den vierten Theil des Sommerfeldes zu bestellen.

§. 7.

Soviel insbesondere die Weide betrifft, hat Pächter dahin zu sehen, daß von der Weide nichts entzogen, oder selbige von denen übrigen Interessenten mit überflüssigem Vieh übertrieben, beeinträchtigt oder zum Nachtheil etwas vorgenommen werde.

§. 8.

Die Handt- und Spann-Dienste verspricht der Pächter gehörig ohne Nachsicht und Ausnahme zu fordern, zu keinem andern Endzweck als zum Besten des Guths zu gebrauchen; selbige in natura zu fordern und nicht in Geldtpraestanda

zu verwandeln, die säumigen aber zu ihrer Schuldigkeit anhalten zu lassen, und überall dahin zu sehen, daß niemand sich der Dienstpflicht ganz oder auf einige Art entziehe:

§. 9.

Und obgleich das Vieh = Feld = und Acker = inventarium anjeho durch des vorigen Pächters Verschulden sehr verringert worden, und der Herr Verpächter sich erbothen, selbiges völlig wieder in den vorigen Stand zu setzen; so hat doch Pächter dieses verbethen, und schaffet sich dahero das nöthige Vieh und Geschirre an, mit dem Erbietzen: daß er bey künftigem Abzuge alles Vieh und Geschirr, oder soviel dem Herrn Verpächter davon über das jeho gelieferte inventarium anständig, pro taxato überlassen, und in solcher Absicht vorhero nichts an Vieh und Geschirr vom Hofe bringen, sondern alles etwa weggebrachte wieder auf den Hof schaffen wolle.

§. 10.

Den Zehnten hat der Pächter nach der Zehntrolle durch beeyndigte Zehntsämmler in natura zu ziehen; und dahin zu achten, daß sich kein Stück frey mache, nahmentlich auch den Zehnten auf dem Rothenberge von allen Zehntpflichtigen Stücken ohne Ausnahme zu ziehen.

§. 11.

Ueberhaupt wird dem Pächter alle Verasterpachtung sowohl des ganzen Guthes als der einzelnen parcelen bey stündlichem Verluste der Pachtung untersaget.

§. 12.

Zur Sicherheit aller vorbemeldeten Punkte hat Pächter eine baare caution von eintausend Reichsthaler in altem Golde bey Einräumung des Guths und Uebergabe des Contracts völlig bezahlet, davon ihm die Interessen zu fünf vom hundert am Pachtgelde zu kürzen frey gelassen ist, in denen letzten drey Pachtjahren aber diese tausend Reichsthaler wiederum an denen Pachtgeldern zurück und inne behält. Ueberdem stellet derselbe Früchte, Vieh, Geschirr und alles, was er auf das Guth mitbringet zur hypothec und will, daß sich Herr Verpächter daraus wegen aller aus diesem Contract herrührenden Forderungen und Ansprüche, sie haben Nahmen wie sie wollen, erholen und bezahlt machen solle. Daneben tritt dessen Ehefrau Anne gebörne N. vor alle aus diesem Contract entspringende Verbindlichkeiten als Bürgin ein, und begiebet sich der Rechtswohlthat, daß eine Ehefrau aus einer solchen Bürgschaft nicht verbunden sey, endlich, so wahr ihr Gott helfe und sein heiliges Wort, will auch,
daß

daß sie, ohne daß ihr Ehemann vorhero ausgeklaget worden, vor die Schuldt haften, und sich der Rechtswohlthat nicht bedienen, daß derselbe vorhero ausgeklaget werden müste.

§. 13.

Im leztern Pachtjahre ist Pächter schuldig, ein halbes Jahr vor Ablauf desselben anzufragen, ob und auf welche Bedingungen ihm die Pacht ferner gelassen werden soll, wiedrigenfalls wenn keine ausdrückliche Erneuerung des Contracts vorgehet, derselbe verbunden ist, mit Petri 1772. das Guth zu räumen, der Pachtstücke sich zu enthalten, und das Inventarium nach einer legalen Taxation abzuliefern, immassen die stillschweigende Wiederverpachtung überall keine Statt haben soll.

§. 14.

Leztlich entsagen beyde Theile aller Berlehung unter und über die Hälfte und wollen diesen Contract dem hiesigen adelichen Gerichte zur confirmation übergeben. So geschehen G = = = den = =

Formular einer locationis conductionis operis.
ad §. 308.

Wir Endes unterschriebene vor uns unsere Erben und Erbnehmen mittelst dieses urkunden und

Bbb 3 beken-

bekennen, daß nachfolgender Bau - Contract wohlbedächtlich geschlossen worden:

Es verspricht der hiesige Zimmermann Meister Jacob N. dem Herrn N. das zwischen N. und N. auf der N. Strafe belegene Haus abzubrechen, und vom Grunde auf neu aufzuführen, und war mit folgenden Bedingungen:

1) den Keller und Gewölbe nach dem profil-Risse zu verfertigen und zu verbinden, auch auf jeder Seite 6 starcke eiserne Hacken 5 Fus von der Erde einzumauern, alle zum sämtlichen Mauerwerk erforderliche Materialien und Gerüste, Handtlangers- und Arbeits-Lohn zu stehen, da denn nach contractsmäßig und tüchtig befundener Arbeit, vor jede Ruthe Mauerwerk 1 gr. und für einen Fus lang Gewölbe 2 gr. bezahlet werden.

2) Das Gebäude selbst muß in allen Puncten dem hierbey geheiteten von beyden Theilen unterschriebenen Stand- und Profil-Risse A. wie auch dem Anschläge B. gemäs eingerichtet seyn, auch alle Arbeit meistermäßig und so daß nichts daran auszusetzen stehet, verfertiget werden, wiedrigenfalls verbindet sich der Entrepreneur nicht allein alles auf seine Kosten in den conventionmäßigen Standt zu setzen, sondern auch allen Schaden zu vergüten, oder in soweit solches nicht thun-

thunlich, das Interesse und überdem eben so viel als eine conventional - Strafe zu erlegen.

3) Setzet der Entrepreneur das ganze Gebäude in völlig fertigen Standt, ohne daß das geringste hieran ermangele, und verspricht das Haus in solcher Beschaffenheit zu lohannis a. f. fertig zu schaffen, wiedrigenfalls vor jeden Monath, welchen er die völlige Fertigschaffung des Baues weiter aufschieben wird, statt des Interesse 30 Rthl. zu bezahlen, und soll ihn hiervon keine Krankheit oder Reise befreyen, gestalten er die Vorkehrung zu machen verspricht, daß falls er daran behindert würde, selbiger Bau dennoch von einem andern erfahrenen Baumeister, jedoch auf seine Gefahr und Kosten, fortgesetzt werde, immaßen er der Bauherr mit einem solchen tertio überall vor seine Person nichts zu thun haben will.

4) Verspricht Herr N. vor diese Arbeit, wie auch Materialien, Fuhren, Gerüste, und wie es nur Mahmen haben mag, insoferne alles dem Riße und Anschlag gemäs gefertigt wird, nach dem darinn angelegten Preise folgendergestalt die Bezahlung zu leisten: 1) nach dem Abbrechen des alten Gebäudes schiebet derselbe 500 Rthl. schreibe fünf hundert Reichsthaler in alten Louisd'ors, jeden zu 5 Rthl. gerechnet, vor. Sobaldt aber der Keller und die Grundt-Mauer unter dem Gebäude aufgeführt ist, geschiehet des-

sen Besichtigung und aestimation dem Anschlage gemás von denen dreyen Bauverständigen N. N. et N., bey deren Ausspruch ein jeder schlechterdings, ohne einiges gerichtliches oder aufergerichtliches Mittel acquiesciren soll, da denn nach gezogenem calculo bis hierhin völlig abgerechnet und in gedachter Münz. Sorte der Ueberschus bezahlet wird. Sodann schiebet derselbe 2) abermahls unverzüglich 500 Rthlr. in eben der Münz. se vor. Wenn nun das Haus in Dach und Fach stehet, die Wände ausgemauert und die Leimen-Arbeit geschehen, so wird solches auf gleiche Weise wieder besichtigt und aestimiret, da denn nach gezogener Rechnung der etwaige Ueberschus vergütet wird. Hierauf werden abermahls 4 bis 500 Rthlr. vorgeschossen, dagegen aber das Gebäude zur bestimmten Zeit in völlig fertigem Stande contractsmásig abgeliefert, besichtigt und die fernere Arbeit nach dem Anschlage aestimiret wird. Was aber dem Risse und Anschlage nicht gemás, oder nicht Handwerksmásig verfertiget ist, solches muß auf Verlangen des Herrn des Baues abgeändert, oder falls selbiger damit zufrieden ein Abzug am Gelde nach dem Urtheil derer obdemeldeten Kunstverständigen gemacht, und jedesmahl noch halb so viel zur conventional- Strafe erleyet werden, als das aestimatum der vorzunehmenden Aenderung betráget.

5) In Ansehung des periculi ist verabredet, daß der Entrepreneur alle Gefahr der bearbeiteten und unbearbeiteten Materialien übernimmt, sobald hingegen selbige in dem Gebäude auf gehörige Art befestiget sind, trägt der Bauherr die Gefahr, welche nicht durch Verschulden des Entrepreneurs veranlasset ist.

6) Zur Sicherheit alles vorstehenden setzen beyde Theile ihr gesamtes Vermögen einander überhaupt, insbesondere aber ihre beyden Häuser, alhier zwischen 2c. belegen, wechselsweise zum Unterpfande ein, und wollen darüber die obrigkeitliche Bestätigung auswürcken. Letztlich entsagen beyde Theile 7) allen Ausflüchten, nahmentlich der Verletzung unter und über die Hälfte, versprechen vielmehr diesem Contracte auf das getreulichste in allen Puncten nachzukommen. Urkundlich ist dieser Contract nebst Riß und Anschlag gedoppelt ausgefertigt, von beyden Theilen unterschrieben und untersiegelt. So geschehen 2c.

B.

Bau Anschlag.

1) Vor das Abbrechen des alten Gebäudes und Wegschaffung des unnützen Baukammers bekommt der Entrepreneur 20 Rthr.

Bbb 5

2) Die

- 2) Die alte Materialien, (Ziegeln, Ofen, Schlösser und Fenster ausgenommen) werden gegen Sparr- und Kiegel-Holz, Tripphaken, Latten-Nägel und Wellerholz gerechnet, und davor vom Entrepreneur nichts angesetzt. Jedoch dürfen die Weller-Hölzer und Latten nicht von altem Holze gemacht, sondern es muß tüchtiges, ausgetrocknetes, gesundes Holz von gehöriger Länge und Dicke dazu genommen werden, gleichwie auch zu Ständer, Sohlen und Tragbalcken kein altes Holz genommen werden darf, es sey denn, daß es ohne den geringsten Tadel wäre.
- 3) Der Keller wird nach dem Risse in der Breite Tiefe und Länge gegraben, die Mauern und Verbindungen, wie solches der profil-Riß zeigt, von weissen Sandsteinen aufgeführt, der Boden mit blauem Thone gesättert, und mit rauhen Steinen gepflastert, die Treppe und Lichtlöcher mit eisernen Gittern, und Thüren, nach Masgabe des Risses angeleget. Vor das Ausgraben und Wegführen des unnützen Kammers wird in allem bezahlet . . . Rthlr. Vor jeden quadrat-Fus Mauer inclusiv der Gerüste, Steine, Kalck, Handlanger . . gr. vor jeden eisernen Hacken aber inclusiv des Einlöthens . . gr.

4) Das

- 4) Das Fundament wird nach der Tiefe und Breite, wie der Riß zeigt, gegraben, und über der Erde mit weissen festen Sandsteinen gemauert, inclusiv aller dieser Arbeit und Materialien aber vor jeden quadrat-Fus . . . gr. bezahlet.
- 5) Vor jeden Fus Eichen Ständer und Sohl- oder Schwell-Holz 12. Werkzoll in quadrat, werden inclusiv Fuhr-Richte- und Arbeitslohn ohne Unterschied der glatten und gefalseten Arbeit . . . gr. bezahlet; Wahnfantiges, starck gerissenes oder morsches Holz aber wird durchaus nicht passiret.
- 6) Vor jeden laufenden Fus Lannen-Holz . . Zoll breit und dicke werden . . gr. unter denen Bedingungen des vorigen numeri bezahlet.
- 7) Vor jeden quadrat-Fus Pflaster von gehauenen Pflastersteinen auf der Diehle, werden . . gr. bezahlet. Raubes Pflaster in der Küche und Speisekammer, jeder quadrat-Fus mit . . gr. Vor jede Ruthe ordinaires Straßen-Pflaster auf dem Hofraume wird bezahlet . . gr.
- 8) Die Thielen Fusboden von Lannen, Bohlen . . Zoll dicke, so nicht sehr astig, nicht gerissen

gerissen und in einen Vier - Paß $\frac{1}{2}$ Fus breit eingeschlossen, tüchtig geleimet und genagelt seyn müssen, werden à □ Fus mit ... gr bezahlet.

9) Ein Fenster - Rahmen vorne heraus nach dem approbirten und von beyden Theilen besiegelten Probe - Rahmen, wird mit ... Rthlr. inclusive des Beschlages und Spiegelglases bezahlet; hinten hinaus gleichfalls mit dem ordinairn Glase und dem Beschlage und nach dem besiegelten Modell mit ... Rthlr. ... gr., wozu lauter trockenes Holz genommen werden muß.

10) Vor jede Stuben - Thüre mit dem Schlosse und Beschlage nach dem Modell wird .. Rthlr. bezahlet, welche im ganzen Hause uniform und sämtlich von gesundem Eichensholze seyn müssen.

11) Die Haus - Thüre von Eichen - Diehlen à .. Zoll ... Fus breit ... Fus hoch, mit zwey Flügeln und zweyen Füllungen, mit großem französischem Schlosse, messingernen Angriffen und dergleichen Klepper, starcken eisernen Riegeln oben unten und in der Mitte, Wirbel - Hespern und Zierathen, wird mit ... Rthlr. bezahlet.

12) Die

- 12) Die Thüren vor die Fenster des Souterains mit Beschlage nach dem Modell, jede zu . . . Rthlr.
- 13) Die Aussen-Wände werden mit Backsteinen ausgemauert und vor jede quadrat-Ruthe bezahlet . . . Rthlr.
- 14) Vor jeden □ Fuß zu wellern sind . . . accordiret, das Lager zum Fußboden und Fütterung desselben wird von jeder Stube oder Cammer ohne Unterschied mit . . . Rthlr. vergütet.
- 15) Die Gänge und Boden werden mit Gips begossen, die □ Ruthe aber mit . . . Rthlr. bezahlet.
- 16) Lünchen der Wände und Weisen, soll jede Ruthe mit . . . gr. bezahlet werden.
- 17) Die Ofen liefert der Bauherr selbst, deren Setzung übernimmt der Entrepeneur unentgeltlich.
- 18) Die Treppen und Geländer, alles von Eichen-Holz, werden vor jeden Tritt . . . Rthlr., vor jede Ruthe des Geländers . . . Rthlr. bezahlet, und dieses alles nach dem Risse verfertiget.

19) Vor

- 19) Vor jeden Abtritt mit eingepassetem in hölzernen Hespren gehenden Deckel wird . . . Rthl. bezahlet.
- 20) Vor den Heerd von Backsteinen mit Castroll - Löchern und eisernen Röstern sind . . . Rthlr. accordiret: Schornsteine und inwendige Wände werden nach der Ruthenzahl, wie das rauhe Pflaster, vergütet.
- 21) Die Ziegeln werden vom Bauherrn selbst angeschaffet, der Entrepreneur bekömt aber vor jedes tausend zu legen, inwendig auf dem Boden mit Kalk zu beschmieren, inclusive aller Zuthaten und Arbeitlohnes . . . gr. Um das Dach herum wird eine kupferne Renne mit zweyen Ausgüssen geleyet, und vor das Pfund . . . gr. vor jeden eisernen Hacken aber . . . gr. und vor das Gesimse unter dem Lache von Lannen - Bohlen à Fus . . . gr. bezahlet.
- 22) Vor jedes Schiebfenster in denen Erckers benebst dem Laden von Lannen Diehlen und einem Anwurf wird . . . Rthl. bezahlet.

Urkundlich ist dieser Anschlag von beyden Theilen unterschrieben und unterschiget. So geschehen &c.

TITVLVS XV.

DE

CONTRACTV EMPHYTEVTICARIO.

§. 309.

Definitio et diuisiones.

Emphyteusis varium significatum admittit; sumitur enim 1) pro iure reali, quod, finium tractationis memor, intactum relinquo; 2) pro ipsa re in emphyteusiu data; (§. 311.) 3) pro contractu, qui proprie nostrae disquisitionis est. Diu fluctuauit antiquitas; vtrum locatio an vero mera alienatio esset; donec Imperator ZENO proprium huic contractui locum et formam assignauit (α). Contractus emphyteuticarius est *contractus consensualis de certa re sub lege culturae, vel inchoandae vel continuandae, soluendi canonis et laudemii, quoad dominium utile concedenda.* Contractus emphyteuticarius est vel *primus* vel *renouatus*, cuius distinctionis vsus supra (§. 26.) euicimus. Primus contractus vel *onerosus est* vel *gratuitus.* Illo casu pretium soluitur, maxime in fundis fertilibus, iure emphyteutico concessis; hoc vero gratis conceditur. Cum vero iura in casum resolutae emphyteuseos nihil circa pretii repetitionem disponant, utile est, speciali

ciali pacto illud determinare. Resoluta emphyteusi regulariter pretium reddendum, cum iam sine causa sit apud dominum directum. Differt a) a *locatione conductione perpetua*, quippe in qua dominium vile non transfertur, sed omnes obligationes ex regulis vulgaris locationis conductionis sunt aestimandae; (§. 294.) b) a *feud*, in quo fidelitas ad essentiam pertinet, alienatio ad consensum domini directi et agnatorum adstricta est, et libera eundem denegandi competit facultas; c) a *praedio censitico*, quod regulariter in pleno dominio est censitae; d) a *praedio villicali*, quod iure locationis conductionis perpetuae, sed modalis et admodum restrictae, aestimatur. (§. 317.)

(a) §. 3. I. de locat et Emphyt. (IV. 66.
cond. L. 1. C. de iure

§. 310.

De personarum contrahentium habilitate.

Cum in hoc contractu de dominio vili transferendo (§. 27.) agatur, consequens est, eum tantummodo rem in emphyteusin concedere posse, qui potestate de re disponendi gaudet. (§. 10.) Excipitur res in emphyteusin dari solita (a). Is vero rite emphyteuseos nexum agnoscit, qui dominium acquirere et se aliis obligare potest, siue masculus siue foemina sit.

Plures

Plures emphyteutae in solidum tenentur, quia recognitio domini directi indiuidua est. Tutius tamen est, pro-emphyteutam constituere.

(a) arg. c. 2. X. de Extrav. comm. de reb. feud. (III. 20.) c. vn. eccl. non alien. (III. 4.)

§. 311.

De Obiecto.

Obiectum emphyteuseos est res immobilis, tam fertilis quam inculta, quarum illa sub lege continuandae, haec sub lege inchoandae culturae datur, quamvis fundi deserti primam occasionem dederint. Hodie saepissime fundi aedificiorum censui perpetuo (Grundtzins); subiacent, et abusive vocantur Erben-Zins-Güter; sed cum hic nulla ad colendum obligatio adsit; cum libera concessa sit alienatio, laudemio etiam cessante; cum census annuus non praecise in recognitionem domini directi, sed plerumque in recognitionem subiectionis solvatur, et tamquam onus reale (solarium) praedio incumbat: evidens est, eiusmodi solarium emphyteuseos nexum non constituere, nec iura et obligationes emphyteuseos nexui isto censitico tribuenda esse. Pro superficie autem vel ideo reputari nequit, quia censita fundi dominus est, et dominium nunquam ad dominum census reuertitur. Grauiissimo inter-

dum oneri subiacent bona censitica, in casibus alienationis Domino Iurisdictionis decimam partem pretii soluendi, quod ius exorbitans potissimum ex obseruantia immemoriali pendet.

§. 312.

De forma essentiali.

Ex natura contractus consensualis fluit, scripturam non nisi probationis gratia requiri (a), excepta emphyteusi ecclesiastica (b). Passim legibus prouincialibus cauetur, vt rusticis super emphyteusi seculari litterae dentur inuestiturae. Pars essentialis huius contractus est *recognitio domini directi, mediante annuo canone*, quo a bonis censiticis variis, et ab alienatione totali distingui possit. Laudemium haud ita necessario ad essentiam huius contractus pertinet. Varia quidem adiici possunt pacta (c), sed nihil in essentialibus mutandum.

(a) arg. II. Feud. 2. pr.

(c) L. 2. C. de I. em-

(b) Nov. 120. cap. I. phyt.

§. 313.

De obligationibus domini directi et emphyteutae.

Obligatur *dominus directus* 1) ad rem tradendam, et ad id mediante actione personali

ex

ex contractu; traditione autem vera vel ficta iam secuta, rei vindicatione compellitur; 2) ad euictionem praestandam (a). Ad iura emphyteutae pertinet, quod omnem fructum ordinarium ex re solus percipiat, quodammodo de re disponat, fundum pignori det, ita tamen, ut causa domini potior sit (b); faciem fundi, modo hoc culturae causa fiat, immutare et servitutem, revocabilem tamen, imponere possit. *Emphyteuta* vero tenetur: I) ad culturam, et propter deteriorationem insignem ad priuationem emphyteuseos agitur (c); *Meliorationum* loco nihil exigere potest (d), nisi fundo aedificia imposuerit, secundum modum necessariorum vel utilium impensarum. II) Ad recognitionem dominii directi, in cuius symbolum solutio annui canonis uniformis est, et si integraliter non solvatur intra biennium (e) in emphyteusi ecclesiastica, vel triennium in emphyteusi seculari, ad priuationem agitur, licet interpellatus non sit; nisi impedimentum inevitabile eundem excuset, vel idem ante priuationis declarationem celeri satisfactione sibi consulere studuerit (f), vel denique dominus ad priuationem quidem egerit, postea vero canonem acceperit absque protestatione. Domino in mora accipiendi existente, canonem deponere debet. Quodsi dominus ulterius canonem accipere recuset, emphyteuta canonem sequentis temporis lucratur (g). Annuus ca-

non tam in fructibus, quam in pecunia numerata consistere potest, et nullam proportionem cum redditibus fundi habet, sed signum dominii directi tantummodo constituit. Aliud tamen pro alio, inuita altera parte, exigere nequit, et, nisi pactum expressum, vel praeuia contradictione praescriptio longissimi temporis accedat, sola praestatio per aequipollens, dominum non impedit, quo minus id exigat, quod conuentum fuit in primo contractu. Interitus fructuum remissionem nullam operatur (*b*); quemadmodum etiam canon, propter fructuum ubertatem, augeri nequit. III) Obligatur ad denunciationem domino testato faciendam, si alienare velit inter viuos, et dominus gaudet iure protimiseos, modo intra duos menses se declarat. Ex regula dominus alienationem plane prohibere nequit, nisi pacto vel lege aliud introductum (*i*), vel inhabilis emphyteuta, et, qui soluendo non est, substituatur. IV) Alienatione inter viuos secuta, nouus emphyteuta ad laudemium soluendum obligatur, quod regulariter in quinquagesima parte pretii consistit (*k*), nisi alia quantitas pacto vel praescriptione introducta sit. Ommissa laudemii solutio priuationem non operatur, sed actionem personalem et passim priuilegium in concursu creditorum. Regulariter laudemium non praestatur, si per successionem res in nouum emphyteuteos possessorem, siue masculinum siue foeminam,

trans-

quae ipsum fundum deteriore reddidit, et culpa lata vel leui contingit; (§. anteced.) II) cessatione solutionis per biennium vel triennium; (ibid.) III) Emptione venditione contracta sine praescitu domini (a). Si partem alienauerit, pars, non tota res, ad dominum reuertitur, IV) consolidatione; V) extincta linea descendente, masculina et foeminina, emphyteutae (b); Hodie enim emphyteusis, quae emphyteutae et heredibus, vor sich und seine eheliche Leibes-Erben, concessa est, tam secularis quam ecclesiastica, ad omnes descendentes legitimos, non vero adscendentes vel collaterales deuoluitur; nec hi excluduntur, si genti (dem N...schen Geschlecht Familie) emphyteusis concessa sit. Emphyteuseos concessio tamen ad certam generationem vel ad certum tempus aliquando restringitur, et tunc VI) extinctis istis heredibus, vel VII) elapso tempore, dominium utile ad dominum directum reuertitur. VIII) Praescriptione domini vel utilis vel directi, si per longissimum tempus, accedente mutatione possessionis, vel per longum tempus, accedente titulo et bona fide, res iure domini pleni possessa sit. IX) Interitu rei totali; partialis enim interitus nihil in contractu mutat, et, quoad *substantiam* rei, damnum domini directi; quoad *utilitatem* vero, emphyteutae est (c). Attamen emphyteuseos nexus durat in fundo, aedificio licet diru-

diruto (*d*). X) Tributis non solatis per triennium (*e*). XI) Refutatione (*f*). Ad priuationem actione personali ex contractu; decreta vero priuatione, rei vindicatione, praemissa interdum actione ad exhibendos agros, agitur. Falsum est, heredi actionem priuatoriam non dari; argumentum enim a donationis revocatione, heredi denegata, non concludit, cum in reuocatione emphyteuseos nulla vindicta occurrat.

(*a*) L. 3. C. de I. emphyt. in fin. Ergo poenam priuationis non effugit, qui nondum tradidit, bene vero qui ita vendidit, vt domino directo ius protimiseos consilio et effectu saluum sit.

(*b*) Nov. 7. c. 3. L. 1. D. Si ager vectig.

(*c*) L. 1. C. de I. em-

phyt. §. 3. I. de loc. et cond.

(*d*) Nov. 7. c. 3. §. 2. vers quod autem dictum est.

(*e*) L. 2. C. de I. emphyt.

(*f*) Ce probat *Schiltter* Ex. 16. §. 88. contra *Struuium* in *Iprud. R. G.*

§. 315.

De structura instrumenti.

Vtile est, iura et obligationes contractus emphyteuticarii in scriptis comprehendere. Instrumenti structura haec esto: I) Determinentur res in emphyteusin danda. II) Ponantur obligationes domini directi, vel consuetae, additis specialioribus determinationibus; vel

conuentae, distinctim. III) Has excipiant obligationes domini vtiles. IV) Adiciatur clausula finalis et corroboratiua, addita promissione confirmationis.

§. 316.

De contractu feudali remissive.

Ne in aliam prorsus Iurisprudentiae campum transeam, contractum feudalem hic eo magis omittendum duxi, cum nouae infeudationes hodie rarius contingant, veteres vero secundum literam primi contractus feudalis, qui hodie non nisi per scripturam perficitur, reuoluentur, et in omnium manibus versentur.

Formular eines Erbenzins-Briefes.

Kund und zu wissen sey hiermit jedermänniglich, absonderlich denen es zu wissen nöthig: Daß nach Absterben meines in Gott ruhenden Vaters Weyland Oberamtman D... bey mir dem Königl. und Churfürstl. Commissario Georg Heinrich D... als dessen Leibeslehns-Erben Johann Andreas D... Conradt D... Sohn um Erneuerung des Erbenzins-Contracts über das in N... belegene Haus nebst Stallungen und Scheure, imgleichen über einen Garten ohngefähr einen Morgen haltend, angesuchet hat; Nachdem ich nun solchem Suchen, wie billig,
 Statt

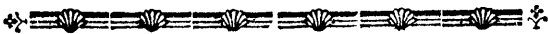
daß ich binnen 3 Jahren die Bezahlung des Canonis verabsäumet, verlustig seyn, dergestalt, daß mir nach abgelaufenen drey Jahren nicht weiter frey stehen soll, durch prompte Bezahlung die priuation des Erbenzins-Guthes abzuwenden.

III) Mache ich mich vor mich und meine Erben verbindlich: so ofte das besagte Erbenzinsstück auf einen andern meiner Nachkommen durch Erbgangsrecht gebracht wird, daß der neue Besizer sich noch vor seinem Antritt bey dem Erbenzinsherrn melden, und das Erbenzinsrecht bekennen, und dagegen einen Erbenzinsbrief, welchen der Dominus directus demselben ohnentgeldlich auszufertigen und zu liefern verspricht, annehmen solle.

IV) So ofte ein anderer dominus directus das Obereigenthum gedachter Erbenzinsgüther erhält, so ofte will ich vor mich meine Erben und Nachfolger schuldig seyn, mich bey dem neuen Erbenzinsherrn oder dessen Bevollmächtigten zu melden, und das Erbenzinsrecht zu bekennen, und einen neuen Erbenzinsbrief anzunehmen, welchen aber der dominus directus ohnentgeldlich zu liefern und auszufertigen verspricht.

Alles getreulich sonder Argelist und Gefährde. Uhrkundlich alles dessen ist dieser Erbenzins-

zins=contract gedoppelt ausgefertigt, von beyden Theilen eigenhändig unterschrieben; das eine Exemplar dem domino directo, das andere aber dem domino vtili zugestellet worden, und soll dieser Contract dem Königl. und Chursfürstl. Amte N. zur confirmation vorgeleget werden. So geschehen etc.



TITVLVS XVI.

DE

CONTRACTV VILLICALI (Meyer=Contract.)

§. 317.

Singularia.

Frustra contractus villicalis in Iure Romano quaeritur, cum potius pro contractu antiquissimo locationis conductionis, germanicae tamen indolis, habendus sit. Germani enim Iura locationis conductionis romana ignorauerunt. Maxima autem in Iuribus huius contractus est differentia, ita vt in singulis praefecturis, interdum in singulis pagis eiusdem praefecturae, diuersum quid obtineat. Argumen-
tum

tum itaque, a conuenientia plurium iurium particularium desumptum, hic quam maxime suspectum est. Ex regula et ex primaeva contractus substantia dominium, ne quidem utile, transfertur; neque ius villicale perpetuum et in heredes transitorium tribuit. Saepissime tamen aedificia, pecora, instrumenta, et cultura aestimato transferuntur, Merces villicalis, (Meyer-Zins) accuratam proportionem, uti merces locationis, non requirit, et angari nequit, cum tamen e contrario remissio fere ex iisdem causis, uti in locatione conductione, concedatur. Expelli potest villicus, restitutis tamen meliorationibus, si mercedem villicalem, vel tributa fundo inhaerentia non solvat, si fundum non colat, si alienationem qualemcunque (interdum et diuisionem) suscipiat. Propter necessitatem superuenientem improvisam dominus villam ex regula reuocare non potest. An emtor vel successor singularis stare debeat contractui villicali, disceptatur. Quodsi officiis ex assse satisfecerit, non facile villicus vel eius heredes eiiciuntur, tenentur tamen singulo nouennio contractus renouationem petere, et certam pecuniae summam (quae minime cum laudemio confundenda) pro nouis contractus tabulis soluere, (den Meyer-Contract lösen) cum hunc contractum a multis retro annis in scriptis celebrari mos ferat, et passim specialibus ordinationibus praescriptum

scriptum sit, ut non nisi interueniente scriptura contractus ineatur. Villicus sine praesentia et consensu domini alium villicum substituere non potest. Haec ita plerumque obtinent, sed singulorum locorum consuetudines, statuta et ordinationes, rarissime quamuis obviae, sunt consulendae, et si hae deficient, possessiones praescriptae vel villici vel domini sunt inspiciendae. Opiniones doctorum vero in hac materia prorsus nihil efficiunt, cum semper testimonia doctorum de consuetudine generaliter concepta constituent, in re ubi maxima diuersitas iurium obtinet. Res iudicatae, quarum tamen exiguus numerus, in materia tam inconstanti, aequae parum auctoritatis habent, cum argumentum a diuersis ad diuersa constituent, et ab vno casu ad alterum pro diuersitate iurium Meyericorum minime valeat consequentia. Eadem inconstantia iurium villicium hanc modestiam suadet, ut ne quidem periculum definitionis contractus villicalis suscipiam, sed votum legislationis adii-
ciam. Quoad ditiones electorales Brunsvico-Luneburgicas, Ducales Brunsvicenses item Episcopales Hildesenses, quidquid a viro doctissimo expectari potest, abunde impleuit et ipsam spem superauit ILL. STRVBEN, in Commentatione de Iure villicorum. Cum vero in defectu normarum legalium consuetudinem vel possessionem probandi officium sat in-

commo-

commodum et prolixum sit; provide agunt partes, si conuentionibus in scripturam redactis, omnia, quae incerta sunt, determinent. De oeconomia eiusmodi contractus mecum vtaris regulis sequentibus: 1) Praemissa clausula initiali exprimaturn distinctim: an iure hereditario vel reuocabili villa concedatur, et conficiatur omnium agrorum index accuratissimus; 2) Exprimaturn: vel quomodo aedificia conseruari debeant, vel quomodo in transfereendis aedificiis mediante taxatione procedi debeat, addita prohibitione meliorationum, quae sine consensu susciperenturn; 3) Dicatur Lex culturae; 4) custodiae 5) Interdicatur omni alienationi, et ad meliorem villae conseruationem electio noui villici reserueturn domino, et ne hic nimium graueturn, disponatur, quid hic reliquis liberis et quomodo solvere debeat; 6) Determinetur merx villicalis, et nisi haec longe infra proportionem consistat, onera bellica aequa ratione inter dominum et villicum diuidanturn. Mihi aequissima videtur distributio, quam in schemate contractus expressi. 7) Determinetur remissionum modus; 8) Sanciaturn renouatio contractus statis temporibus; 9) Promittatur euictio ex parte domini; 10) Adiciatur pactum de non aliter alienando, quam salvo iure villicali, idque hypotheca ipsius villae firmetur. 11) Renuncieturn iuri expellendi propter superuenientem necessita-

cessitatem. Adhucantur singulis capitibus, ubi necessarium ducunt partes, poenae expulsionis, in casum contraventionis, quae tamen sobrie adhibendae. Propter hypothecam tandem impetretur iudicialis confirmatio.

Formular eines Meyer-Contracts.

Wir Endes bemeldete mittelst dieses vor uns, unsere Erben und Erbnehmen urkunden und bekennen, daß dato zwischen uns nachfolgender Erb-Meyer-Contract geschlossen worden:

Es giebt Herr N seinen im Dorfe N. zwischen N. und N. an dem Kirchhofe belegenen Meyer-Hof samt zugehörigen Haushalts-Gebäuden, und denen hierbey specificirten arthafsten und wüsten Ländereyen zu erblichem Meyer-Rechte vor sich und seine eheliche Leibes-Erben männlichen und weiblichen Geschlechts, (oder zu Meyer-Rechte auf neun nach einander folgende Jahre von Petri Cathedra 1765. bis dahin 1774.) mit nachfolgenden Bedingungen:

D daß er die Gebäude nach dem taxato zweyer beendigter Brauverständigen sofort in Louisd'or zu 5 Rthlr bezahle, die Gefahr davon stehe, und er oder seine Nachkommen bey künftigen Abtritt die Gebäude wiederum secundum taxatum bezahlt erhalte, wobey jedoch ferner beliebet

bet und festgesetzt ist, daß der Meyer nicht befugt seyn soll, beträchtliche Veränderungen durch Anlegung mehrerer Stuben und Cammern, Aufsehung einer Etage u. d. g. zu machen, oder neue Gebäude ohne meinen Vorbest und Bewilligung aufzuführen, wiedrigenfalls er alles auf seine Kosten in den vorigen Standt zu setzen schuldig ist.

II) Soll der Meyer und seine obbenannte Erben bey Verlust der Meyererey das arthafte Landt in guter Cultur erhalten, und bey künftigem Abtritt eben so bestellt wieder liefern, wie solches die beygefügte Länderey-Specifica-tion und Taxation besaget. Gleichwie aber derselbe das Feldt-inventarium secundum taxatum mit etc. haar bezahlet, also wird ihm auch alsdenn dasselbe secundum aestimationem wieder vergütet. Das wüste Landt hingegen soll derselbe nach Möglichkeit durch Steineablesen, Dornenausrotten, Grabenziehen und austreichen, mergeln und anderediensame Erdvermischung arthast und tragbar zu machen suchen, ohne daß vor solche meliorationes das mindeste vergütet wird.

III) Verspricht der Meyer auf alle Gerechtsame und Pertinenzien sorgfältig Acht zu haben, und daferne Eingriffe oder Beeinträchtigungen geschähen, oder auch aufer denen angezeigten oneri-

oneribus neue onera aufgebürdet werden wollten, nach Möglichkeit vorerst die nöthigste Vorkehrung zu machen, selbige abzuwenden, demnächst aber mir zu melden, um die Sachen gerichtlich anhängig zu machen, gestalten er ohne mein Vorwissen durchaus keine das Meyer-Guth selbst betreffende Processe zu führen berechtiget, wiedrigenfalls aber schuldig seyn soll, vor allen daher entstehenden Schaden zu haften. Daferne aber der Meyer offenbare Eingriffe nachlässiger Weise geschehen liese, ohne selbige zu urgiren, so soll er dadurch der Meyererey verlustig werden.

IV) Wird dem Meyer alle Veräußerung, Verpfändung und Theilung des Meyer-Guthes und dessen Zubehörung bey abermahliger Strafe des Verlusts der Meyererey untersaget, auch behalte ich mir vor, unter seinen Kindern denjenigen auf die Meyererey zu setzen, welchen mir beliebt, gestalten dem jedesmahligen Besitzer über diesen Meyerhof und dessen Zubehörungen unter seinen Kindern zu testiren oder auch ohne meine Einwilligung zu pacisciren sub poena nullitatis durchaus nicht gestattet seyn soll. Derjenige aber von denen Kindern, welcher den Meyerhof mit meiner Bewilligung überkomt, soll seinen Geschwistern, soviel den Meyerhof und Zubehörungen anbetrifft, weiter nichts als die Gebäude, die Aussaat, Bestellung und

Das Vieh secundum aestimatum nach ihren Erbtheilen, jedoch nicht in einer unzertrennten Summe, sondern nach und nach vergüten, und sollen die termine dergestalt gesetzt werden, daß denen sämtlichen Erben niemahls mehr als jährlich 100 Rthlr. von dem ganzen quanto aller Erben abgeführt werde, welches sodann nach Anzahl der Personen zu repartiren ist.

V) Zum jährlichen unveränderlichen Meyer-Zins verspricht der Meyer an reiner untadelhafter Frucht nach Martini mit eigenem Gespann nach N. zu liefern: zwanzig Malter Roggen 2c. N. . . schen Scheffels, daneben die onera und Dienste, so hierbey specificiret sind, ohne Abgang zu entrichten und zu praestiren; Alle ordentliche und außerordentliche Einquartierung auch ordinaire Kriegerfuhren zu stehen, dahingegen die Kriegs-Steuren und Lieferungen, so auf das Meyer-Guth geleyet werden, von mir und meinen Nachkommen allein getragen werden. Eigenmächtige Geldterpressungen, Verderbung der eigenthümlichen mobilien oder deren Plünderung stehet der Meyer, dahingegen ich der Guthsherr von allen Kriegerfuhren, und was dadurch an Pferden und Geschirr verlohren worden, die Hälfte, die Gefahr der Gebäude in Kriegszeiten aber gänzlich über mich nehme.

VI) Die

VI) Die Unglücksfälle betreffend, ist festgesetzt, daß aller erweislicher, denen Früchten auf dem Felde in der Scheuer und auf den Boden ohne Verschulden zuwachsender Schaden, welcher auf einen Viertelheil der ganzen Erndte sich erstreckt und darunter bestehet, gar keine remission begründen soll, dahingegen derjenige Schaden, welcher über einen Viertelheil hinaus gehet, zwischen mir und dem Meyer zur Hälfte getheilet werden soll. Damit aber aller Streit vermieden werde, so wird hiermit festgesetzt, daß eine volle Erndte dergestalt gerechnet werden solle: daß von jedem Morgen im Sommer-Winter- und Brachfelde ohne Unterscheid der Güte des Landes im Durchschnitte . . . Bunde, und von jedem Schock Garben . . . Scheffel reiner Furcht erfolgen müssen, wobey denn weder auf die Fruchtprice noch auf die vorigjährigen ergiebigen Erndten etwas zurück gerechnet wird.

VII) Soll dieser Meyer-contract, ob selbiger gleich auf obbestimte Weise erblich eingegangen von neun Jahren zu neun Jahren erneuert, und vor Auslösung des Meyer-contracts von jeder Hufe . . . mithin überhaupt . . . entrichtet werden; gleichergestalt, soll es auch, so oft eine Veränderung in der Person des Besizers vorgehet, gehalten werden.

VIII) Verspreche ich der Guthsherr den Meyer und seine Erben bey dem Gute und dessen Zubehörungen Rechten und Gerechtsamen zu schützen und gegen jedermanns Ansprüche zu treten, auch

IX) das Meyer-Guth nicht anders als mit der Bedingung zu verkaufen, daß der neue Käufer den Meyer auf diesen contract in dem Gute ohne alle Veränderung lassen, gestalten zu dessen Versicherung das Guth selbst zur hypothec eingesezet wird, gleichergestalt verspreche ich

X) das Guth niemahls unter dem Vorwande dem Meyer zu entziehen, als ob ich selbiges zu eigenem Gebrauche benöthiget wäre.

Zur Urkunde ist dieser Meyer-Contract gedoppelt ausgefertigt, von beyden Theilen reciproce unterschrieben, und soll Königl. Amte N. zur confirmation vorgeleget werden. So geschehen ic.



TITVLVS XVII.

DE

LOCATIONE CONDVCTIONE NAVTICA,

vulgo: *Certe-partie*; item de literis recognitionis, vulgo: *Connossement*.

§. 318.

Ad merces per mare transuehendas, operas et nauim quilibet mercium istarum possessor sibi stipulatur, promissa certa mercede, sub ea conditione, si merces loco destinato, adiecto interdum certo tempore, incolumes, quatenus per nautam stat, transportatae fuerint. Nauta operam et nauis vsum promittit sub conuenta mercede, qui vel nauis alienae praepositus est, et Romanis magister nauis; vel ipse dominus, qui et exercitor, (*der Schiffs-Nheber, der Patron*) vocatur. Si plures sunt domini, maiora in hoc negotio, per modum exceptionis a regula, valent. Interdum etiam cum nautis contrahitur, quatenus iis permillum est, certum pondus mercium alienarum transuehere, quod die *Führung* adpellatur (a) Cautius tamen cum nauta praeposito, i. e. magistro nauis, vel cum exercitore ipso contrahitur. Sine illius vero consensu neque merces

D d d 5,

veti-

vetitae in nauim inferri, neque in portum vetitum nauigatio institui potest. Vt plurimum in scriptis contrahitur, et instrumentum vocatur: *Certe-Partie*, cuius denominationis rationem eleganter reddidit *Langenbeck* loco supra (§. 182. seq.) citato.

(a) Hoc passim per et aequipollens praestatur. leges nauticas abrogatum tur.

§. 319.

De capitibus conuentionis.

Ex parte conductoris 1) merces transuehenda secundum pondus, numerum et mensuram, item qualitatem, ea ex ratione describuntur, quo nauta, habita ratione vtrum aridae an fluidae sint, locum mercibus conuenientem in naui assignare possit, quamuis nauta adponere soleat subscriptioni: *den inhoudt my onbekent*. Attamen is, qui integram nauem conduxit, licet omnem non onerauerit, tamen ad integram mercedem tenetur, de quo nauta protestari solet, verbis: *Non Faut-Gracht protestiren lassen*. 2) Additur locus et interdum tempus exportandarum mercium. 3) Promittitur naulum. Si nullum tempus adiectum; interest a) vtrum ad locum exportandarum mercium vnice respectus habitus sit, an vero b) etiam reditus nauis, mercibus onustae, in conuentione

ventionem deductus sit. Priori casu contractus ex parte nautae impletus est, et naulum debetur, si merces debite exportatae sint; posteriori vero, si nauis redierit modo conuento, sed pro ratione temporis naulum non augetur. Secus si tempus ea intentione adiectum sit, vt secundum eiusdem proportionem naulum determinetur. Interdum si merces, quamuis sine culpa, incolumes non adueniant, permittitur emtori, ad quem merces directae sunt, vt quantitatem conuenientem mercium, maxime quae doliis continentur, loco mercedis concedere possit, vbi tamen arbitrium iudicis non excluditur. Interim de hac mercedis solutione notandum, nautam regulariter ab emtore non a venditore mercedem petere debere, quamuis cum hoc, non vero cum illo, contraxerit. Gaudet tamen nauta iure retentionis in mercibus transuectis, et, si naulum seruare nequeat, in subsidium tenetur venditor. Praeter mercedem 4) promitti solent *Kaplacken und Priem-Geldt*, hoc est pannum vestiariarium et premium praeter mercedem. Ex parte vero locatoris promittitur: 1) nauis bene instructa; Exprimitur 2) tempus veli leuandi v. g. nach der Befrachtung mit dem ersten guten Winde. Quod si vero conductor moras in oneranda naue fecerit, tenetur ad id quod interest, nisi nauis perierit. Nauta, qui nauim aliis mercibus onerandi occasionem non habet, id denunciare debet.

debet. Quo facto velum leuare et integram mercedem petere potest. Si autem nauis per naturae impedimentum, ventum, glaciem etc. retineatur vitra tempus, hoc nautae damnum efficit; Denique promittitur 3) Conseruatio mercium; 4) Debita diligentia, quae propter artis peritiam et negotii periculum summa esse debet. Nauta etiam culpam suorum, et vitia instrumentorum nauigationi inseruientium praestare debet (a). 5) Via quae breuissime ad portum in conuentione expressum ducit, et 6) debita transuectio sub hypotheca bonorum promitti solet. 7) Hauariae generalis reseruatio.

(a) Huc etiam pertinet, ne nauem nimium oneret; merces vero bene collocet, feles in nauim recipiat; *il Consulato del Mate capitolo 61. 71. 184 - 200.*

§. 320.

De modis tollendi hunc contractum.

1) Mercatori integrum est, quatenus velum nondum leuatum, et nauis in portu adhuc alligata est, modo id absque impedimento nauigationis fieri possit, merces repetere, si integram mercedem soluere paratus sit, quatenus nauta occasionem non habet aliam vecturam fuscipiendi (a), quod singulare a contractu resiliendi remedium constituit. Quod si vero aliam nauim onerandi occasionem habeat, id in compu-

computum venit, praestito tamen interesse morae. Similiter omnibus vectoribus licet, merces omnes indistincte ex nauis, in portu constituta, repetere, soluta dimidia mercede et impensis morae forsitan tractae. Non vero nauta alium, nisi suo periculo, substituere potest, excepto casu extremae necessitatis.

(a) il Consolato del Mare cap. 78. seq.

§. 321.

De literis recognitionis, connossement.

Hisce ita conclusis, nauta per literas recognitionis, vulgo *connossement*, declarat, se merces ita signatas, bene ligatas, signis mercantilibus superior positis, in nauim eo fine recepisse, vt easdem ad locum conuentum transuehat, et emtori, vel ei cui ius suum cesserit, tradat. Harum literarum tria conficiuntur exemplaria, quorum vnum conductor accipit; alterum nauta, ad sui legitimationem in itinere faciendo; tertium emtori transmittitur (a). In transuectione mercium terrestri simile quid inuenimus; dantur enim aurigae literae apertae, quae vocantur *der Frachtbrief*.

(a) Vt dicta confirmantur, vide fis Langenbeck I. cit. Tit. XV. p. 142. 160. quamuis non pigebit integrum libellum perlustrasse. De Ddd 5 exer-

exercitorum et magistro-
rum officio, iuribus et
obligationibus praeter lo-
cum cit. vide notas ad
art. 1. p. 24. ad art. 3. p.
28. sq. ad art. 4. p. 31
sq. ad art. 9 p. 33. ad art.
10. ad art. 12. p. 48. sq.
ad art. 24. 32. 33. 34. vbi
non solum ius maritimum

Hamburgense, sed et
aliarum gentium, larga
manu inuenies. Pla-
cet formulas ex modo
laudato auctore adicere
consuetas, quamuis ni-
mis generaliter conce-
ptam inuenies formulam
der Certepartie.

Formular einer Certe - Partie.

Rund und zu wissen sey hiermit, denen daran
gelegen, daß am Ende geseßten dato zwischen
dem Herrn - - Kaufmann allhier, als Befrach-
tern an einem, dann dem Ehrsamem Schiffer - -
des Schiffes - - - genannt, - Last gros, als - -
am andern Theile eine aufrichtige und zu Recht
beständige Certe - Partie geschlossen worden, auf
Maas und Weise als folget: daß oberwehnter
Schiffer nachdem er sein Schiff mit guten An-
ckern und Tauen, wie auch allen andern zu bevor-
stehender Reise benöthigten Gerächtschaften verse-
hen haben wird, allhier mit ehestem - - Last ---
von Herrn - - Befrachtern einnehmen, und mit
dieser seiner Ladung unter dem Geseite Gottes bey
erstem guten Wetter und Winde recta nach - - -
seglen, allwo er nach glücklicher Anfunst binnen
zwanzig bequemen Wercktagen löschen, (i. e.
ausladen) und sodann von seiner Reise frey und ent-

entschlagen seyn soll. Nach glücklichem Arrivement, und wohl conditionirter Lieferung seiner innenhabenden Ladung hat der Schiffer von jeder alhier aufgenommenen Last zu empfangen - - benebst - - zum Kaplacken und Priemgeldt, welche ihm ohne Versäumnis und Aufhalten, unweigerlich gezahlet und entrichtet werden sollen. Was aber der Schiffer über die - - Last alhier an Stücgüthern möchte bekommen und einnehmen, soll vor seine eigene Rechnung seyn. Mit Havarie und Pilotage soll es nach See, coutume und Usance gehalten werden; welches alles, wie obstehet, beyde Parte mit Renunciation aller rechtlichen Beneficien einander bey Verpfändung ihrer Haab und Güther, in specie des Schiffes und seiner Geräthschaft, fest und unverbrüchlich zu halten mit Handt und Mund angelobet; Alles getreulich und sonder Gesehrde. So geschehen ic.

Formular des Connossements,

Ik - - Schipper van't Schipp, genaemt - - - gereed leggende - - - om met den eersten goeden Wind, dien God verleenen sal, te seylen naer - - alwaer myne reghte outladinge syn sal, bekenne ontfangen te hebben onder den Overlop van myn Schipp van U - - al droog, wel geconditioneert, ende gemerckt mit dit voorstaende Merck. Het welcke ick belove te leveren (indien God my behouden reise verleent)

aen

aen - - of aen syn order, mits betalende voor Vraacht - - en de Haverie naer de Cottümie van der See. Om de voldoen dat voorz is, verbindē ick my ielven, al myn Goed, en myn voorz Schipp met syne toebehooren. In kennisse der werheit heb ick drie Cognossementen onderteickend van een inhoud; het een voldāen synde de andere van geener waerden. In etc.

Libera versio.

Ich N. Schiffer des Schiffes genannt N. welches zu N. seegelfertig, um mit dem ersten guten Winde, den Gott verleyhen wird, nach N., woselbst meine rechte Löschung seyn soll, lieget, bekenne in mein Schiff empfangen zu haben (mercium enumeratio) alles trucken, wohl gepackt und mit nebenstehenden Merckmahlen bezeichnet. Ich verspreche diese Güther, insoferne mir Gott eine wohlbehaltene Reise bescheeret, an Herrn N. oder dessen ordre gegen Erlegung - - Fracht und Haverie nach Seegebrauch zu überliefern. Zur Versicherung des vorstehenden verpflichte ich mich selbst, alle meine Haabe und Güther und mein vorbenanntes Schiff samt Zubehörungen. Zur Urkunde habe ich drey Connossementi eines Inhalts unterzeichnet, von welchen die andern, wenn eines erfüllet worden, von keinen Kräften seyn soll. So geschehen ic.

TITVLVS XVIII.

DE

CONTRACTV AESTIMATORIO.

§. 322.

Definitio et distinctiones.

Absolutis contractibus nominatis, ad innominatos pergo, cuius distinctionis veram notionem et vium hodiernum supra demonstravi. (§. 18.) Videamus species potiores. Primo loco contractus aestimatorius se sistit. Hic est contractus innominatus, *quo res alicui ad vendendum aestimato, ea lege datur, ut aut rem ipsam incorruptam aut aestimationem conuentam reddere debeat (a).* Hic contractus affinis est pluribus aliis contractibus, sed, re accuratius inspecta, valde diuersus. Differt enim 1) *ab emtione et venditione*: nam in emtione venditione dominium statim transfertur, nec facultas relinquatur emtori, rem loco pretii restituendi. Differt 2) *a mandato*, quia in mandato neque periculum in mandatarium transfertur, neque mandatarius id, quod occasione mandati acquirit, sibi habere potest; denique mercedem non admittit, cum tamen merces in contractu aestimatorio admittatur (b).

(b). 3) Item a *contractu locationis operae* distat in eo, quod in locatione periculum non transeat in locatorem, et hic nihil amplius quam mercedem, non vero id, quod aestimationem excedit, lucrari possit. Tandem differt 4) a *societate* (c), quia periculum commune non adest. Neutrum itaque horum negotiorum sufficere visum fuit, quare Romani hoc negotium ad classem innominatorum contractuum retulerunt, quia actione praescriptis verbis toties agendum esse censebant, quoties in concursu plurium negotiorum dubitabatur, quatenam actio teneat (d). Hodie res maxime mobiles, certis personis, (Frödeker) dare solemus, ut certa aestimatione res vendant, et vel aestimationem vel rem incorruptam restituant, vel erga certam mercedem vel honorarium. In emporiis id negotii in causis merciorum sumunt proxenetæ (die geschworenen Mäçler). Hodie huc omnino pertinet illud negotium mercatoribus frequentissimum: der Commissions-Handel. Non enim est mandatum, quia promittitur merces (i oder mehr pro Cent) et quia accipiens (der Commissionaire) id sibi vindicat, quod ex mercibus ultra aestimationem provenit (e); non est emptio, quia merx restitui potest quocunque tempore, et in eiusmodi mercibus (Commissions-Waaren) dominium et periculum non transfertur, proinde eiusmodi merces si motu concursu adhuc extent;

extent, recte vindicantur (*f*). Si res non amplius extent, committenti locus in quarta classi assignandus est. Ceterum caueas, ne omnia negotia, in quibus aestimato, quamuis venditionis gratia, res transferuntur, pro contractu aestimatorio accipias, et ne contractum aestimatorium, quamuis speciali nomine gaudenter, pro contractu nominato habeas, cum non nomen contractus sed formula actionis solennis characterem distinctiuum contractus nominati efficiat.

(*a*) L. 1. §. 1. D. de aestimat. (XIX. 3.)

(*b*) L. 2. D. de aestimat. act.

(*c*) L. 13. pr. D. de praescript. verb.

(*d*) L. 1. pr. D. de aestim. act. L. 1. pr. L. 2. 3. L. 17. pr. L. 24. vers. Quare tutius D. de praescr. verb.

(*e*) L. 13. pr. D. de

praescript. verb.

(*f*) Lex 5. §. 18. D. de tribut. act. (XIV. 4.)

non obstat, quia ibidem de vera venditione sermo est, non de contractu aestimatorio. arg. L. 2. §. 3. D. de eo quod certo loco L. 10. in fine D. de I. dot. L. 95. pr. §. 1. D. de solut. L. 47. §. 3. de Legatis 1.

§. 323.

De dantis habilitate.

Cum hic contractus, uti ex inferius dicendis apparebit, ad domini translatiuos pertineat; facile patet, dantem de re disponendi facultatem habere debere.

§. 324.

De accipientis habilitate.

Accipiens vel id negotii exercet, ut res sibi ad vendendum aestimato commissas vendat, et tunc in dubio pro contractu aestimatorio praesumptio est capienda; vel alio viuendi genere utitur, quo casu expressa declaratione opus est, de re aestimato et quidem venditionis gratia transferenda. Quicumque vero aliis se obligare potest, ille etiam rem, modo mercem prohibitam non constituat, aestimato accipere potest.

§. 325.

De essentialibus contractus.

Praeter consensum ad aestimationem, et quidem venditionis non taxationis gratia factam, praecise directum, ex natura contractus innominati datio rei requiritur, et ante traditionem, etiam hodie consilium mutare licet. Si tantummodo taxationis vel pretii explorandi (a) gratia res aestimato data sit, vel ita: quanti plurimi venire possit, tunc potius naturam mandati imitatur. Quodsi vero aestimatio reuera venditionis gratia inita sit, dans utiliter sibi dominium, absque tamen susceptione periculi, reseruat, donec sibi satisfactum, ad exemplum
ven-

venditoris. Hac cautela non obseruata, dominium statim transit, cum eo ipso fides de pretio habita sit, quod merces voluntate dantis in accipientem translatae sint, ea lege, vt *postea* aut rem, aut aestimationem praestet. Quid enim in effectu interest, an quis vere vendat, tradat et fidem de pretio habeat, an vero quis rem, quam dimittere intendit, alteri certa aestimatione concedat, ea lege, vt contentus esse velit, si ista aestimatio praestetur.

(a) L. 1. §. fin. D. de praeser. verb.

§. 326.

De effectibus.

Aestimatio venditionis gratia facta accipientem dominum secundum quid constituit, et libera disponendi facultate gaudet is, qui ex contractu aestimatorio rem quandam accepit. Fluit dominium ex natura huius contractus, (§. 325.) et ex susceptione periculi, quod accipiens in hoc contractu ferre debet (a), et hoc singulare non est; in vniuersum enim in alternatiua obligatione debitor periculum ferre debet (b), quod in hoc contractu nominatim dispositum. Distinctione quidem vitur VLPIANVS (c) quis rogauerit? et ei periculum imponit, qui rogauit; si neuter rogauerit, sed duntaxat consensimus, accipiens dolum et cul-

E e e

pam

pam tantummodo praestat; sed nisi Vlpianum contra Vlpianum, utroque loco edictum interpretantem, allegare velis, haec lex de commodato, adiecta aestimatione, taxationis gratia facta, intelligenda (*d*), quod etiam verbum: *rogare* inquit, Nam verbum *venditor* tantummodo ad distinctionem personae adiectum est, non ad significandum negotium; alias nova contradictio existeret, cum aestimatorius contractus et venditio toto coelo differat. Ex dictis ulterius patet, rem a tertio possessore repeti non posse, sed aestimatoria praescriptis verbis et quidem alternatue contra accipientem experiendum esse.

(*a*) L. 1. §. 1. D. de aestimatoria. cum L. 1. §. 1. D. de aestimatoria.

(*b*) L. 34. §. 6. D. de contrahend. emt. vendit. (XVIII. 1.) (*d*) L. 5. §. 2. et 3. D. commodati (XIII. 6.) Haec Lex itidem est Vlpiani, et quidem similiter ad Lib. XXVIII. ad Edictum.

(*c*) in L. 17. §. 1. D. de praescr. verb. collata Edictum.

§. 327.

De modis tollendi contractum aestimatorium.

Praeter modos communes tollendi contractus huc pertinet secundum Ius Romanum, I) poenitentia. Quamvis vero hodie etiam in contra-

contractibus innominatis amplius poenitere non liceat, attamen in facultate dantis, tempore non adiecto, positum est, quodcumque aut rem, aut pretium repetendi, quod quidem poenitentiam non efficit, sed ex ipsa conventionis natura fluit. II) Tollitur contractus aestimatorius vel per restitutionem rei incorruptae vel per solutionem aestimationis.

§. 328.

Monitum de instrumento.

Hic contractus raro in scripturam redigitur, cum vel binis verbis in communi vita ineatur; inter mercatores vero intuitu mercium commissarum (*der Commissions-Waaren*) literae mitti soleant, quibus tanta fides, uti instrumento gaurentigato, modo omnia capita libelli contineant, est habenda. Quae cum ita sint, inutile foret, instrumenti structuram demonstrare.



TITVLVS XIX.

DE

PERMVTATIONE.

§. 329.

Definitio et distinctiones.

Permutatio antiquissimus est contractus (a), et emtioní venditioni similis (b), in eo autem ab eadem diuersus, quod pretium vel eiusdem maxima pars (§. 273.) in pecunia numerata consistere debeat. Est itaque permutatio *contractus innominatus, quo res pro re, vel pro re et pecunia, ita tamen, ut illa praeualeat (c), dominiotenus transfertur.* Ratione habilitatis personarum non est, quod moneam, cum omnia eodem modo vti in emtione et venditione se habeant. Vbi alias alienatio rei immobilis interdicta, facilius admittitur permutatio, praeuia tamen causae cognitione praescripta, quae vel ideo necessaria, ne v. g. pupillus vel ecclesia rem minoris pretii accipiat (d).

(a) Iurgia veterum IC- L. I. §. I. D. de con-
torum de natura huius trah. Emt.
contractus recensentur in (b) LL. cir. Inde
§. 2. I. de emt. et vendit. Impp. in L. 2. C. de rer.
permut.

permut. (IV. 64.) per- c) c. 6. X. de rer. permut.
 mutationem vicem em- d) c. 1. 2. X. de rer.
 tionis obtinere, aiunt. permutat.

§. 330.

De forma essentiali.

Hic contractus, aliter vti emtio venditio, non ex solo consensu constat, sed initium obligationis a traditione incipit (a), hodie tamen etiam pactum de permutando est obligatorium. Quodsi vnus impleuerit, alter vero fidem datam implere recuset, electio datur, vtrum actione praescriptis verbis ad implendum agere, an vero rem datam conditione causa data causa non secuta repetere malit (b); contra tertium possessorem vero haec conditio ad rem repetendam denegatur (c). Res quae pro re datur, tanquam pretium consideratur, proinde dantis propria esse debet, nec sufficit, vti in emtione venditione, conditionem vsucapiendi transtulisse, sed nulla est permutatio, si res aliena data fuerit (d). Quodsi eueicta fuerit, actione praescriptis verbis id quod interest peti, aut res data conditione sine causa repeti potest (e). Omnia quae redhibitionem vel actionem quanti minoris fundant, etiam hic locum habent (f).

(a) L. 1. §. 2 D. de rer. permutat. L. 3. C. ib.

(b) L. 1. §. 4. D. de rer. permut. L. 4. 5. 7. C. ibid.

(c) L. 4. C. de rer. permut.

(d) L. 1. §. 1. coll. cum §. 3. D. de rer. permutat.

(e) L. 1. §. 2. D. L. 1. C. de rer. permut.

(f) L. 2. D. de rer. permut.

§. 331.

De effectibus,

Effectus dominii et euictionis eodem modo, vti in emtione et venditione, se habent. Actiones, quae ex hoc negotio resultant, sunt actio praescriptis verbis et condictio causa data causa non secuta, quae alternatiue competunt. Cessat ius protimiseos, sed non laudemium, cuius quantitas mediante taxatione eruenda est. Periculum rei in permutantem non ex tempore, perfecti consensus, sed ex tempore quo ego rem tradidi, transit, nisi alter in mora tradendi sit (a).

(a) L. 5. §. 1. D. de praescr. verb. vers.: Sed si scyphos,

§. 332.

De modis tollendi contractum.

Praeter modos communes, quibus tolluntur contractus, huc pertinet: a) poenitentia, quae

quae tamen hodie propter obligationem pactorum perfectam exulat; b) propter non secutum implementum, quod hodie omnino usu servatur, cum naturae obligationum satis conveniat, ut fidem frangenti, fides frangatur eidem; c) propter laesionem ultra dimidium, et d) per redhibitionem.



TITVLVS XX.

DE

CONTRACTV VITALITIO.

§. 333.

Definitio et distinctiones.

Contractus vitalitiuſ est contractus aleae, quo quis ſe ad alterum alimentandum, vel dato pretio vel gratis obſtringit. Ad contractus innominatos eſt referendus (a), quamuis in legibus romanis vix mentio eiſdem occurrat. De contractu vitalitio gratuito hic non laborandum, cum omnia ſecundum regulas donationum ſint componenda, quae fuſius alibi traditae ſunt. Alimenta vel in natura, vti vulgo loquimur, praestantur, et pro diuerſitate ca-

faum, variis insigniuntur nominibus: vitalitium, victalitium, victualitium, Leib-Gedinge, Leibes-Nahrung, Unterhalt, vel loco alimenterum certa pecuniae summa soluitur, et tunc vocantur Leib-Renten, vbi notandum vocabulum: Leib si in antiquis documentis occurrat, non corpus sed vitam significare; secundum genium linguae germanicae vero hodiernum, nisi intentio paciscentium aliud aperte suadeat, non nisi corpus significat. Praeter contractum onerosum vitalitium alimenta variis aliis modis constituuntur v. g. per legatum, item publica auctoritate, durch die Wittwen-Cassen, Leib-Renten-Gesellschaften, oder Tontinen, Neque de legato neque de his institutis publicis verba hic facienda sunt, cum iura legati extra tractationis metas posita sint, instituta ista vero specialibus legibus regantur,

(a) L. vlt. C. de rer. permutat.

§. 334.

De personarum habilitate et qualitate.

Quicumque aliis se obligare, ille et hunc contractum inire potest. Si alimenta ad vitae tempus ab aliquo suscipiantur, hic pro ratione aetatis summam determinare debet, proinde si in annis aetatis vel dolus vel error commissus sit, in circumstantia essentiali erratum est, ideoque

que aut laesio reparanda, aut contractus corruit. Quinam in istis societatibus alimentariis recipiantur, ex regalis, publica auctoritate probatis, est diiudicandum.

§. 335.

De sorte.

Redimuntur alimenta pro certa summa vel etiam re immobili, ea lege, ut siue brevius siue diutius viuat alimentarius, hoc damno vel lucro redemptoris cedat. Istud pretium determinandum est pro modo alimentorum et pro ratione aetatis. Sed terminus vitae non nisi verosimiliter accipi potest, quo ipso euenit, ut redemptor alimentorum mox damno afficiatur, mox lucrum capiat. Norma aetatis, quae in transactione super alimentis futuris, vel computanda Falcidia, scripta est, (Iurisprud. extraiud. §. 162.) absoluta non est, sed omnis res ad placitum paciscentium redit. Sed ponamus, redemptorem secum reputasse, quantum alimentorum v. g. ad 200 Imperiales ascendere, alimentarium vero, qui nunc 40 annorum est, probabili ratione 60 annorum aetatem attingere posse, tunc noua quaestio est, quanta fors solui debeat? Certe non tanta, ut inde annuatim 200 Imperiales proueniant, alias redemptor nullum periculum sustineret, et sortem lucraretur. Summa non aliter, quam per ar-

tificium algebrae determinari potest (*a*); Inde etiam est, quod modus legitimus vsurarum in hoc negotio plane non sit attendendus.

(*a*) vid Ungers Bey- VIIIte Abhandel p. 107. tråge zur Mathesi forensi, seq.

§. 336.

De alimentis.

Alimenta vel ita promittuntur, vt annua quantitas pecuniae soluatur, quae nulla ratione diminui vel augeri potest, et in moneta, quae tempore contractus fuit, solui debet; vel praestationes singulae in natura promittuntur, vbi summa cura opus est, ne in posterum lites super modo alimentorum exsurgant et vix sufficit, verba generaliter concipere: daß Caio alles und iedes was zu seinem standesmäßigen Unterhalt und Verpflegung an Essen, Trincken, Kleidung, Wohnung, Arztlohn, Medicin, wie auch zu einem Ehren-Pfennige gehöret, gereicht werden solle, sed praestat omnia specificè, quantum fieri potest, enumerare, v. g. daß Caio die Stube und Cammer in der zwayten Etage rechter Handt, mit denen jeso darauf befindlichen meublen eingeräumet, und drey Klafter Holz zur Feuerung gespalten in den Holzstall geliefert, ihm auch der Schlüssel dazu übergeben, und das benöthigte Licht gereicht werden soll.

Die

Die Beföstigung an Essen und Trincken Thée und Caffée soll derselbe auf eben die Art genießen, wie sie Titius und seine Familie hat, auch verspricht derselbe dem Caio bey vorfallenden Kranckheiten, keine andere Speise und Tranck zu reichen, als welche sich zu denen Umständen schickt, und vom Medico verordnet werden mögte, mithin auch den Medicum und Medicin zu bezahlen, jährlich 20. Rthlr. zu kleinen Ausgaben auch benöthigte Kleider zu geben; (oder jährlich Behuf der Kleidung und Linnen-Zeuges 15. Rthlr. zu geben) vor das Waschen und repariren des Linnen-Zeuges zu sorgen, nach seinem Tode die Beerdigung standesmässig zu verrichten, ihm auch, solange er lebet, weder grob noch schimpflich zu begegnen, auch davor zu sorgen, daß solches von denen seinigen eben so wenig geschehe. Sed ne hac quidem ratione iurgia quotidiana averruncari possunt, quamobrem consultius est, certam pecuniae summam alimentario praebere, et terminos solutionis semestres etc: et quidem praenumerando exprimere, ita vt alimentarius praeter hanc pecuniae summam nihil amplius exigere queat. Alimentis vero in folle promissis, vel regulae interpretandi alibi (Iurisprud: extraj: §. 188.) traditae applicandae, vel, vbi haec non sufficiunt, arbitrio prudentis Iudicis res est committenda. Alimentarius vt sibi hypotheca vel fideiussoribus prospiciat, euentissime consultum est, et quo
pro-

promissor eo fortius intra cancellos obligationis contineatur, pactum commissorium hac ratione est adiiciendum, ut, alimentis, licet in natura promissis et haecenus praestitis, certa summa annua exprimat, quae restituenda ab alimentario, contractu rescisso, alias a Iudice calculus alimentorum praestitorum, imputatis usuris, est ineundus.

§. 337.

De modis dissolventi.

Contractus vitalitius semper promissionem sub modo continet (a), proinde 1) resoluitur totum negotium, si modus impletus non sit, sed hoc aliquo cum temperamento est accipiendum, ut non statim querula vox alimentarii audiatur, sed obstinata contrauentio doceatur. Donatio sub modo quidem propter ingratitude reuocari potest; (§. 120.) verum haec causa ad reuocandum contractum alimentarium non sufficit, sed praevia coercitione iniuriarum, et spe reconciliationis plane perempta, ad arbitrium et officium Iudicis pertinet, promissorem in certam summam pecuniae, alimentis promissis congruam, condemnare, ut ita alimentarius seorsim habitet. 2) Dissoluitur negotium, de quo dicimus, morte alimentarii, ita tamen, ut si promissor omnia alimenta in genere suscepit, etiam ad sumtus fune-

ris

ris teneatur; 3) mutuo dissensu; 4) si promissor ad inopiam vergat, in tantum, ut alimentarius de alimentis satis securus non sit; 5) Si res ab alimentario data euincatur, nec alia aequipollens substituatur. Non vero reuocatur: a) si alimentarius postea matrimonium contrahat, vel b) liberos procreet, c) domicilium mutare coactus sit. cum omnia haec nequidem sufficiant ad conuentionem gratuitam reuocandam, et alimentarius haec praeuidere potuerit. Nec magis d) propter laesionem ultra dimidium contractus impugnari potest, quippe quae in negotiis aleae vel spei plane exulat, et vtrinque aliquid beneficii exhibetur, si iusta proportio desit; proinde distinctione opus non est, an laesio ab initio adfuerit an ex post contingat, cum alia laesio nunquam attendatur, nisi quae tempore contractus adfuit. In concursu creditorum, si species data sit, eaque adhuc extet, pro parte vindicari potest, quia modus ratione futuri temporis non impletus, et tunc translatio domini in irritum reuocatur (b). Alimenta autem percepta cum usuris ad massam restituere debet. Si vero species amplius non extet, vel summa pecuniae data sit, in quarta classi locus est assignandus.

(a) L. i. C. de donat. 55.)
quae sub modo (VIII. (b) ibid,

Formular eines contractus vitalitii.

Wir Endesbemeldete mittelst dieses urkunden und bekennen: demnach Herr N. bey seinem 60. jährigen Alter und Schwachheit seinen Sachen selber vorzustehen sich auser Stande befindet, mithin sich bey Herrn O. in die Kost und Verpflegung zu verdingen entschlossen, als ist desfalls nachfolgendes abgeredet worden.

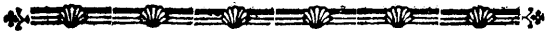
- 1) Es übergiebt Herr N. an Herrn O. sein bey der hiesigen Landschaft stehendes Capital von 2000. Rthlr. und liefert dabey die darüber sprechende obligation zu völliger disposition über Capital und Zinsen vom letzteren Verfallstage anzurechnen; Ferner
- 2) Alle seine mobilien und pretiosa, so er gegenwärtig hat, und worüber ein Verzeichnis angehänget ist, welche jedoch Herr N. sich zum freyen Gebrauch vorbehält, und Herr N. selbige nur nach des ersteren Tode zu gewarten hat, dahingegen Herr N. alles übrige von seinem gegenwärtigen und zukünftigen Vermögen sich zur freyen disposition vorbehält.
- 3) Dagegen verspricht Herr O. dem Herrn N. die Stube und Cammer in der zwayten Etage rechter Handt in wohnbahrem Stande einzuräumen, und darinn alle benöthigte Aufwartung

tung und Handreichung zu thun, ihn haben glimpflich zu begegnen, auf seine Kosten ferner zu erhalten, zwey Klaftern Holz zur Feuerung gespalten in den Holz Stall zu liefern, wozu ihm der Schlüssel übergeben werden soll; das benöthigte Licht zu reichen; die Beföstigung an Speise und Franck Coffée und Thée, an seinem Tische, so wie sie Herr O. vor sich selbst genieset, zu geben, bey vorkommenden Krankheiten keine andere Speise und Franck, als welche sich zu denen Umständen schicket, und vom Medico geordnet werden möchte, zu geben, mithin auch den Medicum und nöthige Medicin zu bezahlen, das sinnenene Zeug auf seine Kosten waschen zu lassen und vor die Ausbesserung zu sorgen; auch nach seinem Tode die Beerdigung zu bestreiten; dahingegen Herr N. vor kleine Ausgaben, und Kleidung selbst sorgt.

- 4) Sollte wieder Verhoffen Herr O. dem Herrn N. die versprochenen alimenta nicht reichen, oder ihm sonst auf unleidlich ungebührliche Art begegnen, so soll es dem Herrn N. frey stehen, seine alimentation auf andere Art zu besorgen, und soll sodann Herr O. demselben jährlich 200. Rthlr. sage Zwey-Hundert Reichsthaler in Edictmäßigem Gelde in zwey terminen vom Tage der Separation anzurechnen und zwar praenumerando auszahlen.

5) Zur

5) Zur Sicherheit alles versprochenen sehet Herr O. sein sämtliches Vermögen gegenwärtiges und zukünftiges, iura, nomina und actiones mit eingeschlossen, zur öffentlichen hypothec ein, insbesondere aber sein alhier auf der N. Strafe, zwischen N. und N. belegenes Haus und versprechen beyde diesen Contract, dasjenige ausgenommen, so im 4ten §. bedungen worden, aus keinerley Vorwande anzufechten. Urkundlich haben beyde Contrahenten diesen Contract eigenhändig unterschrieben, und wollen selbigen ad effectum hypothecae publicae der hochlöbl. Obrigkeit ad confirmandum überreichen. So geschehen etc.



TITVLVS XXI.

DE

CONTRACTV VITALITIO INTER PARENTES ET LIBEROS, Leibzuchts- CONTRACT DICTO.

§. 338.

De personis contrahentibus.

Solent hodie parentes aetate decrepiti, maxime in pagis, bona vni ex liberis certo pretio assignare, et diuisionem inter liberos facere,

cere, reseruat sibi alimentis, quae sub nomine der Leibzucht des alten Theils veniunt. Ineunt hunc contractum vel pater vel mater, prout bona vel patris vel matris propria sunt; Si vero bona meyerica, Landsidelica, vel simili nexu affecta sint, consensus domini directi requiritur, et si nexus iste hereditarius non sit, plane inter liberos de bonis meyericis temporalibus ultra tempus, in contractu determinatum, disponi non potest. In omnibus contractibus, qui super bonis rusticis ineuntur, Iudex ex officio statuere debet, ne agricultura et per consequens Republica et dominus detrimentum capiat. Ex hac ratione possessor bonorum rusticorum nimium grauari nequit, ne impar agriculturae reddatur. Hoc autem contingeret, si pater adhuc vegetae aetatis et agriculturae sufficiens, ex prauo otii amore bona assignare velit, proinde Iudex consensum denegare et patrem sui officii admonere debet. Eodem modo Iudex procedere debet, si eiusmodi assignatio in fraudem legis vergat, si nempe assignatio bonorum ideo intendatur, quo filius a munere militiae eximatur. Altera pars contrahens est filius, cui pater bona assignare intendit, plerumque adhuc in potestate existens; sed hoc, modo legitima aetatis sit, ex praxi communi non attenditur, alias, si intra minorem aetatem adhuc consistat, curator ad hunc actum constituendus. Vt reliqui liberi

legitimae aetatis in iudicio simul compareant, et consensum declarent, vtile quidem, sed non absolute necessarium est. Regulariter parentibus liberum est, vni ex liberis, cui velint, siue masculo siue foeminae bona assignare, modo aliud consuetudine introductum non sit.

§. 339.

b) *De assignatione et diuisione.*

Regulariter non solum immobilia, sed etiam instrumenta, pecora, frumentum, et fructus pendentes, interdum etiam suppellex aestimato assignantur. Hic obserues velim: *primum*: ne futuro possessori imponatur, vt fratribus et sororibus portionem ex pretio simul soluere debeat, cum hoc *regulariter* aliter fieri nequeat, quam per aeris alieni conflationem; iam vero nouus possessor quinque per centum soluere deberet, id quod redditus praediorum rusticorum vt plurimum excedit, proinde futurum est, quod paucis annis praeterlapsis mole aeris alieni ita obrueretur, vt impar onerum ferendorum et agriculturae fiat. Itaque necesse est, vt iudex terminos solutionis sic temperare studeat, quo nouus possessor, fratribus sororibus-ve satisfacere sine villae incommodo possit, nisi pater assignans praeter immobilia pecuniam paratam vel nomina exigibilia relinqua, ex quibus reliquis sine incommodo statim satisfacere

fieri possit; vel pretium iusto minus eam ob causam constitutum sit. *Secundo loco* obseruatum dignum est, quod tunc nequidem vsurae post mortem patris promitti queant, si reditus fundi et pretium conuentum hoc non perimitat, secus si hoc intuitu pretium diminutum sit. *Tertio loco* probe obserues velim, reliquos liberos eiusmodi assignationem impugnare non posse, quasi laesi sint in pretio, nisi laesionem in legitima demonstrant; viuente vero patre iisdem plane nullam actionem competere, sed ad summum protestatio, tanquam remedium iuris conseruatorium, si postea taciturnitatem ipsis obiectam fore metuant; alias ne hac quidem indigent, cum non valenti agere non currat praescriptio. Dictorum ratio ex hisce indubitatis principiis redditur: 1) Viuente patre non esse legitimam, et nullum liberis ad hereditatem parentis adspirandi ius competere; 2) Patrem inaequalitatem inter liberos statuere posse, modo saluam relinquat legitimam, immo tunc, inaequaliter diuidere debere, si reditus fundi aliam distributionem sine agriculturae incommodo non admittant. 3) Remedium ex L. 2. C. de rescind. emt. vendit. tantummodo contrahentibus competere. Hisce probe attentis, innumerae lites suffocari possunt, si Iudex statim ad libellum portectum actionem deneget, decreto hisce rationibus insertis: *Nachdemahlen denen Eltern eine*

Ungleichheit unter ihren Kindern einzuführen denen Rechten nach erlaubt ist, überdem Klägere bey dem Contract als Contrahentes nicht concurreret, mithin super laesione zu klagen keine rechtliche Befugnis haben, als hat die Klage, wie gebethen, keine Statt; iedoch bleibet denen Klägern unbenommen, falls sie sich damit fortzukommen getrauen, die Klage auf laesionem in legitima, nach der Zeit des Todes des Waters gerechnet, an- und auszuführen. *B. R. W.* Ultimo loco notes: Si bona sint laudemia, vel etiam ius mortuarium der Haupt- oder Gewandt. Fall locum habeat, statim post assignationem domino a nouo possessore vnum vel alterum praestari debere, cum pater sic pro mortuo habeatur, et iam nouus possessor bonis incumbat.

§. 340.

c) *De alimentis reseruatis.*

Cum inciuile sit, parentum hereditati inhierere, nisi de eorundem sustentatione sufficienter prospiciatur, et nequidem donatio omnium bonorum aliter subsistat: (§. 118,) euidens est, patrem, bonis suis abdicantem, alimenta sibi reseruare debere. Haec consistunt plerumque in der Wohnung bey dem neuen Wirth; (unterweilen aber bekommen sie eine besondere Wohnung, Feuerung und Licht) in einer gewissen Anzahl Früchte, in einem festgesetzten Theile von
Obst

Obst und Gartenfrüchten, in einem oder einigen Schweinen; in einem Stück Flachs, welches der neue Wirth ackern, düngen, säen und einfahren muß; in einer gewissen kleinen Summa Geldes, zu nöthigen Ausgaben; in Ausfütterung einer Kuh, et quae eius generis sunt alia. Iudicis est, et haec alimenta, si possessorem nimium onerent, ad iustam normam, pro fertilitate fundi, pro aeris alieni et onerum ratione restringere; et cum pecuniarium debitum rusticum ex regula magis oneret, quam debitum frumenti (Naturalien), Iudex non facile consensum impertiat, si possessor loco alimentorum ad certam pecuniae summam quorannis soluendam adstringi debeat. Domino villae in bonis Meyericis Ius dissentienti competit, si per alimentorum reservationem possessor ultra vires oneretur.

§. 341.

De modis dissolventi.

Cum hoc negotium mixtum sit ex assignatione vel diuisione parentis inter liberos et contractu vitalicio, distinctim considerari debet, quid iuris sit circa dissolutionem harum diuersarum conuentionum. Quoad *assignationem* et *conuentionem alimentariam* tenendum, si filius promissis non steterit, patrem assignationem factam in irritum reuocare posse, partim,

quia haec conuentio, aequae utriusque contractus vitalitius simplex, tacitum modum continet, (§. 337.) partim quia filio a patre beneficium exhibetur, quod bona, quae demum post mortem in liberos transeunt, viuis iam transferat et alimentis contentus sit, quae iure suo percipit. Proinde reuocatio eo facilius concedenda, cum filius duplici obligationi non obtemperet, promissioni nempe et debito naturali. Quod ad *diuisionis* reuocationem pertinet, distinguendum: vel reliqui liberi conuentioni adfuerunt, vel non; illo casu ius quaesitum ex pacto successorio habent, quod iis, sine iusta causa, contra ipsorum voluntatem adimi nequit; hoc casu respectu liberorum tantummodo unilateralis voluntatis declaratio adest, quae cum ius perfectum non constituat, libere reuocari potest. Speciatim conuentio alimentaria morte desinit, et alimenta praeteriti temporis, forsitan residua, item mobilia, et quae defunctus praeter bona assignata reliquit, ad massam hereditariam sunt trahenda et inter liberos non secundum proportionem in contractu stabilitam, sed aequa lance diuidenda. Superuentia liberorum quidem testamentum rumpitur, sed non pactum; per se tamen patet liberis postea natis, secundum portiones viriles ex quanto assignationis satisfaciendum esse.

Formular eines Leibzuchts; Contracts.

Kund und zu wissen sey hiemit jedermänniglich, daß vor dem hiesigen Kdnigl. und Churfürstl. Amte erschienen Christoph E. aus S. und gebührend angezeigt, waßmassen Er aus wolbedachtem Muth entschlossen, seinem Sohne Hans Christoph E. seine Güter als die Kdhterey und den viertel Ackerhof nebst aller dabey gehörigen Länderey, Wiesen und Gärtens, sowohl was dabey gekauft als versetzt (außer denjenigen Stücken, welche sich davon der Vater zur Leibzucht reserviret, davon hienach folget wie es damit zu halten) nebst Pferden, Wagen, Egen und Pflug und dem Kuhvieh, erblich zu cediren und abzutreten, cediret auch sothane seine Güter seinem Sohn Hans Christoph hiemit und Kraft dieses dergestalt, daß Er dieselbe um und vor Sechshundert Rthl. schreibe 600 Rthl. wahrer Kauff-Summa annehmen sollte und wolte, wovon Er dann zu seinem Antheil 150 Rthl. inne behält, und seinen dreyen annoch ohnverheyrahteten Schwestern jeder 150 Rthl. zum Brautschatz, dann 1 Kuh, 1 Kind und 1 feistest Schwein, oder anstatt dessen vor jede Kuh 6 Rthl., vor ein Kind 3 Rthl., und vor ein Schwein 3 Rthl., im Falle er das Vieh nicht anschaffen könnte, nicht minder jeder auf die Hochzeit 1 Mtr. Roggen 1 Hbten Weizen und 1 halb Faß Bier heraus geben solte. Dazu dann der Vater denenselben aus seinen vorbehaltenen Mitteln Kleider, Bette und Linnen Geräthe, dann jeder 1 Kleider-Schranck, 1 Stanne, 1 Wascheforb, 1 Handkorb, 1 Flachsbrecke, 1 Schwinde, 1 Spinnradt und 1 Haspel geben will. Ferner reserviret sich der Vater Zeit Lebens zur Leibzucht, in jedem Felde 2 Morgen Landt, a.ßic. Die Wiese auf den Bohnen-Winckel, den Kohl-Garten an dem Braucke, welchen sein Sohn und künftiger Possessor auf Erfordern ihm mit einer Hecke zu zumachen

chen

chen helfen muß, den vierten Theil alles vorfallenden Obsts, dazu die freye Wohnung Licht und Feuerung nebst einem Bette und nothdürftigen Meublen. Nächstdem behält der Vater vor sich 1 Kühe, 1 Rindt, 5 Schaafe, 2 Lämmer, 1 Hefling, 3 Gänse, 1 Wickenstock, 4 Hünner, und was er an Haus-Geräthe nöthig hat, solches behält er gleichfalls vor sich. Welche vorstehende Leibzucht-Länderey und Wiesen Possessor frey mit Handt- und Spann-Arbeit aus- und einbestellet, die onera aber der Leibzüchter davon abführet und die Einsaat und Gailung dazu selbst anschaffet. Wenn nun über kurz oder lang der Vater versterben sollte, so fällt von sothaner Leibzucht-Länderey weiter nichts als das Stück so auf dem Buch schießet, 1 Borling und der Kohl-Garte an dem Braucke, als welche bey das Guth gehören, frey wieder dabey, die übrigen Stücke aber weilen sie beygekauft und was sonst der Vater nachlässet, solches sollen die gesainten Erben gleich unter sich theilen. Solchemnach sollte dann sein Sohn sothane ihm tradirte Güther in wärcklichen Besiß nehmen alle davon kommende Onera richtig abführen und damit nach Eigenthums Art und Gewohnheit zu schalten und zu walten freye Macht haben; Allermassen er ihn dann damit in die vöilige Possession seiner im Besiß gehabtten Güther setzet. Getreulich und sonder Gefehrde.

Zu mehrer Uhrkunde und Festhaltung, bathen die Contrahenten darüber die Amts-Confirmation zu ertheilen, welchem Suchen dann deferiret und mittelst Unterdrückung des Amts-Sigilli und meiner des Amtmanns eigenhändigen Nahmens Unterschrift, jedoch eines jeden Dritten Rechten ohngefräncket, confirmiret ist. Geschehen U. den 29. Novemb. 1726.

(L. S.)

N. N.

p. t. Amtmann das.

E N D E.



