Appellatos in impetratione ſui Mandati ſupradicti male fundatos eſſe.

Ut igitur pars triumphans in prima, ſuccumbens autem in ſecunda Inſtantia, victoriam reportaret, ad Cameram Imperialem appellavit, Sententiamque ſupra adductam obtinuit. Cumque contra eandem Reſtitutio in integrum interponeretur, rejectoria d. 11. Februarii 1757. inſecuta ſequens:

In Cauſa Petri Antonii Salme & Conſortum contra quondam Waltherum Joſephum Salme, modo ejus Viduam, & Hæredem Appellationis deciſæ, nunc petitæ Reſtitutionis in integrum, hanc denegantes, pro Executione Sententiæ noſtræ Anno 1749. d. 31. Januarii latæ illi conformiter nunc facienda, tempus duorum Menſium præfigimus. Expenſas hujus Reſtitutionis Inſtantiæ ad invicem compenſando.

Cum enim crinomenon unice in Interpretatione Cauſæ conſiſteret, nova quæ judicatum evertere potuiſſent, per rerum naturam vix concipi poterant.

OBSERVATIO CCL.

Si pro Reſtitutione in integrum imploratur, eſſentiale eſt, ut ſtatim à Procuratore ad jurandum tam in principalis quam Advocati & propriam animam oblatio fiat, ſique imploratio extrajudicialiter exhibetur, Procurator puniendus.

CLariſſima eam in rem ſunt Decreta communia de 7. Julii 1669. & 1671. conſequenter iisdem contraveniens nil quam executioni judicatorum remoram objicere intendit, ſicut Domini cenſuerunt in Cauſa **von Twiſte** contra **von Meſchede**, nunc **von Hanrleden** contra **von Meſchede**.

Unde *Sententia publicata d. 21. Januarii 1757.*

In entſchiedener Sachen Weyland Leopold Friederich, und Johann Friederich, Gebrüdere von Twiſte, wider auch Weyland Wilhelm Rötgeren, jetzo Dietherich Adam von Meſchede, modò **Theodor und Frantz Anthon, Gebrüdere von Hanrleden, nunmehro erſterer allein** Appellationis, nunc Executionis: **Iſt die durch** Lt. **W. den** 2oten Decembris Anno 1755. extrajudicialiter **übergebene** Imploration pro Reſtitutione in integrum adverſus Sententiam eodem Anno latam ad Acta **zu** regiſtriren **verordnet;**

darauf

darauf gedachte Reſtitution, als dem Gemeinen Beſcheid vom 7ten Julii 1669. und 7ten Julii 1671. zuwider geſuchet, abgeſchlagen, und das durch Lt. Weißkirch den 17ten Maji 1756. gebettene Ruffen erkannt, mit der Erklärung, daß Commiſſio Executionis zuforderiſt die [34.] ſpecificirte Güther, und davon fallende Nutzungen, von Anno 1654. an zu rechnen, in Richtigkeit ſetzen, und von ſolchen Nutzungen Appellatum wegen ſeiner zu forderen habenden 3000. Rthlr. ſammt Reichs-üblichen Zinßen von Anno 1654. anzurechnen, zuerſt befriedigen, ſo dann ebenmäßig, was Intervenient Theodor von Hanxleden, wegen der ihm Twiſtiſcher Seiten entzogenen Nutzungen aus dem Meineringhauſiſchen Guth, von Anno 1650. bis ad Annum 1716. zu rechnen, pro ſua Quota ſive Media Medietatis zu forderen hat, in Richtigkeit bringen, und wann nach obbeſagten 3000. Rthlr. ſammt Zinßen, dieſe Anforderung ſo groß ſeyn wird, daß ſie den Werth der an Appellati Vorfahren Anno 1654. übertragenen Güther ausmachet, in dieſe ihn Theodor von Hanxleden executivè ſetzen, auch ſo die Summ ſeiner Anforderung ſich noch höher belauffen ſollte, ihn darzu ebenfalls, aus dem Ueberſchuß perceptorum, und was de Bonis verbracht worden, auch hieraus erhoben werden können, executivè verhelffen, die Quotam des Frantz Anthon aber noch zur Zeit ausſetzen ſolle.

Dann wird gegen Lt. W. wegen ſeines unſchicklichen Reſtitutions-Geſuch contra Sententiam Cameralem, da er weder in ſeine Seel den Reſtitutions-Eyd abzulegen ſich erbotten, noch eine, auf Advocatum Cauſæ gerichtete Vollmacht ad jurandum beygebracht, auch unſchicklicher Weiß die Imploration extrajudicialiter übergeben, die Straf zweyer Marck Silber in den Armen-Säckel Zeit zweyer Wochen ſub pœna realis Executionis zu erlegen, hiermit vorbehalten.

OBSERVATIO CCLI.

Pater in favorem Filii Nepotisve Textui Juris Feudalis II. Feud. 45. renunciare nequit.

Quæ *Opuſc. XIV. Tom. IV. de Obligatione Succeſſoris in Territorio Germaniæ ad debita Anteceſſoris ex honeſta neceſſitate non tantum Principatus ſed & perſonæ ſuæ Familiæque Principalis contracta ſolvenda*, ut & *Opuſc. XIV. Tom. III. de Obliga-*

tione Succeſſoris Fideicommiſſarii ad erogata pro Fideicommiſſi conſervatione ex eodem præſtanda, ſcripſi, hic ante omnia repetenda ſunt.

Ita vero porro in Cauſa Johann Wentzel von Laſchansky contra die Reichs-Ritterſchafft in Francken Orths an der Altmühl, *Mandati* de Exequendo Sentent. C. C. Ordo Equeſtris in Literis Informatorialibus loco Exceptionum ſub- & obreptionis exhibitis: daß der Herr Reviſions-Raths-Præſident von L. in favorem ſeines Herrn Sohns und Enckels, dem nach der Lehre des DE LUDEWIG *in Conſil. Hallenſ.* ohnehin in Teutſchland niemalen recipirt geweſenen Textui *Juris Feudalis II. Feud. 45.* ſolenniſſimè renunciiret habe; und nach dem ex Scriptis DE LUDOLFF, GAIL. MYNSING. KLOCKII & aliorum ohnehin bekandten Gerichts-Brauch dieſes Höchſtpreiſslichen Judicii ein Sohn repudiata Hæreditate Paterna Allodiali gar wohl in Feudis Stemmaticis dem Primo acquirenti ſucced:ren könne.

Rectius autem Referens: Es iſt dieſes (daß ein Sohn die Vätterliche Erbſchafft repudiiren, und gleichwohlen die Lehen- und Stamm-Güther behalten könne, ohne ſich denen Vätterlichen Creditoribus reſponſable zu machen, kein Lehr- ſondern Jrr- und ſolcher Satz, welcher bey dieſem Höchſten Reichs-Gericht mit beſtem Grund Rechtens ſchon zum öfftern, und beſonders noch jüngſthin in Cauſa Jngelheim contra Ceylsheim, Mandati de ſolvendo verworffen worden. Deme noch anfüge, daß alles ſalvo Jure Tertii in Bonis quæſito zu verſtehen, und Renunciatio in fraudem Creditorum facta dem Vatter und Sohn wohl- dieſen aber nicht præjudiciiren möge, dergleichen Renunciationes auch eine ſolche neue Chicane ſeyen, welche den Vatter, quia non remittitur peccatum niſi reſtituatur ablatum, in gehennam, den Sohn aber in Tauſend Proceſs und ins Verderben ſtürtzen.

Unde *Sententia publicata d. 11. Februarii 1757.*

Jn Sachen Johann Wentzel von Laſchansky, wider Ritter-Hauptmann und Räthe der Fränckiſchen Ritterſchafft Orths Altmühl, und Ludwig Auguſtin von Leonrod, Mandati de Exequendo Sententiam dudum in rem judicatam prolapſam C. C. Jſt Dr. Clarwaſſer ſein der Transſcription Mandati de Exequendo halber beſchehen Begehren noch zur Zeit abgeſchlagen, ſondern Dr. Beſſerer ohnerheblichen Einwendens ohngehindert, glaubliche Anzeige

zeige zu thun, daß dem ausgangen-verkündt- und reproducirten Kayſerlichen Mandat alles ſeines Inhalts gehorſamlich gelebet ſeye, Zeit Ein Monath pro Termino & Prorogatione von Amts wegen angeſetzet, mit dem Anhang, wo er deme alſo nicht nachkommen wird, daß ſeine Principalſchafft jetzt als dann, und dann als jetzt, in die berührtem Mandat einverleibte Pœn hiermit erkläret ſeyn ſollen, Beklagte in die bey dieſem Kayſerlichen Cammer-Gericht aufgeloffene Koſten dem Kläger nach Rechtlicher Ermäßigung zu bezahlen fällig ertheilend.

OBSERVATIO CCLII.

Quodſi ſuper calculo & computis tranſactum, imo res judicata ſuperaccesſit, ulterior reviſio ex capite erroris vel doli petita, ad ſeparatum remittenda eſt.

TRita quidem eſt Doctrina, quod Exceptio erroris aut non rite formati calculi in executivis etiam locum habeat. Non minus vero expediti Juris eſt, quodſi poſt multa variaque certamina res fuerit approbata, tunc ex altera parte, quæ jam convicta eſt, moratoriis ambagibus ſpes condemnationis non debeat excludi (*L. ult. Cod. de Compenſat.*), nec aures frivolis Exceptionibus ſint accommodandæ, ut interim Jus alterius & executio differatur (argum. *c. 2. de fide Inſtrument.*) & in executivis quamdiu judicato ſatisfactum non eſt, ulterior petitio juſta non cenſeatur; in ſpecie vero liquidum in actione retardari non debeat per Exceptionem altiorem indaginem requirentem.

Ulterior autem reviſio ad reſciſſionem tranſactionis & rei judicatæ præſertim in Judicio immiſſionis tendens, altiſſimæ indaginis eſt. Adeoque in ſeparato de errore vel dolo agendum, ſicut Domini agnovere, in Sachen Herrn Grafen von Limburg-Styrum contra von Weſterholt zu Lembeck, Appellationis, non devolutoria

Sententia publicata d. 11. Februarii 1757.

In angemaßter Appellations-Sachen Herrn Friederich Carl Grafen zu Limburg und Belen-Styrum, wird Erbinnen Weyland Frau von Weſterhold-Lembeck: Iſt erkannt, daß dieſe Sache durch vorgenommene Appellation an dieſes Kayſerlichen Cam-

mer-Gericht nicht erwachſen, ſondern an Richtern voriger Inſtanz zu remittiren und weiſen ſeyen; als wir hiermit remittiren, und weiſen, Herrn Appellanten in die Gerichts-Koſten derentwegen aufgeloffen, den Appellaten nach Rechtlicher Ermäßigung zu entrichten und zu bezahlen fällig ertheilend.

OBSERVATIO CCLIII.

Tranſactio pro conditione tranſigentium pro parte, vel pro uno vel altero intereſſente ſubſiſtere, intuitu alterius vero reſcindi poteſt.

POne Minores inter tranſigentes eſſe, quorum Jura Curatores parum curæ cordique habuere, vel majores, quorum nomine alii absque Mandato tranſactionem inierunt, vel quorum mandatarii limites mandati tranſigendo exceſſerunt; facile ad intelligendum eſt, quod Tranſactio pro parte ſubſiſtat, pro parte reſcindendenda ſit.

Exemplo eſſe poteſt Cauſa Cameralis Aſſumin contra Aſſumiſche Kinder. In cujus conformitate quoque

Die 11. Februarii 1757. Sententia publicata.

In entſchiedener Sachen derer Bluts-Verwandten von Stein, wider Joſeph Xaveri von Stein, quam videſis *in Parte VII.* meiner Neben-Stunden, Abhandlung: Ob das in Theilungs-Verträgen ꝛc.

OBSERVATIO CCLIV.

In dubio præſtat Proceſſus Appellationis ſine Inhibitione decernere, quam denegare.

§. 1.

PRiori modo præcavetur ne Appellatio injuſto Poſſeſſori palladium ſit, vel injuſtus ad Poſſeſſionem vel quaſi velut libertatis à Juribus v. gr. ſtolæ perveniat. Poſteriori beneficio ulterioris Inſtantiæ quis privatur, qui forſitan in progreſſu diſcuſſionis judicialis non deducta nec probata, velut exemtionem à Juribus Stolæ (cum quivis Parochianus ſuo Parocho Jura Stolæ ſolvere teneatur) melius deducere vel probare poſſet.

Hoc itaque ſi appareat, prior modus effectusque Appellationis devolutivus tutior; adeoque in dubio præferendus eſt.

Quam-

Quamobrem in Cauſa von Weſtphalen contra Bediente
der Pfarr-Kirche zu Beverford, d. 15. Januarii 1757. decret.
Auf Bericht und Gegen-Bericht ſeynd die gebettene Appel-
lations-Proceſs, jedoch nur quoad Citationem & Compulſoria-
les erkannt, und Fatalia auf Zwey Monath à dato erſtrecket.

§. 2.

Judici vero à quo facultas non competit Appellationi poſt
decretos & inſinuatos Proceſſus effectum devolutivum tantum-
modo tribuere, etſi privilegiatus ſit, ut ſuper puncto Devolu-
tionis ipſemet pronunciare poſſit, quali privilegio Duces Meck-
lenburgici teſte b. DE LUDOLFF (*Catalog. Privileg. de non ap-
pellando Num. VII. pag. 50. ſeqq.*) gaudent.

Ideo in Cauſa Burgermeiſter und Rath der Stadt Roſtock
contra den Oeconomum & Structuarium Nobieſatzky in Schwe-
rin Referens: Die Stadt Roſtock hat der Oeconomie zu Schwerin
(ſo ein Corpus pium iſt) ein Capital, ſo bey ihr zu ewigen Ta-
gen angelegt war, aufgekündiget; und als ſolche daſſelbe nicht an-
nehmen wollen, ſich zu deſſen, wie auch derer Zinßen, in ſo weit
ſie das alterum Tantum nicht überſchreiten, Gerichtlichen Depo-
ſition offeriret, welches aber auch von der Oeconomie refuſiret
worden. Nachdem nun gegen die Stadt beym Mecklenburgiſchen
Land-und Hof-Gericht im Februario 1752. eine Urtheil ergan-
gen, und darin unter andern der Stadt auferleget werden wollen;
daß ſie die, währenden Proceſſus currente Zinßen entrichten, auch
damit hinfüro unaufhörlich continuiren ſolle; hat dieſelbe, wie
anderer, alſo auch dieſes Puncts halber ad Cameram Imperialem
appelliret, und im Junio a. e. Proceſſus pure erhalten. Ohn-
geachtet nun dieſe im Auguſt inſinuiret worden; befiehlt das Ju-
dicium à quo nicht nur im December d. a. ſondern auch per Re-
ſcriptum de 17. Februarii a. c. ſub Lit. A A. daß quoad Gravam. I.
der Appellation nur den Effectus devolutivus verſtattet, und da-
hero die Stadt ſub pœna Executionis die currente Zinßen Einwen-
dens ohngeachtet, annoch innerhalb 3. Wochen zu bezahlen. Ex
ratione, weil die Cauſa privilegiata und über dieß Alimentaria
wäre, nachdem aber einem Richter nicht frey ſtehet, einer Appel-
lation nach inſinuirter Inhibition den Effectum devolutivum bey-
zulegen; etſi privilegiatus ſit, ut ſuper puncto Devolutionis ipſe-
met judicare poſſit, ſondern dieſes ein offenbares Attentatum iſt.

Hinc vigore *§. 59. Receſſ. Imper. Noviſſ.* & *Receſſ. Viſitat. Noviſſ. §. 49.* petito pro Mandato Attentatorio Revocatorio deferendum. Mandatumque decretum d. 14. Maji 1755.

OBSERVATIO CCLV.

Quando Creditor, cui facile eſt contra Debitorem experiri, eumque convenire, ſaltem per 10. vel 20. Annos tacet, tunc eidem ſatisfactum eſſe præſumitur.

QUodſi vi *Legis 3. Cod. de præſcript. 30. vel 40. Annor.* omnes Actiones perſonales ultra triginta Annorum ſpatium minime protendantur, ſed ſi qua res vel Jus aliquod poſtuletur, vel perſona qualicunque actione vel perſecutione pulſetur, nihilominus agenti præſcriptio triginta Annorum metuenda, & vigore *L. 45. ff. de adminiſtrat. & peric. Tutor.* is, qui tempore liberatus eſt, ſimilis eſt ei, qui ſatisfecit, habetque quod objiciat petitori, ſcilicet curſum temporis, prona conſequentia inde fluit illa, quæ in propoſita obſervatione continetur, præſumtio, Debitorem ab onere probandæ ſolutionis liberans. Quin vero duæ iſtæ Exceptiones præſumtæ ſcilicet ſolutionis & præſcriptionis ad eum effectum combinari poſſint, ut una aliam adjuvet, dubio caret, quamvis ANDREOLO (*in Controverſ. Forenſ. 7. num. 3.*) ridiculum viſum fuerit, ubi quis præſcriptione tutus, Solutionis conjecturas probare.

Ita in Cauſa Bernſtein Johann Friederich von Bernſtein contra von Beaumenill, Appellationis ille in Replicis: Geruhe nur der Hohe Herr Richter zu erwegen: 1.) Daß der Appellatin Frau Groß-Mutter ohne erweißlich nicht præſumirliche gewaltthätige Dejection aus denen Güthern gewichen. 2.) Pars adverſa keine Anmahnung, auſſer die ſo Anno 1670. nach Verlauff gantzer 36. Jahren geſchehen ſeyn ſoll, gethan, hierauf aber 3.) wiederum 35. Jahr acquieſciret, und 4.) alſo allererſt nach Verlauff gantzer 70. Jahren eine Klage, ſo man långſtens håtte anfahen können, erhoben. Wann dieſe vier Umſtånde in genaue Conſideration gezogen werden, ſo wird wohl niemand von einem Dubio, daß nicht långſtens die Tranſaction præſumirlich erfüllet, und dahero der Beweiß ratione adimpletionis neganti zu imponiren ſeye,

ſeye, mehr angefochten werden. Doch ſind ja auch die tempora præſcriptionis in Jure ordinata doppelt verſtrichen. Sententia igitur Gieſſenſis d. 13. Martii 1714. publicata, tenoris:

In Sachen der Frau von Beaumenill, Klägerin an einem, entgegen und wider den Herrn Major von Bernſtein, Beklagten am andern Theil, erkennen Königlich-Schwediſcher Gouverneur, und Regierung, im Hertzogthum Zweybrücken, auf eingeholten Rath fremder Rechts-Gelährten hiermit vor Recht, daß der Beklagte zwar von der, aus der Heyraths-Verſchreibung de Anno 1628. gemachten Forderung zu abſolviren; jedoch den in Anno 1633. aufgerichteten Vergleich, ſoviel daſſelbe geſchehen zu ſeyn, er binnen 6. Wochen der Gebühr nicht wird erweiſen können, annoch zu adimpliren ſchuldig, Klägerin auch aus ſolchem Vergleich nicht nur den Werth derjenigen Güther, ſo zu dem Hof Kneſchbach, entweder Zeit währender Ehe, ihrer Groß-Mutter, mit dem von Bernſtein, oder vorher erkauffet worden, cum intereſſe moræ, ſondern auch die Zwey Tauſend Gulden, ſo in Meyſſen verzinßet werden, als ein wiederfälliges Guth, ſo lang, als der Manns-Stamm von Weyland dem Hofmeiſter von Bernſtein vorhanden ſeyn wird, zu fordern, und reſpectivè zu genießen, berechtiget, was aber die ruckſtändige Zinßen von dieſem Capital anlanget, ihr etwa habendes Recht beſſer auszuführen ſchuldig ſeye, inmaßen ſolches alſo erkannt wird, mit Vergleichung der Gerichts-Koſten, von Rechtswegen,

ſequenti Camerali reformata,

Sententia publicata d. 19. Februarii 1757.

In Sachen Weyland Johann Friederich, jetzo Carl Caſimir von Bernſtein, wider auch Weyland von Beaumenill, modò deren Erben in Actis benannt, Appellationis nunc Citationis ad reaſſumendum: Iſt allem An- und Vorbringen nach zu Recht erkannt, daß durch Richtern voriger Inſtanß übel geurtheilet, wohl davon appelliret, dahero ſolche Urthel dahin zu reformiren ſeye, daß beklagter jetziger Appellant von der gegen ihn angeſtellten Klage zu abſolviren, und entledigen ſeye; als wir hiermit reformiren, abſolviren, und entledigen, die Gerichts-Koſten derentwegen aufgeloffen, aus bewegenden Urſachen gegen einander compenſirend und vergleichend.

OBSER-

OBSERVATIO CCLVI.

De Salario Tutorum non lucrifaciendi Cauſa conſtituendo.

§. I.

QUod hac in quæſtione boni Viri arbitrium ex æquo & bono nodum ſcindere debeat, omnes qui de Salario Tutorum deſtinata Opera ſcripſere, concedunt velut LUDER. MENCKEN *Diſſertat. de Salario Tutorum. XI. Collect. theſ. 18.* MOLLENBECK. *Diſſertat. de eadem Materia cap. 5. §. 8. ſeqq.* IMMLIN. *Argentor. Diſſertat. de Salario Tutor. Sect. I. theſ. 21.*

Finis tamen hujus honorarii non eſt lucrum quoddam & commodum Tutoris, neque etiam compenſatio ipſius laboris, qui gratuitus eſſe debet, ſed potius compenſatio detrimentorum, quæ patitur Tutor, qui propter Tutelæ officium ab alio vitæ & acquiſitionis genere impeditur, aut damna in re ſua familiari ſentire cogitur, ſunt verba LUDER. MENCKEN *Diſſertat. citat.* quæ mea facio.

Quapropter non tam Salarium, quam ſolatium Tutori & quidem modicum ſubminiſtrat JAC. GOTHOFRED. *de Salario cap. 5. §. 16.*

Non itaque indiſtincte hodie uſus fori, prout exiſtimavit SCHAUMBURG (*a*) Tutori pro operis, quas ut Tutor præſtat, honorarium concedit, ſed Salarium effiagitans non pauca demonſtrare debet. Quod nempe 1.) aliter ſe exhibere non poſſit, & pauper ſit 2.) multa gravia negotia ſint gerenda, & multi ſubeundi labores, aut Tutor cogatur ſua relinquere negotia (*b*).

Hinc cum de his in Cauſa Tridentina Sizzo contra Albertis & Conſort. ex Actis non conſtiterit requiſitis, quo pacto Tutoris Hæredes de nimis parco Salario conqueri potuerint, *Domini* penetrare non poterant. Tutor enim avunculus & proximus cognatus, non lucrifaciendi cauſa, ſed ex pietatis officio Tutelam amitinæ in ſe ſuſcepiſſe præſumitur, juxtà JACOB. GOTHOFRED. *Tractat. & loc. allegat.*

Nullam quoque de Summa Stipendii in Epiſcopatu Tridentino adeſſe Legem nec Conſuetudinem ingenue profitebantur rei, ſed alias pro augendo quanto proferebant cauſas, non vero

(*a*) *Jure Digeſt. lib. 27. tit. 4. §. 11.*
(*b*) MENOCH. *de Arbitrar. Judic. Quæſt. lib. 2. centur. 6. caſ. 512.*

vero probatas, nec Judici in ferendo de Summa Salarii Judicio manus ligantes.

§. 2.

Iidem Hæredes debitum pupillare apertiſſimum & liquidum, cum Salario ſuo incerto & nondum conſtituto compenſari poſſe ſibi perſuadebant. Lapſum vero contra Juris commiſerunt rudimenta, utpote quæ nullam liquidi cum illiquido & mutui explorati atque comperti cum ære alieno, de quo, quale & NB. quantum debeatur, adhuc ſub Judice Lis eſt, compenſationem admittunt (*L. final. §. 1. Cod. de Compenſat.*).

Neque compenſationem Salarii illiquidi concedit Mollenbeccius *citat. loc. cap. 6. §. 4.* Ex poſt vero conſtituta Summa, quantum à mutuo detrahi poteſt.

§. 3.

Ab hac Exceptione Compenſationis dependebat alia, quænam uſuræ ex mutuo pupillari deberentur? ſiquidem compenſatio ipſo jure fit, Hæredes vero pupilli omnes abſque detrimento & quidem ultra alterum tantum petebant. Hocce petitum quoque Praxi Camerali, LegibusqueViſitationis, & Deputatorum de Anno 1595. teſteque Lauterbachio (*c*) comprobatum, atque per Concluſum Senatus in Cauſa Leerod contra Manderſcheid Anno 1749. confirmatum eſt.

Firma igitur eſt Doctrina, quod uſuræ nondum ſolutæ Summam ſortis multoties excedere, & in plura altera tanta excreſcere queant; indeque dicto in caſu fœnus indiſtincte à Termino debiti contracti uſque ad ſolutionem adjudicatum; eoque magis adjudicandum fuit; quo certius Tutor de ſuo ex ære pupilli deſumto mutuo non tantum uſuras percipere potuit, ſed etiam mature à ſe exigere, & in rem pupilli erogare, imo alioquin uſuras uſurarum & centeſimas in pœnam ſibi ipſi injuſtæ tribuentis, luere tenetur, id quod erudite probatum dedit Luder. Mencken *Diſſertat. de Tutore ad uſuras uſurarum obligato per totum* (*d*).

§. 4.

Præterea autem quæſtio movebatur, an non fœnus quoque Salarii jam determinati adjudicandum eſſet. At vero

 uſuras

(*c*) *lib. 22. tit. 1. §. 26.*

(*d*) *Collect. Diſſertat. num. 21. pag. 687.* Cothmann. *volum. 5. reſponſ. 24.*

uſuras aut promiſſorias aut punitorias vel ex conventione, vel ex mora tantum agnoſcunt Jura ſcripta. Nullas in ſtipulationem deductas eſſe, Acta demonſtrabant. Mora prærequirit injuſtam dilationem, hæc autem interpellationem, aut hominis, aut diei, aut Legis. Mora enim nulla eſt, ubi nulla petitio (*L. 88. de Regul. Jur.*). Neutro autem ex capite iniquæ dilationis reatus apparebat.

Nec minimum ſiquidem denunciationis aut admonitionis à Tutore Salarii ſui cauſa factæ veſtigium ex Actis elucebat. Vafre potius Tutorem de Mercede ſiluiſſe, ut hoc quaſi clypeo Actionem ex mutuo Exceptione compenſationis mediante repellere poſſet, ſuſpicandum erat.

§. 5.

Inſuper occurrebat Exceptio præſcriptionis, accedente imprimis Statuto Tridentino *Cap. 90. de Action. infrà 20. Annos non intentandis*, quo nimirum ſancitum, ut omnes Actiones cujuscunque generis reales & perſonales utiles & directæ lapſu 20. Annorum perire, & actione interea non inſtituta ipſo jure ſolutio Creditoribus facta cenſeri, debitoresque abſolvi debeant, quove nullus præſcriptionem conceditur alius interrumpendi modus, quam Citatio. Non ignotæ ſunt, quæ Patroni præſcriptionis contra mutua, de negligentia Creditoris præſumta, odio litium immortalium & præſupponenda Debitoris bona fide, in medium proferre ſolent (*e*). Bonam fidem quoque Tutoris ex Jure retentionis & compenſationis competente deducere, magno conatu laborarunt rei.

Nota è contrario eſt *Diſſertat.* THOMASII *de perpetuitate Debitorum pecuniariorum*, in qua benignitatem Creditoris Debitorem non jugulantis, & variis ex prudentibus rationibus moram ei indulgentis, jacturam mutui non mereri, eumque retinendo chirographum Titulum ſemper tueri, bonamque fidem in Debitore improbo Obligationis nunquam non conſcio & tamen ſolutionem æris alieni vulnerata cum conſcientia remorante, plane exulare, ſummo cum Judicii acumine pro aris & focis propugnat.

Etiamſi vero neutra harum Sententiarum ulli obtrudenda ſit, id tamen certum, Creditori ut ex templo Debitorem cum ſacco

(*e*) PUFFENDORFF. *de Jur. Natur. & Gent. lib. 4. cap. 12. §. 5.*

ſacco adeat, fas non eſſe, ſed præſcriptioni initium quoddam civile ſtatuendum eſſe. Interpellationem ergo Debitoris à Creditore peractam ad inchoandam præſcriptionem deſiderant JCti (*f*). Quod enim præſcriptio locum non habeat in Actione adhuc oriunda, ſed tantum orta uno ore fatentur Doctores (*g*). Non autem naſcitur condictio ex mutuo, niſi poſt interpellationem Debitoris. Quinimo quod poſt interpellationem Debitoris præſcriptio interrumpatur, nemo unquam dubitavit (*h*). In dicto caſu interpellatio Anno 1722. facta, à quo Anno uſque ad Judicii primordium Anno 1738. nec tricennaria nec vicennaria currit præſcriptio.

§. 6.

Quapropter Laudum d. 12. Julii 1741. latum: debitum 1500. Rhen. ſufficienter probatum, & Exceptiones præſcriptionis, injuriarum, & pœnæ Teſtamentariæ rejiciendas, Salarium autem Tutoris ad Annuos 100. Rhenanos per Annos 8. & Menſes 6. diesque 20. promeritum determinandum, conditione tamen adjecta, ſi Fratres Sizzo laudo acquieſcant, ſi vero reclament, ad 80. Rhen. reducendum eſſe. Quod inſecuta Sententia d. 27. Martii 1743. publicata, in qua iſtud confirmatum, Salarium Tutelare ad 90. Rhen. reductum, & uſuras, ſortem nonniſi poſt Litem conteſtatam excedere poſſe, pronunciatum.

Tandem Appellatione ab hac Sententia ad Cameram Imperialem interpoſita ibi d. 13. Aprilis 1753. Sententia publicata ſequens:

In Cauſâ Fratrum Sizzo Appellantium contra Franciſcum de Albertis & Conſortem Appellatos: decernimus per proxime prioris Inſtantiæ Judices in Cauſa Principali quoad ſortem & honorarium benè judicatum, malè appellatum, proindè Sententiam à qua eatenus confirmandam; quoad Uſurus reſtantes verò Quincunces à tempore mutui contracti uſque ad ejus ſolutionem parti Appellatæ adjudicandas eſſe, prout hiſce confirmamus & adjudicamus, Appellantes in Expenſas coram hoc Imperialis Cameræ Judicio deſuper cauſatas, ſalvo noſtro Judiciali moderamine, condemnantes: porrò dictis Appellantibus ad docendum huic noſtræ Sententiæ per omnia paritum eſſe, tempus trium Menſium pro Termino & Prorogatione ex officio præfigimus, cum tali comminatione, niſi ita egerint, quod ipſi nunc prout ex tunc, & tunc prout ex nunc

(*f*) Vid. *Diſſertat.* HEIMBURGII *de Chirographo poſt 30. Annos adhuc valido theſ. 33. & 42.*

(*g*) VULTEJUS *volum. 1. Conſil. Marburg. 21. num. 59.*

(*h*) STRYCK. *de Actionibus & earum Præſcript. S. 3. M. 1.*

nunc in pœnam decem Marcarum Auri puri, pro una medietate Fiſco Cæſareo, alterâ verò Appellatis applicandam declarati eſſe, & ratione realis Executionis ad ulteriorem Partis adverſæ inſtantiam, fieri debeat, quod Juris.

OBSERVATIO CCLVII.

Quando Appellati adhæſione opus non habeant, & nihilominus reformatoriam impetrare poſſint?

IN Cauſa Obſervationis præcedentis, AppellatiSententiam uſuras ad alterum tantum reſtringentem nullo Appellationis remedio, nullo adhæſionis beneficio à viribus rei judicatæ ſuſpenderant.

Nec Fatalia nec Formalia obſervata, nec Juramentum præſtitum erat. Res itaque à parte Appellatorum conclamata & judicata puncto uſurarum videbatur.

Quod enim ab adhærente Appellationi non minus, quam ab Appellante & decendium obſervari, & Juramentum calumniæ præſtari debeat, haud pauci ſtatuunt Doctores (*a*): quorum tamen Sententiæ b. DE LUDOLF haud indiſtincte accedit (*b*).

Multum hanc circa rem intereſt, an totus Sententiæ à qua tenor & in omnibus Capitibus, an ſaltem in quibusdam ſpecialibus momentis appellatione ſit oppugnatus. Hoc altero caſu adhæſio omnino neceſſaria, & Appellatus æque ac Appellans ad Formalia adſtrictus eſt: cum Judex exacte quænam puncta Sententiæ impugnatæ, & quænam approbatæ ſint, ſcire debeat.

Priori autem caſu adhæſione opus non eſſe, appellatumque beneficio communi gaudere, atque Sententiæ iniquitatem ſua ex parte itidem oſtendere, non probata probare, non deducta deducere poſſe, Juris fert ratio.

Legem habemus claram, *L. final. princ. Cod. de Appellat.* verb. *Sancimus ſi Appellator ſemel in Judicium venerit, & Cauſas Appellationis ſuæ propoſuerit, habere licentiam, & adverſarium ejus, ſi quid Judicatis opponere maluerit, ſi præſto fuerit, hoc facere, & judiciale mereri præſidium. Sin autem abſens fuerit, nihilominus Judicem per ſuum vigorem ejus partes adimplere.*

Addatur *L. 10. Cod. quando provoc. non eſt neceſſe.* Plenarie

(*a*) RODING. *Pandect. Camer. lib. 1. tit. 26. §. 52.*
(*b*) *Syſtemat. Jur. Camer. Sect. I. §. 13. num. 21.*

rie & de induſtria pertractavit hujus Doctrinæ caput STRYCK (*c*) ita diſſerens: quodſi Appellatus non adhæſerit expreſſe & appellans ſuam proſequi inchoaverit Appellationem, Appellatus ſe non minus ejus Appellatione juvare poteſt, acſi ipſe appellaſſet, vel Appellationi expreſſe adhæſiſſet, *& Judex Appellationis licet Appellatus nihil horum petat, Sententiam priorem reformare & in favorem Appellati corrigere poteſt.*

Argumenta contraria ſolide refellit, atque conſentientes allegat, quibus addi poteſt BOEHMER (*d*). Conſonum eſt hiſce, quod FRANZIUS (*e*), aſſerit, *ſi Appellato tota Summa, nec Uſuræ ſunt adjudicatæ, & ex Actis de iis conſtat*, tunc non opus eſt adhæſione, ſed Judex id ſupplere poteſt.

Hinc cum in dicto caſu paratam Pecuniam Tutor, ſibi adeo ſancte concreditam in ſuam verteret utilitatem, ejusve Hæredes uſuras denegarent, ſeſe cum damno pupillæ locupletiores reddere intentui, Confirmatoria quidem Sententiæ à qua, exceptis tamen uſuris lata, utpote quæ à tempore mutui contracti uſque ad ſolutionem futuram Appellatis adjudicatæ. Idem principium de adhæſione Domini quoque Menſe Februarii 1757. amplexi fuere in Cauſa Bernſtein contra Beaumenil.

OBSERVATIO CCLVIII.

Reſtitutio in integrum contra factum Patris à Filio Hærede petita deneganda eſt.

PONE Patrem Exceptioni Fori Auſtrægalis renunciaſſe, velut tranſactione, vel facto e. gr. liti in Camera Imperiali ſeſe immittendo, uti contigit in Cauſa Frantz Carl, Grafen von Wallbott zu Baſſenheim contra die Vormundſchafft Herrn Frantz Caſimir und Rudolphi Mariæ, beyder minderjährigen Grafen von Wallbott zu Baſſenheim; Reſtitutionem à Filio Hærede Patris, contra omiſſam iſtam Exceptionem ex capite minorennitatis, ob deficientem læſionem, frivolè peti, res eſt aperta, eoque magis, ſi Exceptio iſta à Filio oppoſita in Judicio, ſicut in dicta Cauſa per Sententent. d. 31. Januarii 1738. jam rejecta, & petendo Reſtitutionem in integrum, tantum recocta eſſet.

(*c*) *Diſſertat. de Communione Appellationis cap. 3. num. 3. & ſeq.*
(*d*) *Jure Digeſt. lib. 49. tit. 1. §. 8.*
(*e*) *in Diſſertat. de Commod. & Incommod. adhæſ. cap. 4. §. 2.*

OBSERVATIO CCLIX.

In Cauſa Ferias Paſchales à Proteſtantibus una cum Catholicis celebrandas concernente Jurisdictio Supremorum Imperii Tribunalium fundata non eſt, niſi quoad facta violenta.

CAuſa hæc diſſidium inter Proteſtantes & Catholicos quoad introductionem Calendarii Gregoriani tangit, quod una cum tota re Calendaria ad Comitia *Receſſ. Imper. Noviſſ. §. 158.* remiſſum, totaque res Calendaria pro Politica, per principia Cæſarea, imprimis Decretum Commiſſionis LEOPOLDI de Anno 1664. declarata eſt.

Quoties vero facta violenta occurrunt, v. gr. Proceſſus ab Executione inchoatus in Judicium deducitur, cauſa abuſum Superioritatis Territorialis concernit, cujus intuitu Jurisdictio Supremorum Imperii Tribunalium ſemper fundata eſt.

Principia hæc in ſe continent Rationes decidendi Judicii Imperialis Aulici in Cauſa famigeratiſſima Hohenloica, cui lucem affundit BRUNNEMANNI *Diſſertatio de Jure XI.* dierum Calendario ſubtractorum, nec non Controverſia Calendaria præmiſſa STRYCKII *Uſ. Modern. Tit. de Feriis.* & BOEHMERI *Jus Eccleſiaſt. pag. 1090.*

Concluſum Judicii Imperialis ſequens notatu digniſſimum eſt.

Martis 5. Maji 1744.

Zu Hohenlohe ſämtliche Grafen Neuenſteiniſcher Linie contra die Grafen zu Hohenlohe-Waldenburgiſcher Linie, Implorantiſch-Gräflich-Hohenlohe-Waldenburgiſcher Gemeinſchafftlichen Conſiſtorii & Conſort. Augſpurgiſcher Confeſſion Anwalds von Fabrice ſub præſentat. 7. Aprilis nup. übergibt allerunterthänigſt-ferner äuſſerſt nothgedrungene Anzeig und Beſcheinigung nicht nur fortwährender- ſondern auch vorgekommener neuen Thätlichkeiten, mit Bitte, pro clementiſſimè ob ſummum in mora periculum maturando petito Mandato S. C. una cum extenſione ad nova facta, & aliis Remediis conducibilibus Appon. Num. 18. uſque 26. incluſivè in duplo.

Item ſub præſentat. eod. übergibt allerunterthänigſte Anzeige noviſſimi Attentati enormis, mit Bitte, pro clementiſſimè ob ſummum in mora periculum etiam ad illud in ſpecie extendendo

dendo petito Mandato S. C. & ordinatione Cæſarea. Appon. Num. 29. uſque 38. incluſivè in duplo.

Item ſub præſentat. 4. hujus übergibt allerunterthänigſt-nothgedrungene abermalige Anzeige und Beſcheinigung fortwährender und reſpectivè weiter vorgekommener neuen Thätlichkeiten, mit Bitte, pro clementiſſimè accelerandis petitis auxiliis Cæſareis cum extenſione ad novum factum. Appon. Num. 30. 31. 32. & 33. in duplo.

Contra Impetratiſcher Anwald von Middelburg ſub præſentat. 28. Aprilis nup. übergibt allerunterthänigſte Anzeig nicht völlig zu Stand gebrachter dieſſeitiger Paritions-Anzeig ad Reſcriptum Cæſareum d. 20. Martii nup. mit Bitte, pro clementiſſimè ex intus allegata cauſa ſuſpendenda brevi ſpatio cœpta relatione & hac parte inaudita nil in præjudicium ſtatuendo. Appon. Lit. A.

Item ſub præſentat. 30. Aprilis nup. übergibt allerunterthänigſte Paritions-Anzeige und höchſt-gemüßigte Supplication pro clementiſſimè 1.) contra Comites Fridericum & Ludovicum cœterosque Comites de Hohenlohe Lineæ Neolitanæ decernendo Mandato S. C. annexa Citatione ſolita de non contraveniendo Inſtrumento Pacis Weſtphalicæ aliisque Imperii Legibus & Pacificationibus, in ſpecie autem Pactis Domus Hohenloicæ Fundamentalibus Juramentoque in manus Comitis Philippi Erneſti, qua Senioris Domus & Lineæ Waldenburgicæ corporaliter præſtito, neque adverſus id turbando in Poſſeſſione vel quaſi privativa Juris Territorialis in Terris ſuis immediatis, nec Juris Condominii & Corregiminis in communi Civitate, ut & de abſtinendo ab omni incitatione, & perſuaſione Subditorum contra Dominos eorum Legitimos & Hæreditarios, neque impediendo in præſtatione Debitæ obedientiæ, nec in Partes ſuas trahendo, aut illis patrocinando, vel in Patrocinium ſuſcipiendo, multo minus attrahendo, excitando, implicando & commovendo Status & Principes vicinos & 2.) contra Subditos & Parochos Satrapianum Waldenburg, Pfädelbach, Kupfferzell, Adelsfurth, Steinbach, Meginhard & Syndringen, in ſpecie vero contra Superintendenten Knapp, Conſiſtorialem Meyer, Parochum Primarium Henrich, & Parochum Ylein, aliosque Parochos ut & Satrapam Hößner in Waldenburg, ferendo Mandato Pœnali S. C. de non contraveniendo Juramento homagiali Dominis Legitimis ſollenniter

niter præſtito, ſed præſtando tam divino quam humano Jure debitam illis obedientiam, neque commovendo aut impediendo alios, denique 3.) excitando Fiſcalem Imperialem contra Conſiſtorium Waldenburgicum, ſeu Superintendentem **Knapp**, & Conſiſtorialem **Meyer**, ob Cavillationes enormes in manifeſtum authoritatis Cæſareæ deſpectum doloſiſſimè attentatas, annexa Citatione ſolita. Appon. Num. 1. uſque 40. incluſivè & ult. Concluſ. in duplo.

Idem ſub præſentat. 4. hujus **übergibt allerunterthänigſt-höchſt-gemüßigte Anzeig immer weiters gehender Aufruhr,** Rebellion **und Widerſetzlichkeit, auch anderer Landes-verderblichen** Machinationen, **mit angelegentlichſter Bitte**, pro clementiſſimè ferendo auxilio Cæſareo, maturando ob indies augeſcens in mora periculum petitas Ordinationes, cum extenſione ad nova facta, nec non contra illum excitando Fiſcalem Imperialem Aulicum. Appon. Num. 41. uſque 52. incluſivè in duplo.

Idem ſub præſentat. eod. **übergibt allerunterthänigſt-anderweite höchſt-gemüßigte Anzeige fortwährender beharrlicher** Attentaten, **mit Bitte**, pro clementiſſimè maturandis petitis auxiliis augendoque & acerbandis Ordinationibus Cæſareis. Appon. Num. 53. uſque 56. incluſivè in duplo.

Idem **von Middelburg** ſub præſentat. eod. **übergibt allerunterthänigſte Anzeig und Erklärung zu Kayſerlicher allergnädigſter** Deferi**rung** in duplo.

Abſolvitur Relatio & Concluſum:

Nachdem die Grafen von Hohenlohe-Waldenburgiſcher Linie **ſich nunmehro von ſelbſten erkläret, daß ſie aus Lieb zum Frieden größere Unruhe zu verhüten, diejenige Unterthanen, welche die Herrſchafftliche Verordnung wegen der Oſter-Feyer nicht willig angenommen, und befolget haben, den dies-Jährigen Himmelfarths-Tag und Pfingſten mit denen Augſpurgiſchen** Confeſſions-**Verwandten zu feyern nicht verhindern wollen;**

Alſo wird dieſe Declaration **von Ihro Kayſerlichen Majeſtät dergeſtalt allergnädigſt angenommen, daß die verſchloſſene Kirchen nunmehro wieder eröffnet, die Kirchen-Schlüſſel** reſtituiret, **und der GOttes-Dienſt nicht darin geſtöret oder gehindert werde, dahingegen aber auch die Unterthanen Augſpurgiſcher** Confeſſion **an den Catholiſchen Himmelfarths-Tag und Pfingſt-**Ferien **ſich aller**

aller groben = auch Getöß und Lermen verurſachenden = oder ſonſt den Catholiſchen Gottes=Dienſt ſtörenden Arbeit enthalten ſollen.

2dò.) Cum notificatione hujus reſcribatur denen Grafen zu Hohenlohe = Waldenburgiſcher Linie.

Kayſerliche Majeſtät hätten obbemeldte von ihnen beſchehene allergehorſamſte Erklärung zwar ſub hodierno angenommen, verſeheten ſich aber auch gäntzlich zu derſelben, und wollten ihnen hiermit gemeſſen anbefohlen haben, die verſchloſſene Kirchen mit Zurückgebung derer Schlüſſel nunmehro wiederum zu eröffnen, und den GOttes = Dienſt derer Augſpurgiſchen Confeſſions - Verwandten weder di - noch indirectè darin zu hindern, oder hindern zu laſſen, auch zu dem Ende die entſetzte oder ſuſpendirte Pfarrer = Kirchen und Conſiſtorial - Bedienten förderſamſt, und wie ſich ohnehin zu ſchuldig = allerunterthänigſter Befolgung des Kayſerlichen Reſcripti den 20ten Martii unverzüglich gebühret hätte, ohne alle Reſtriction oder Condition wiederum zu reſtituiren, wo ſohin der Herrſchafft prævia facta Reſtitutione gegen jene, welchen eine unverantwortliche Renitentz oder Aufwiegelung zu Schulden gebracht, die gebührende Ahn = und Beſtraffung, jedoch obſervato Juris ordine, ihrer Selbſt = Erklärung gemäß, ſo mit nach vorläufiger rechtmäſſiger Unterſuchung und Tranſmiſſion derer Acten ad Impartiales vorzunehmen freyſtehet.

So viel aber den Pfarrer Ylein von Syndringen in ſpecie betrifft, nachdem ſich ſelber durch ſeine gegen die Herrſchafft bezeigte gantz beſondere Animoſität, und die in öffentlicher Kirch nach ſeiner Suſpenſion gehaltene ungebührliche = und zur Aufruhr gar leicht Anlaß geben könnende Anrede ſich obiger Reſtitution unwürdig gemacht;

So wollen Kayſerliche Majeſtät ihn hiervon zur Zeit ausgeſchloſſen, und dem Grafen von Landes = Herrſchafft und Obrigkeit wegen gleichwohl weiter, jedoch auch hierin ihrem obigen Anerbieten nach, legaliter & ſervato Juris ordine gegen ihn zu procediren vorbehalten haben, wo im übrigen Kayſerliche Majeſtät ohnehin vermög der Wahl=Capitulation keinen von beyden Gräflichen Theilen an ſeinem hergebrachten Reichs=Ständiſchen Gerechtſamen und Prærogativen etwas benehmen, und vorgreiffen zu laſſen, gemeynet ſind.

Und da hiernächſt an die Grafen von Hohenlohe = Neuenſteiniſcher Linie ſub hodierno die Kayſerliche Verordnung ergangen,

 daß

daß ſie in der gemeinſchafftlichen Stadt Oehringen fürohin zum Præjudiß derer Jurium Condominialium nichts Einſeitiges vorzunehmen;

Alſo hingegen hätten auch ſie ihres Orths das nemliche zu beobachten, und ſich überhaupt künfftiger guter Verſtändnüß Fried, Ruhe und Einigkeit zu befleißigen, und wie endlich dieſes alles unaufhaltlich vollzogen worden, Kayſerliche Majeſtät Termin. 2. Menſ. allergehorſamſt anzuzeigen.

3tiò.) Fiat Decretum an ſämtliche Pfarrer, Conſiſtorialen, Kirchen- und Schul-Bedienten der Grafſchafft Hohenlohe-Waldenburgiſcher Linie, in ſpecie aber an den Superintendenten Knapp, und Conſiſtorial-Rath Meyer des Inhalts:

Es hätten bey Ihro Kayſerliche Majeſtät die Grafen von Hohenlohe-Waldenburgiſcher Linie allergehorſamſt angezeiget, welchergeſtalten ſich einige ihrer ſubordinirten Pfarrer, Conſiſtorial-Kirchen und Schul-Bedienten nicht nur widerſpenſtig bezeiget, ſondern ſo gar andern, welche ſich bereits freywillig ſubmittiret haben, zu gleichmäßigem Ungehorſam zu verleiten geſucht, allermaßen der Superintendent Knapp und Conſiſtorial-Rath Meyer ſich ſtrafbar angemaßt hätten, die an ſich gantz klare Kayſerliche Verordnung vom 10ten Martii nup. verkehrter Weiß auszulegen, und das Publicum dadurch irre zu machen, auch jene, die ſich ſubmittiret haben, von ihrem bezeigten Gehorſam ab- und die übrige zu mehrerer Halßſtarrigkeit zu bringen.

Es wird demnach ihm Knappen und Meyer dieſes ſträfliche Unternehmen nicht nur alles Ernſtes verwieſen, ſondern auch ſo wohl ihnen, als ſämtlichen Pfarrern, Conſiſtorial-Kirchen- und Schul-Bedienten gemeſſenſt anbefohlen, ſich hinfüro alles ſchuldigen Gehorſams gegen ihre vorgeſetzte Landes-Herrſchafft zu befleißigen, und, wie es ohnehin ihre obhabende Pflicht und Geiſtliches Amt allerwegen erfordert, durchgehends zu bezeugen, auch im widrigen unverhofften Fall zu ſchärffern Kayſerlichen Verordnungen und anderweiten ohnanſtändlichen Einſehen nicht Anlaß zu geben.

4tò.) Fiat etiam Decretum an den Pfarrer Fiſcher zu Oehringen, hujus tenoris:

Es wäre Ihro Kayſerliche Majeſtät zu ungnädigſtem Mißfallen allergehorſamſt referiret worden, wie daß ſich der Pfarrer Fiſcher

ſcher zu Oehringen höchſt-ſtrafbar und ärgerlich unterfangen, auf offener Cantzel gegen diejenige, welche ſich der Herrſchafft ſubmittiret, recht erſtaunliche Schmäh-Worte und Execrationes auszuſtoſſen, ſie als Abtrünnige publice zu verdammen, und ſo gar ihre Feld-Früchte und Weinberge auf ewig zu verfluchen, folglich ſolche recht gefliſſentlich und vorſetzlich wider ihre Herrſchafft aufzuhetzen, und von ihrer bereits bezeugten Submiſſion und Gehorſam abzubringen, welches, gleichwie es ohnehin denen Conſtitutionibus Imperii, und andern im Reich ergangenen Kayſerlichen Verordnungen und Edictis Schnur-gerad entgegen, ihm Fiſcher hiermit in Allerhöchſten Kayſerlichen Ungnaden verwieſen werde, mit dem ernſthafften Befehl, ſich in Zukunfft dergleichen ſträflichen Unfugs und Ungebuhr ſo gewiß zu enthalten, als im widrigen Fall obigen Reichs-Geſätzen und Kayſerlichen Verordnungen gemäß gegen ihn auf Fiſcaliſche oder andere Weiß unfehlbar verfahren werden ſolle.

5tò.) Fiant Patentes an die Unterthanen der Grafſchafft Hohenlohe-Waldenburgiſcher Linie, in ſpecie an die widerſpenſtige beyde Gemeinden zu Eſchenthal und Oelſpach folgenden Inhalts:

Kayſerliche Majeſtät hätten höchſt-mißfälligſt vernehmen müſſen, welcher geſtalt ſie mit Hindanſetzung alles gegen ihre Landes-Herrſchafft tragenden ſchuldigen Reſpects und Gehorſams ſo gar Thätlichkeiten wider die abgeordnete Herrſchafftliche Militz und Bediente ausgeübet, auch allbereits heimliche verbottene Zuſammenkünffte zu dem Ende angeſtellt haben ſollten, um der Herrſchafft ſo wohl die Frohn-Dienſte, als Gaben und Steuern fürohin entziehen zu wollen. Gleichwie ſich aber keines weges gebühret, daß Erb-gehuldigte Unterthanen ihrer angebohrnen rechtmäſſigen Herrſchafft ſolcher geſtalten begegnen, und gleichſam Trutz bieten ſollen; So wollen Ihro Kayſerliche Majeſtät obangeregtes ſträfliches Bezeugen zuforderſt gedachten beyden Gemeinden Eſchenthal und Geilſpach, und allen denen, ſo hieran Theil genommen haben, in Ungnaden hiermit verwieſen haben.

Und da Sie hiernächſt aus Allerhöchſter Reichs-Vätterlicher Vorſorge, um nur in der Grafſchafft Hohenlohe Fried und Ruhe zu erhalten; unter heutigen dato die Vorſehung gethan, auch die Landes-Herrſchafft ſich ſelbſt billig-mäßig dahin erkläret hätte,

 daß

daß diejenige, welche die Herrſchafftliche Verordnungen wegen der Oſter-Feyer nicht williglich angenommen, und befolget haben, den dies-Jährigen Himmelfarths-Tag und Pfingſten mit denen Augſpurgiſchen Confeſſions - Verwandten zu feyern nicht verhindert werden ſollen;

Alſo hingegen befehleten Kayſerliche Majeſtät nicht nur obigen beyden Gemeinden, ſondern auch ſammentlichen Unterthanen der Grafſchafft Hohenlohe-Waldenburgiſcher Linie hiermit ein-für allemal gemeſſenſt und ernſtlich, von allen fernern Thätlichkeiten abzuſtehen, der Herrſchafft weder die behörige Præſtanda, noch ſonſt den ſchuldigen Gehorſam zu weigern, ſich von niemand dagegen aufhetzen zu laſſen, ſondern, wie es treu-und erbgehuldigten Unterthanen, vermög ihres abgeſchwornen Eydes ohnehin zuſtehet, ſich allerdings zu verhalten, damit nicht widrigen unverhofften Falls Kayſerlicher Majeſtät gegen diejenige, welche dem zugegen handeln würden, mit Geld- und nach Befinden unausbleiblicher Leibes-Straf nach aller Schärffe zu verfahren bemüſſiget würden.

6tò.) Includantur obige Decreta & Patentes in Originali & Copia dem an die Grafen zu Hohenlohe-Waldenburgiſcher Linie Membro ſecundo Concluſi erkannten Kayſerlichen Reſcript ad inſinuandum, affigendum, publicandum & reſpectivè ad notitiam.

7timò.) Eaque omnia notificentur denen Grafen zu Hohenlohe-Neuenſteiniſcher Linie per Reſcriptum, mit dem Anhang, daß ſich Kayſerlicher Majeſtät gäntzlich zu ihnen verſehehen, ſie würden auch ihres Orths in der Gemeinſchafftlichen Stadt Oehringen zu Abbruch und Schmälerung der Jurium Condominialium nichts Einſeitiges zu Schulden kommen laſſen, auch überhaupt, was zu ſchädlicher Zwietracht Mißverſtändnüß und Unruh in der Grafſchafft Hohenlohe einiger maßen Anlaß geben könte, ſorgfältig zu vermeyden, vielmehr zu Wiederherſtellung vorigen Fried und Ruhe-Standes ihre Möglichkeit beytragen, und, wie es befolget worden, Kayſerlicher Majeſtät in Termin. 2. Menſ. allergehorſamſt zu berichten.

8vò.) Ponantur interim die von Implorantiſchem Anwald in Exhib. d. præſentat. 27. Aprilis nup. beygebrachte Mandata Procuratoria ad Acta.

9nò.) De cætero ponantur etiam ſämtliche hinc inde übergebene Exhibita ad Acta.

OBSER-

OBSERVATIO CCLX.

Jus Principis in Ruſticos refractarios à Summis Imperii Tribunalibus intactum relinquendum eſt, niſi quatenus metuendum, ne in ejus exercitio juſtos limites egrediatur.

ARgumentum de Jure Imperantium in Ruſticos refractarios, plena manu perſecuti ſunt b. DE WALDSCHMIDT *in peculiari Diſſertatione*, necnon WEBER *in Diſſertat. Ruſticus ſeditioſus inſcripta.*

Quando vero ille de Ruſticis erga Imperantes ſuos refractariis agere ſe velle profeſſus, hoc ipſo indigitare voluit juxtà *§. III.* ſe non de quibuslibet agreſtium deliquiis & levioribus peccatis, ob quæ quotidie fere in Judiciis Cenſoriis, **den Rüge-Gerichten** conveniuntur, & à Magiſtratibus ordinariis, iisdem præſtitutis, mulctantur, ſed de gravioribus, ad ſeditionem vergentibus ipſorum delictis, & motibus violentis adverſus eos, penes quos τὸ κύϱιον in qualibet Republica, excitatis, qualibus libertas, aliaque ſpecioſa nomina utplurimum prætexuntur, acturum eſſe, ſtatim patet cauſas motuum violentorum cognitione indigere, ſiquidem motibus iſtis non ſemper nomina ſpecioſa prætexuntur, ſed revera læſiones, velut Attentata pendente Lite cum Subditis in Supremis Imperii Tribunalibus commiſſa ſubeſſe poſſunt.

Quamvis itaque præſumtio pro Magiſtratibus ſtet, ſive in publicæ, ſive in judiciariæ, aut exequendæ poteſtatis exercitio verſentur, prout pluribus deduxit STRYCKIUS *Diſſertat. de Præſumt. pro Magiſtratu*, juſtæ tamen limitationes quas ſimul addidit, obſervandæ ſunt, eoque magis, quia tam inviolabilis Jurisdictio Cæſarea eſt, quam Jurisdictio Territorialis, præſertim in homines proprios vi cujus adverſus refractarios, uti b. DE WALDSCHMIDT *§. XV.* ait, quod ultimum in Jurisdictione, facere detrectantes, mulctas puta pecuniarias, carcerem, & manum militarem adhibere, inferioribus etiam Magiſtratibus competit.

Inde in Cauſa **Solms-Hohen-Solmſiſche Unterthanen** contra **den Herrn Grafen daſelbſt**, ad Supplicam pro Mandato arctiori Attentator. Revocator. Caſſator. & Inhibitor. S. C. cum Citatione nec non Salvo Conductu in optima forma ut & pro Man-

dato pœnali de abducendo Militem, & deſiſtendo ab omnibus violentiis, nec amplius moleſtando, ſed deciſionem Cauſæ quiete exſpectando, & refundendo omne damnum, uti & Manutenendo an Heſſen-Darmſtadt S. C. d. 9. Martii 1757. decretum:

Judicialiter, und iſt ſalvo Jure cujuscunque die Proviſional-Verordnung, daß pendente Lite der Landes-Herrſchafft durch ihre eigene Förſter und Beyſchlagung ihrer Wald-Art die Ober-Aufſicht über ihrer Unterthanen Waldungen zu exerciren, ohnverwehret ſeyn, jedoch aber dieſelbe bis zu Austrag der Sachen weder einige Ergötzlichkeit dagegen, noch weniger den zehenten Pfenning von dem auſſer Land verkauffenden Holtz abforderen, noch auch die andictirte Geld- und andere Straffen eintreiben, ſondern ſo gleich nach Inſinuation dieſer Verordnung die eingelegte Mannſchafft bey Straf Zehen Marck Löthigen Goldes wieder abziehen, und die Unterthanen den anhero genommenen Recurs keines weegs entgelten laſſen ſolle, mit der Verwarnung, daß bey deſſen Entſtehung wegen der gebettenen Manutenentz-Commiſſion ferner ergehen ſolle, was Recht iſt.

Et ad exhibitionem einer eilfertigen Gegen-Vorſtellung der wahren Geſchichte, nebſt angefügter Paritions-Erklärung, d. 12. Martii An. ejusd. decret.

Iſt invermeldten Umſtänden nach die geſchehene Paritions-Erklärung dergeſtalten, daß Herr Beklagter nach Gerichtlich eingelegten Cautions-Schein von klagenden Unterthanen, was maſſen ſie ſo wohl die nicht in Lite befangene Forſt-Bußen, als auch etwaig ungebührlich veranlaßte Executions-Köſten nach dieſes Kayſerlichen Cammer-Gerichts Erkänntnuß baar abführen wollten, die Mannſchafft ſo fort abziehen, und die Inhafftirte loslaſſen, auch wie ſolches befolget, in Zeit drey Tagen anzeigen, dahingegen die Unterthanen demſelben in allen in Lite nicht befangenen Puncten den ſchuldigen Gehorſam leiſten, und ſich aller Empörung und Widerſetzlichkeit enthalten, auch die ausgetrettene ſich wiederum zu ihren Hauß-Stätten begeben ſollen, angenommen, worauf allenfalls Herrn Beklagtem, wofern gemeldte Unterthanen einige Exceſſe gegen die gewöhnliche Execution ſich ſollten haben zu Schulden kommen laſſen, gegen dieſelbe durch den ordentlichen Weeg Rechtens zu verfahren, ihnen genugſame Defenſion zu geſtatten, und auf allen Fall Acta ſatis inſtructa ad Impartiales zu verſchicken, frey bleibet.

Porro

Porro d. 15. Martii ejusd. An. decret.

Iſt die eingelegte Caution vor hinlänglich angenommen, darauf dem Herrn Beklagten, daß denen vorhin ertheilten Decretis die ſchuldige Parition geleiſtet ſeye, annoch Zeit drey Tagen angeſetzet, mit der Verwarnung, daß widrigen falls die gebettene Manutenentz-Commiſſion erkannt ſeyn, und ohne weiteres Anruffen aus der Cantzley verabfolget werden ſolle.

OBSERVATIO CCLXI.

In exigendis Literis Informatorialibus quoad Cauſas Subditorum diſtingui debent Cauſæ Citationis à Cauſis Mandatorum, & Subditi Territoriales, ab iis qui tantum quoad Jurisdictionem Criminalem tales ſunt.

Dicuntur hi Hohe Obrigkeits-Unterthanen, in oppoſitione ad eos qui dicuntur Landes-Unterthanen. Quemadmodum illi proprie Subditi non ſunt; de his vero Leges Imperii Literas Informatoriales exigentes intelligendæ ſunt, eædemque de Cauſis Mandatorum expreſſe diſponunt, nec tamen abſolute Literas iſtas exigunt ſed tantum requirunt, *uti Conc. II. 25. §. 3.* daß Mandata den Unterthanen wider ihre Obrigkeit, da die Narrata nicht veriſimiliter beſcheinet, NB. nicht leichtlich erkennet, ſondern zuvor ſolches an dieſelbe um nothwendigen Bericht gelanget werde; idcirco Domini, in Cauſa Schweickard contra Hohenzollern, ad Supplicam pro Citatione ad videndum deduci nullitates prætenſi Proceſſus inquiſitorii & vindicari Injurias reales atrociſſimas, petique earundem ſatisfactionem & reparationem damni ac intereſſe, una cum Compulſorialibus ad edendum Acta & Salvo Conductu in optima forma, nec non pro admiſſione ad Juramentum Paupertatis: ob zwar in Cauſa Subditi wider ſeinen Landes-Herrn regulariter Schreiben um Bericht voranzugehen pflege, ſo wäre doch allhier zu betrachten, daß Kläger kein Landes-Unterthan ſeye, ſondern nur unter der Fürſtlich-Hohenzolleriſchen Criminal-Jurisdiction ſtehe, und ſich nicht ohne ziemliche Wahrſcheinlichkeit beſchwehre, daß in dem wider ihn verhängten Inquiſitions Proceſs nuiliter verfahren ſeye.

Indeme nun gedachter Kläger ohne Abſchwörung einer Urphede ſeinem Vorgeben nach, der Hafft wieder entlaſſen worden,

und

und er wenigſtens ſo viel beſcheiniget, daß er verſchiedentlich um Ausführung ſeiner Unſchuld und Wieder-Erlangung ſeines ehrlichen Nahmens ſuppliciret, damit aber kein Gehör gefunden, ſo wäre kein weiterer Anſtand, die gebettene Citation una cum Compulſorialibus ad edendum Acta Originalia & Salvo Conductu zum Rechten, ſofort zu erkennen, indem die gantze Sache gleichwohlen auf die einzubringende Exceptiones, und wie ſich ipſa Acta befinden werden, ankommen wird, annebens die Sache ſuſpect vorkommet, da man ohne Beſtraffung eines ſo großen imputirten Delicti alle dimittiret hat, decretumque d. 6. Martii 1755.

Iſt die gebettene Citatio ad videndum deduci &c. una cum Compulſorialibus ad edendum Acta Originalia & Salvo Conductu zum Rechten erkannt, und Supplicantens Principal ad Juramentum & Jura Pauperum zugelaſſen.

Non obſtante igitur Reſponſo Facultatis Juridicæ Tubingenſis tenoris:

Letztlichen, und da auch noch von Uns verlanget worden, noch etwa, was weiter nützliches, in Abſicht auf den bey Hochpreislichen Reichs-Cammer angeſponnenen Proceſs an Handen zu geben; So mögen wir nicht verhalten, daß nach der offenbaren, und ohnwiderſprechlichen Diſpoſition der Reichs-Geſätze die Höchſtpreisliche Reichs-Cammer wider einen Reichs-Fürſten en Faveur eines ſeiner Unterthanen Proceſſe ohne Schreiben um Bericht vorher zu erkennen, regulariter ſonſten nicht ermächtiget,

Receſſ. Imper. Noviſſ. de Anno 1654. §. 105. Capitulat. Noviſſ. Artic. XV. §. 4. Stryck. *de Periculo petentis cap. 11. num. 15.* Rhetius *de Literis Informatoriis.*

idque non minus in Cauſis Nullitatis ac in aliis omnibus, monente Ludolff *in Obſervat. Forenſ. 34. pag. 98.*

und alſo auch man dies Orths, bis jenes geſchehen, in den Proceſs ſich ſo gleich einzulaſſen, nicht ſchuldig ſeye;

Ja, da die neueſte, und vorhergehende Capitulationes vid. *Capitulat. Noviſſ. Artic. XV. §. 5. Capitulat. CAROLI VII. Artic. XV. §. 5.*

ausdrücklich diſponiren, daß auch nahmentlich nicht einmal Decreta absque ejusmodi Literis Informatoriis wider die Landes-Fürſten und Obrigkeiten ertheilet werden, ſondern vielmehr dieſelbe im Contraventions-Fall als null und nichtig erkläret, caſſiret,

ret, und aufgehoben werden ſoll; ſo ſcheinet auch, ehe und dann jenes geſchehen, daß das auf der Klage erſichtliche Decret ſo wenig, als die Citatio erkennt, und ausgefertiget werden ſollen; Allermaßen die Hoͤchſte Reichs-Gerichte ſchuldig, und verbunden, auch ihrer Seits daruͤber zu wachen, daß der denen Fuͤrſten und Staͤnden gebuͤhrend-ſchuldige Reſpect nicht verkleinert, und zumalen ihren Unterthanen nicht Anlaß gegeben werde, ſolchen zu vilipendiren: Præſertim cum Principes & Status Imperii imaginem ipſius Imperatoris in ſuis Territoriis gerant;

Knichen. *de Sublim. Territor. Jur. cap. 1. num. 182.* Gail. *lib. 1. de Pac. Publ. cap. 6. num. 10.* Klock. *in Relat. Camer. 111. num. 127. Acta Lindav. Ann. 1641. 1643. pag. 126.* Besold. *in Theſaur. Pract. verb.* Reichs-Stand, *pag. 658. in fin. §. Status ſunt.*

So lang alſo nicht um Bericht geſchrieben wird; ſo lang bleibt die daraus entſpringende Exceptio Dilatoria Beſtens fundiret; und, woferne allenfalls darauf nicht wollte reflectiret, oder gar in Contumaciam procediret werden; ſo wuͤrde ſich bey nahe die Sache zu einem Gravamine communi, und daraus entſpringenden Recurs qualificiren.

Sententia publicata d. 18. Martii 1757.

Seynd in dieſer nicht einmal einen Subditum Territorialem concernirenden Citations-Sach, ſalvo puncto non-Devolutionis, ulteriores Compulſoriales ad edendum Acta Originalia, mit dem Anhang erkannt, daß hiernaͤchſt nach Befund der Umſtaͤnden ſothane Acta dem Procuratori wieder zugeſtellet werden ſollen, anbey Lt. Brack zur Reproduction obgedachter Compulſorialien Zeit Sechs Wochen pro Termino & Prorogatione von Amts wegen und ſub ſolito præjudicio angeſetzet.

OBSERVATIO CCLXII.

Ordinatio Proviſionalis extrajudicialiter decreta extrajudicialiter quoque mutari poteſt, ſi mutatio ad eundem finem tendit, vel ad eundem eo melius obtinendum, nec in præjudicium impetrantis prioris vergit.

CEſſat hoc in caſu ratio Obſervationis ſuperioris CLXXXIX. Atque ſic Domini cenſuerunt in Cauſa Hofmann contra Delſance, ad Supplicam pro tollenda ordinatione d. 23. Decembris 1756. decreta & decernenda intus petita:

Es wäre zwar an dem, daß wann etwas per decretum extrajudiciale erkannt worden, ſolches per ſubſequens decretum nicht wohl extrajudicialiter aufgehoben werden könne, ſondern daſſelbe per Sententiam judicialiter zu geſchehen pflege, dieſes verſtehe ſich aber ohne Zweiffel auf Haupt-Erkänntnüße, und wäre ein anderes, wann bey erkannten Proceſſen eine Proviſional-Verordnung, wie hier, beygefügt werde. Allermaßen nun die dermalige Abänderung zu Erreichung des nemlichen Endzwecks, ſo bey Ertheilung der erſteren Proviſional-Verordnung obgewaltet, abziele; inde d. 15. Martii 1757. decret.

Iſt die unterm 23ten Decembris jüngſthin erkannte Verordnung dahin, daß die Weine quæſt. zwar nicht ſubhaſtiret, jedoch aber durch ohnpartheyiſche vereydete Wein-Verſtändige taxiret, und das Pretium taxatum vom Magiſtrat zu Cöllen Supplicantens Principalen bekandt gemacht, ſo dann von ihme eine auf daſſelbe eingerichtete, und von dem Magiſtrat zu Franckfurth Gerichtlich zu confirmirende Special-Caution bey erwehntem Magiſtrat zu Cöllen eingeleget, darauf von letzterem die quæſt. Weine an gedachte Appellaten verabfolget werden ſollen, erkläret, und ermeldtem Appellaten, dieſe weitere Verordnung, factâ reproductione Proceſſuum Appellationis in primo Termino judicialiter zu produciren, aufgegeben.

OBSERVATIO CCLXIII.

In aliis quoque quam Pauperum Cauſis rationes ſubeſſe poſſunt, ob quas Acta Sigillo Judicis à quo non clauſa admittantur.

ID notes velim, ne Obſervationem ſuperiorem CLIV. ad Cauſas Pauperum reſtringas.

Ita in Sachen verwittibter von Ledebur, modò von Verdegans contra von Voß zu Bockel, Appellationis, ad Supplicam pro concedenda venia judicialiter producendi Acta priora aperta una cum ordinatione intus petita, tenoris:

Es ſind zwaren in auſſen bemerckter Sachen die in zweyen Volu-

Voluminibus ſub Num. 1. & 2. gegenwärtige Acta priora aperta an den von Ledeburiſchen Mandatarium Doctorem Pötter nacher Münſter dem Jüngeren Reichs-Abſchied zuwider, auch mit Abgang der Sentenß vom 22ten Februarii 1735. necnon Rationum decidendi per Poſtam überſchicket worden, welcher auch ſelbige an unterzeichneten Anwald übermachet, weilen er aber ſelbige in ſothaner Form zu produciren billiges Bedencken getragen, und daruber correſpondiret, jedannoch aber zu beförchten ſtehet, daß, wann man ſelbige anwiederum an die Königlich-Preußiſche Regierung zu Lingen, um zu verſchließen, und in formâ probante auszufertigen, remittiren ſollte, alsdann die Extradition derſelbe gar nicht mehr zu hoffen ſeyn werde, wo beſonders zu conſideriren iſt, daß die Urthel vom 22ten Februarii 1735. unà cum Rationibus decidendi denen ſo vielfältig von dieſem Höchſten Gericht ergangenen Urthelen, und der andictirten Fiſcaliſchen Strafe zuwider nicht ausgefolget werden, und dato abgehen, mithin, weilen die von dieſem Höchſten Gericht ausgegangene vielfältige Befelchen à Judicio à quo in keine Conſideration gezogen werden, es um ſo bedencklicher ſeyn will, die Reexhibition in Judicio à quo nochmals zu wagen;

Als hat Euer Hochfürſtliche Durchlaucht unterzeichneter Anwald ſothanen Umſtand anzeigen, und die in zweyen Voluminibus ſub Num. 1. & 2. beſtehende Acta priora aperta in Unterthänigkeit præſentiren, und zugleich ganß gehorſamſt bitten wollen, ihme die Judicial-Production derer offenen Acten gnädigſt zu erlauben, dieſem vorgängig aber zu verordnen, daß auch die noch abgehende Urthel vom 22ten Februarii 1735. una cum Rationibus decidendi à Judicio à quo annoch nachgeſendet werden möchte.

Hierüber ꝛc.

d. 21. Martii 1757. decret. Iſt bewandten Umſtänden nach die gebettene *Production* verſtattet, übrigens mag *Supplicant pro ulterioribus Compulſorialibus judicialiter* behörig anruffen.

OBSERVATIO CCLXIV.

Quoties in Cauſa ad Summa Imperii Tribunalia delata, quoad domeſticum Circuli de Jure partium quæſito Lis non agitatur, toties eadem ad Circulum remittenda eſt.

 Quam-

QUamprimum de Jure partium quæſito lis oritur, cauſam politiæ in Cauſam Juridicam deflectere, nec obſtante *Capitulat. Noviſſ. §. 4. Artic. 12.* Jurisdictionem Supremorum Imperii Tribunalium fundatam eſſe, pluribus *Opuſc. XII. Tom. IV. Opuſc. m.* deduxi.

Ubi itaque de Jure partium quæſito nulla quæſtio; Jurisdictionem Supremorum Imperii Tribunalium quoad Domeſticum Circuli fundatam non eſſe, collectu facile eſt.

Inde Domini in Cauſa Crichingiſche Unterthanen *contra* Herrn Grafen zu Crichingen: Unter denen in Supplica angebrachten Sechs erſten Puncten ſchiene der dritte ohne Grund, oder doch an dieſes Höchſte Gericht nicht gehörig zu ſeyn. Dann obſchon viele Jahre her mittelſt Einverſtändnüß mit dem Creyß ſtatt der Natural-Mannſchafft ein leidentlich Geld-Quantum beygetragen, ſo folge doch daraus keines weges, daß von den Creyß- und Landes-Herrn keine Aenderung getroffen, und die Mannſchafft in natura geſtellet werden könne; wenigſtens gehöre dieſes ad interna Circuli, worüber juxtà Capitulationes Cæſareas die Höchſte Reichs-Gerichte keine Jurisdiction hätten.

Quamobrem d. 14. Martii 1757. decret. Auf Bericht und Gegen-Bericht iſt das gebettene Mandatum de non contraveniendo Tranſactioni, nec gravando contra antiquam obſervantiam, jedoch C. C. erkannt, ſo viel aber das dritte Gravamen die Natural-Stellung der Creyß-Mannſchafft betrifft, die Unterthanen von hier ab- und an den Creyß verwieſen. Dann verſiehet man ſich zu dem beklagten Herrn Grafen, daß derſelbe Supplicantens Principalen mit all zu hohen Geld-Strafen und Sportuln, auch ungewöhnlichen Frohnen zu verſchonen, von ſelbſt geneigt ſeyn werde.

OBSERVATIO CCLXV.

Propoſitis à reo Exceptionibus Fori Declinatoriis, Interventio ſtatim locum habet, proceditur que ſicut illis prolatis.

INterventionem locum habere, quoties Intervenientis intereſt, etſi non principaliter, modo ſummarie de Intereſſe ſuo & vel ex conſequenti docere poſſit, eademque deciſionis ratio ſit, ex ipſa ejus notione patet: ſiquidem *actus eſt, quo quis ſe alienæ liti proprii commodi cauſa immiſcet.*

Unde

Unde in ipſo Executionis actu procedit, ita ut ſi in continenti liquida, Executio per eam impediatur, ſi vero altioris indaginis ſit, non quidem ſuſpendatur, cautio tamen arbitrio Judicis ab actore præſtanda ſit, niſi interveniens tamdiu dolosè tacuerit. Quemadmodum autem in fine, ita & in medio immo & principio Interventio locum habet. Unde recte infertur, à tertio ſtatim oppoſitis à reo Exceptionibus Fori Declinatoriis incompetentiam Fori urgeri poſſe, ſi quod forte primi Fori, vel aliud Jus quæſitum violari, firmiter ſibi perſuaſum habeat.

Sicut autem acceſſorie Interveniens ad ea, quæ hactenus in Judicio Acta ſunt, adſtrictus eſt, atque iſtiusmodi Interventio cum Proceſſu principali conjunctim tractanda; ita quoque ſi propoſitis à reo Declinatoriis tertius intervenit, uti iis prolatis procedendum eſt.

Hinc cum in Cauſa Teutſch-Orden in ſpecie Herrn Chur-fürſt zu Cölln qua Hoch- und Teutſchmeiſter contra Heſſen-Darmſtadt, und Dero zu Einnehmung der Erb-Landes-Huldigung deputirte Commiſſarios, à Landgravio Darmſtadino Exceptiones ſub- & obreptionis & nondum fundatæ Jurisdictionis Judicii Imperialis Aulici quoad Citationem à Fiſcali Cæſareo impetratam exhibitæ, juncta petitione pro decernenda caſſatione dictæ Citationis Fiſcalis, ac remittendo Cauſam ad Sereniſſimum Committentem ceu Judicem primæ Inſtantiæ: in eadem vero à Rege Sueciæ qua Landgravio Haſſo-Caſſellano proponeretur Interventions-Schrifft, juncto petito pro manutenendis Juribus Domui Haſſiacæ competentibus, ac repellendo Fiſcali à limine Supremi hujus Judicii, concluſum Menſe Junio 1744. 1.) Detur adhuc petitus Terminus 2. Menſ. ad replicandum ſub pœna præcluſi. 2.) Communicetur etiam die Fürſtlich-Heſſen-Caſſeliſche Interventions-Schrifft parti Impetranti, um ſich auch hierüber ſub Termin. 2. Menſ. vernehmen zu laſſen.

OBSERVATIO CCLXVI.

Mandata S. C. contra Subditos diverſorum Territoriorum, in una eademque Cauſa reos, locum habent.

FUndatam eſſe in mediatos Supremorum Imperii Tribunalium Jurisdictionem ob continentiam cauſæ, velut imme-

diatorum & mediatorum, facile cuivis erit perſpectum, modo perpendat, ob eandem mediatos ad inſtar immediatorum conſiderandos eſſe: ex qua ratione Supremorum Imper. Tribunal. Jurisdictio fundata eſt in Subditos refractarios v. gr. collectas vel operas denegantes Dominis, mediis cogendi domeſticis, præſertim manu armata deſtitutis. Qua propter in Cauſa **von Wallbrunn** contra **ſeine Unterthanen zu Gauersheim**, Mandatum S. C. tanquam contra Subditos refractarios decretum, formul. Concluſ. Fiat **gegen die widerſpenſtige Unterthanen zu Gauersheim**, petitum Mandatum reſtitutorium, caſſatorium, inhibitorium, atque de non amplius turbando in Poſſeſſione vel quaſi Jurisdictionis aliorumque Jurium competentium, ut & de non via facti ſed Juris procedendo S. C. ſub pœna 5. Marcarum Auri annexa Citatione ſolita & Termin. 2. Menſ.

At enim vero ſi Subditi diverſorum Territoriorum in una eademque cauſa rei ſupponantur, continentia cauſæ ſubeſt, iidemque ad inſtar immediatorum conſiderandi ſunt. Utique igitur contra illos Mandata S. C. locum habent. Ita in Cauſa **Schönborn Heuſenſtammiſche Vormundſchafft** contra **Märckermeiſter Schöffen und gemeine Märcker der Biberer Marck**, puncto violentæ turbationis Mandatum S. C. decretum **gegen die beklagte Märckermeiſter, Schöffen, und gemeine Märcker der Biberer Marck**, tanquam Subditos diverſorum Territoriorum in una vero eademque Cauſa reos formul. Concluſ. d. 9. Novembris 1742. Fiat **gegen die beklagte Märckermeiſter, Schöffen, und gemeine Märcker der Biberer Marck**, petitum Mandatum de non turbando in Poſſeſſione vel quaſi **des Ober-Märcker-Rechts** quæſt. eique annexorum Jurium, nec amplius gravando aut offendendo S. C. ſub pœna 20. Marcar. Aur. annex. Citat. ſolit. & Termin. 2. Menſ. ſimiliterque in Cauſa **Schuler Heinrich David Emanuel, Gräflich-Leiningen-Weſterburgiſcher Rath und Cantzley-**Director, contra **Johann Wilhelm Bruder, Thereſia Peickerin, Johann Wilhelm Schloſſer, und Anna Dorothea Amelungin**, puncto Debiti Concluſ. de 18. Martii 1743. Fiat contra Partem impetratam Mandatum de ſolvendo S. C. ſub pœna 5. Marcarum Auri annex. Citat. ſolit. & Termin. 2. Menſ. Iſti enim correi debendi Subditi diverſorum Territoriorum erant.

Præſen-

Præſentem Obſervationem haud parum illuſtrat *Obſervatio* LUDOLFFIANA *XXV. de Jurisdictione Cameræ in prima Inſtantia propter correos diverſi Fori*, necnon *Obſervatio* GAILII *lib. 1. obſervat. XXXII.* coll. THYLLII *Annotat. ad eand.*

OBSERVATIO CCLXVII.

De Probatione in Proceſſu Mandati C. C.

VUlgo docent in Proceſſu Mandati C. C. impetrato comparente illud quoad Partes tranſire in vim ſimplicis Citationis, quoad Judicem non, in cujus arbitrio ſit, an ſecundum formam Mandati paritoriam, an juxtà formam Citationis definitivam Sententiam dare velit. Prius aſſertum ratione probationis juxtà Sententiam eorum non ſubſiſtit, qui ſtatuunt argum. *§. 81. Receſſ. Imper. Noviſſ.* Actorem iisdem Privilegiis ratione probationis in Mandatis C. C. ſicut in Mandatis S. C. uti, adeo ut illa in tantum à Proceſſu Mandati S. C. participent, quod principaliter reo incumbat amplior probatio.

Accuratius vero Referens in Cauſa Brandenburg-Onolsbach contra Nürnberg Menſ. Februarii 1736. in Voto ſuo ſequentem in modum diſtinguit.

Es hat die Rechts-Lehre, daß in Cauſis Mandatorum C. C. der Beweiß desjenigen, worauf das Mandat gegründet, auf den Beklagten devolviret werde, nicht genugſamen Beſtand. Dann, daß in ſolchen Proceſſen der Beklagte allezeit, wann es nicht die Natur der Sache ſelbſt, wie auch in Cauſis Citationum offt zu geſchehen pfleget, alſo mit ſich bringet, excipiendo Actor werden ſolle, kan Referens in keinem Lege genugſam gegründet finden. Die Worte des Jüngern Reichs-Abſchiedes *§. 81.* daß der Beklagte in primo Termino eine Summariſche Ausführung ſeines Rechtens überreichen ſollte, ſind dahin nicht zu verſtehen, ſondern gleichwie ſelbige ſich ausdrücklich auf den *§. 80. Receſſ. Imper. de Anno 1594* beziehen, worinnen dieſerwegen mehr nicht verordnet, als daß der Beklagte, warum er dem Mandat zu pariren nicht ſchuldig, im erſten Termino vorbringen ſolle, welches auch in dieſem *§. 81.* Jüngern Reichs-Abſchieds weiter unten Wörtlich wiederholet wird, mithin in ſolchen §pho. weiter nichts diſponiret worden, als daß, an ſtatt der ehedem von denen Beklagten

gebrauchten Cauſal-Articuln die Form einer Summariſchen Ausführung künfftig beobachtet werden ſolle, alſo bleibet auch dem ohngeachtet denenjenigen, gegen welche Mandatum C. C. erkannt worden, frey, ob ſie in ihrer erſten Antwort auf das Mandat nur Litem negativè conteſtiren; und daraus, daß ſie demſelben zu pariren nicht ſchuldig, behaupten, oder aber beſondere Exceptiones, und deren Ausführungen beybringen wollen. Erſtern Falls, muß nothwendig der Kläger den Grund, worauf das Mandat erkannt worden, als die Poſſeſs derer eingeklagten Jurium oder die Zuſtändigkeit ſolcher Jurium ſelbſt erweiſen, und kan Beklagtem das Gegentheil oder contrariam Poſſeſſionem darzuthun, wider ſeinen Willen nicht aufgebürdet werden, letztern Falls aber lieget allerdings dem Beklagten der Beweiß ſeiner Exception ob, und findet alsdann erſt die gemeine Rechts-Regul, quod Reus excipiendo fiat Actor, Platz. Welches alles aber kein beſonderer Effect derer Mandatorum C. C. iſt, ſondern eben ſo wohl in Cauſis Citationum ſtatt hat, geſtallt Referens hierinnen, unter beyderley Art von Proceſſen, keinen Unterſcheid finden kan. Ferner muß die Theſis, quod Proceſſus in Cauſa Mandati C. C. ſit ſummarius & privilegiatus nicht allzuweit, ſonderlich aber wo die Sache in Petitorio oder Poſſeſſorio ordinario befangen, nicht auf den Beweiß ſelbſt erſtrecket werden, ſondern findet nur alsdann, wann der Beklagte entweder gar nicht, oder doch nichts Erhebliches excipiret, welchen Falls allerdings der kurtze Mandat-Proceſs ſeinen Lauff behält, oder auch überhaupt in modo procedendi, wiewohl nur einiger maßen, Platz, dergeſtalt, daß der Beklagte hierbey in Litis ingreſſu mit denen Exceptionibus Dilatoriis ſich nicht ſo ſehr als in Cauſis Citationum aufhalten darff, auch ſonſt magis ſummariè, als in Cauſis Citationum procediret wird,

Koch. *ad Ordinat. Camer. part. 2. tit. 23. num. 13.*

wie dann inſonderheit vor dieſem, als noch mehrere Ordines in den Gerichtlichen Audientiis waren, ſolche Mandat-Sachen, nicht in Ordine præfixarum, ſondern novarum verhandelt worden, welches damals zu Erſparung der Zeit dieſen Mandats-Proceſſen nicht geringen Vortheil vor denen Citations-Proceſſen gab,

Schwanemann. *Obſervat. Camer. 112. num. ult.* Roding. *Pandect. Camer. lib. 1. tit. 12. num. 119.*

nicht weniger brauchet der Richter poſt definitivam ſich des Weges

derer

derer Executorialium nicht zu bedienen, ſondern kan ſo gleich paritorie ad Mandatum ſprechen. Indeſſen wird doch, wann der Beklagte erheblich ſcheinende Urſachen anzeiget, warum er dem Mandato C. C. zu geleben nicht ſchuldig, deſſen Effectus ſo lange, bis über ſolche Erheblichkeit endlich geſprochen, allerdings ſuſpendiret, und daſſelbe inzwiſchen in ſimplicem Citationem reſolviret, dabey auch billig alle Eſſentialia Proceſſus, wie in Cauſis Citationum, beobachtet werden.

Conf. Dn. de Ludolff. *Jus Camer. pag. 113.* qui aliquo modo diſſentit. Frider. Mindan. *de Mandat. cap. 7.*

Præceptum enim in Mandatis C. C. ut reſtituas aut amplius non turbes, vel ut compareas, cauſas allegaturus, quare reſtituere non debeas, in effectu nihil aliud eſt, quam Citatio ad Cauſam, atque ſimplici Citationi omnino æquiparatur,

Gylmann. *Supplicat. tit. 2. part. 3. tit. 7. ſupplicat. 9. §. ult.*

& Cauſa principalis ordinario Proceſſu, paucis Formalibus exceptis, tractatur, quaſi nuda Citatio, ad videndum hoc vel illud fieri & condemnari emanaſſet.

Koch. *ad Ordinat. Camer. part. 2. tit. 23. num. 6.*

Inveſtigandum enim eſt, an reus cauſas relevantes, cur non pareat, attulerit, eoque caſu Actor narrata Mandati juſtificare vel probare debebit.

Gylmann. *lib. 2. deciſ. 21. num. 7.*

Hinc etiam docet,

Roding. *lib. 1. tit. 12. num. 119. & lib. 3. tit. 5. num. 11.*

hodie, ordine præfixarum ſublato, inter Mandata C. C. & ſimplices Citationes, ſaltim quoad modum procedendi, vix eſſe differentiam, & in Cauſis Mandatorum C. C. ordinariam Judiciorum telam adhibendam, jurisque ordinem obſervandum eſſe, fere non aliter, ac ſi à ſimplici Citatione Proceſſus inchoatus ſit.

OBSERVATIO CCLXVIII.

Si ſuper ſubjectione Lis, velut in Reſtitutorio pendet, & Dominus in quaſi Poſſeſſione Jurium Dominicalium eſt, vel in dato caſu uſque ad Sententiam contra quam fuit, exercitium eorundem ipſi uſque ad finem Litis liberum relinquendum, niſi obſervantia reſtrictum ſit.

ITa Domini à Thüngen ab Anno 1697. uſque ad ultimam Sententiam Cameralem quæ per interpoſitam ab ipſis Reſtitutionem in integrum à viribus rei judicatæ ſuſpenſa, in quaſi poſſeſſione Jurium Dominicalium Burgſinnæ fuere ; proindeque exercitium eorundem ipſis liberum , niſi quatenus per obſervantiam reſtrictum , relictum eſt per

Sententiam publicatam d. 1. Aprilis 1757.

In entſchiedener Sachen Weyland Johann Carl, jetzo auch Weyland Philipp Adam von Thüngen hinterlaſſener Kinder Erſter und Zweyter Ehe, und in ſpecie derer beſtellten Vormundſchafft in Actis benannt, wider auch Weyland Herrn Anſelm Frantz, nachdeme Herrn Lotharium Frantz, Ertz-Biſchoffen und Churfürſten zu Mayntz, wie auch die Gemeinde Burgſinna, nun dieſe allein, Mandati Pœnalis de reſtituendis Bonis uſurpatis, reddendis Rationibus ac præſtando Homagio & Debitis antiquis, cum Mandato Inhibitorio, & de deſiſtendo à Manutenentia Subditorum C. C. nunc petitæ Reſtitutionis in integrum contra Sententiam 27. Octobris 1755. latam : Iſt die, durch Dr. Ludolff unterm 17ten, 20ten Novembris 2ten Decembris vorigen, 18ten Februarii, 2ten, 3ten, und 21ten Martii lauffenden Jahrs extrajudicialiter übergebene Supplicas ad Acta zu regiſtriren, verordnet, darauf wird der beklagten Gemeinde, bis zu völliger Entſcheidung dieſer Sache, alles in Statu quo, wie es vor obgedachten Urtheil geweſen, zu laſſen, und ſolchem zufolge Supplicantens Principalen in Ausübung der Jurisdiction, auch ſonſtigen Herrſchafftlichen Gerechtſamen nicht verhinderlich zufallen, auch bey dem Forſt-mäßigen Gebrauch des Waldes, jedoch dergeſtalt, daß nicht alles hiebige Holtz auf einmal abgehauen werde, ſondern daß ſolcher Gebrauch von Jahr zu Jahr alſo continuiret werden könne, nicht zu ſtören, minder nicht die vertagte Gefälle und Schuldigkeiten, ſo viel es in ihren Kräfften iſt, und ohne ihren Ruin geſchehen kan, zu entrichten, ferner alles Holtz-Schlagens, oder Fällung der Bäumen, ohne vorherige Anweiſung, auch alles Hütens und Graſens in denen jungen Schlägen, wann dieſe Forſt-mäßig angeleget ſind, ſich zu enthalten, keine ungebrennte Schweine, wann ſolches nicht auch vor obgedachter Urthel geſchehen, in die Maſtung zu treiben, alle Devaſtirung des Waldes zu vermeyden, fort von allen Exceſſen und Thätlichkeiten abzuſtehen, ingleichen wird aber

auch

auch Dr. Ludolffs Principalen, ſich bey dem Statu Poſſeſſionis, wie Er vor mehrgedachter Urthel geweſen, zu halten, mit der Gemeinde leidentlich umzugehen, keinen über ſein Vermögen zu beſchwehren, Huth, Maſt und Waldung nicht zu misbrauchen, auch keinem zu rechtmäßiger Klage Anlaß zu geben; Endlich iſt beyden Theilen, bis daß, wie obgedacht, dieſe Sache völlig erörtert ſeyn wird, von allen Innovationen abzuſtehen, auch Ruhe und Einigkeit beyderſeits zu ſuchen, hiermit alles Ernſtes anbefohlen.

OBSERVATIO CCLXIX.

Confirmatio uſus Practici haud exigui Legis unic. Cod. quando Imperator.

QUæ de uſu practico haud exiguo dictæ Legis jam ſcripſi *Part. II.* Neben-Stunden Abhandlung *XI.* & *Obſervat. Sup. CLXXX.* hic repetere nolo. Eorum vero confirmandorum gratia addere liceat, quæ nuper in Sachen Wild- und Rheingräflich-Dhauniſcher Allodial-Erben, wider die Herren Fürſten zu Salm-Salm und Salm-Kyrburg, Citationis ad videndum dimitti Bona Hæreditaria &c. Domini cenſuere:

Anlangend Quæſtionem Fori, ſo hat der Frau Klägerin Schrifftſteller Jurisdictionem Cameræ Imperialis ex *Lege unica Cod. quando Imperator* gegründet, eines Theils, weilen die mitklagende ledige Gräfin Albertina, wegen Schwachſinnigkeit ſub Curatela perpetua ſtehe: andern Theils, weilen die gleichfalls mitklagende Rheingräfin Chriſtiana, als unvermählt und ein Wayß zu betrachten, folglich beyde als Perſonæ fortunæ Injuria miſerabiles zu dieſem Beneficio zu admittiren ſeyen, und endlich dritten Theils, weilen die übrige Conſortes Litis ob individuitatem objecti eodem Privilegio mitgenießten:

Per tradit. BRUNNEMANNI *ad L. unic. Cod. quando Imperator. num. 16.* & BERGER. *in Elect. Diſceptat. Forenſ. tit. 4. obſervat. 9.*

Hiergegen wird von Seiten derer Herren Beklagten eingewandt, daß die Sache ad Forum primæ Inſtantiæ Auſtrægarum zu verweiſen ſeye;

1.) In Gefolg der klaren Verordnung *Ordinationis Cameralis*, wo Fürſten belanget würden; Demnächſt

2.) Ob ſpecialia Pacta & Obſervantiam Domus, maßen durch den Dhauniſchen Hauß-Vertrag 1543. vornemlich aber im Vertrag 1595. verſehen wäre; daß wo Nachbarliche Stritt und Irrungen entſtünden, um was Urſachen auch das wäre, und wie ſie Nahmen haben möchten, gantz und zumal nichts ausgenommen vier Perſonen zu Austrägen ernannt, und erwählet werden ſollten, welche Obſervantz per Receſſum Familiæ noviſſimum 1696. beſtättiget ſeye.

3.) Ob judicata in Caſu ſimili, da im Jahr 1578. in gleichmäßiger Erb-Stritt-Sache zwiſchen Grafen Otto von Dhaun, und Grafen Thomas hinterlaſſenen Töchtern die vom Cammer-Gericht erkannte Ladung wiederum caſſiret, und aufgehoben, hingegen die Sache gebührender Orthen verwieſen; Und dann auch noch endlichen

4.) Im Jahr 1717. die Irrungen zwiſchen dem Hauß Salm und Dhaun durch eine Auſtrægal-Commiſſion erörtert worden ſeyen.

Da aber ad 1.) conſtantiſſima Praxis Cameralis belehret, daß die Cauſæ miſerabilium Perſonarum immediatarum ad mixtos Caſus, wie Dn. a Ludolff *in Jur. Camer. Sect. I. §. 2. pag. m. 23.* meldet, zu referiren ſeynd, und dieſes Beneficium die Legales Auſtrægas excludiret, cum & originis, & proſapiæ celebritas vel dignitas à fortunæ viciſſitudine non ſemper ſit immunis, und ins beſondere hieher das Præjudicium in Sachen von Görtz contra Hollſtein gehörig iſt; Demnächſt und quoad

2.) Durch Hauß-Verträge derer Ständen dieſen Allerhöchſten Kayſerlichen Vorrecht, und in ſumma naturali æquitate gegründetem und Perſonis miſerabilibus ertheiltem Privilegio & Beneficio nicht præjudiciret werden mag, was auch ſonſten Thomasius *de Æquitate cerebrina dictæ Legis unicæ* ejusque exiguo uſu Practico dahin geſchrieben hat.

Conf. Barth. *de Judicio Imperat. extraord.* Schweder. *de Privileg. Fori Perſonar. miſerabil.*

Zudeme wo die Clauſula horum Pactorum generalis um was Sachen das wäre, dieſe Diſpoſitionem Juris ſpecialis nicht unter ſich begreifft; Ferners und quoad

3.) Von der Beſchaffenheit des angeführten Præjudicii Cameralis eigentlich nicht conſtiret, folglichen kein ſicherer Grund darauf geſetzet werden mag; Endlichen aber und

4.) Die

4.) Die Conventionales Auſtrægæ in gewöhnlichen Fällen allerdings dabenebens in hergebrachtem Vigeur verbleiben, und darauf auch in Judicando zu reflectiren iſt; Uebrigens aber noch allhier darzu kommet, daß inter easdem Perſonas ob Præſtationem Alimentorum Lis in Camera verfangen iſt, und deren Deciſion mit gegenwärtiger Sache die genaueſte Verbindung hat, da nemlich die Herren Fürſten von Salm die nach denen Hauß-Verträgen anſonſten ſchuldige Alimenta in ſo lang, bis und dann ſämtliche im Beſitz genommene Allodial-Stück abgetretten wurden, verſagen, und endlichen Herrn Beklagte Selbſten pleniſſime quoad Cauſæ Merita Sich eingelaſſen, und gleichſam ſelbſten Jurisdictionem Cameralem agnoſciret, und gleichſam tacite prorogiret haben: So iſt kein Bedencken, die obmovirte Exceptionem Fori zu verwerffen.

Unde *Sententia publicata* 1. *Aprilis* 1757.

In Sachen Rheingräflich-Dhauniſcher Allodial-Erben, wider die Herren Fürſten zu Salm-Salm und Salm-Kyrburg, Citationis ad videndum dimitti Bona &c. Iſt der durch Lt. Boſtell gethane Beſchluß von Amts wegen aufgehoben, ſondern demſelben, mit Verwerffung der durch Lt. Weylach Herren Principalen eingewandten Exception Fori, ſich auf die durch gedachten Lt. Weylach unterm 18ten Martii 1755. übergebene Exceptiones ſammt Beylagen [34.] uſque [53.] ſpecificè Zeit Zwey Monathen vernehmen zu laſſen, hiermit aufgegeben.

OBSERVATIO CCLXX.

Juri Bona renunciata revocandi præſcribitur 30. *Annis.*

§. 1.

Renunciatio Patre defuncto, & ſic ſuper Hæreditate jam delata, à Filia Fratri, in favorem ſtirpis maſculinæ ex ipſo provenientis facta, quin Filiam non modo excludat, ſed etiam Filiam ejus, neptes & deſcendentes reliquos, dubium non eſt. Sicut vero omnibus conventionibus & actibus ineſſe cenſetur Clauſula: rebus ſic ſtantibus; ita quoque renunciationem, etiam juratam, hanc Clauſulam in ſe habere, & ſi amplius non ſtent res, prout fuerunt tempore renunciationis, id eſt, ſi deceſſerint illi, favore quorum eſt renunciatum, renun-

ciatio corruit, ejusdemque effectus pariter ceſſat, & propter maſculorum defectum fœminæ renuncianti, via iterum eſt aperta, eaque ad Hæreditatem poſtliminio quaſi redit.

§. 2.

Atque hæc Sententia non tantum procedit, ſi renunciatio facta cum expreſſa reſervatione, donec Maſculi ſupererunt vel **auf einen ledigen Anfall**, ſed etiam ſi conditio ejusmodi non adjecta, ſed ſimpliciter facta foret renunciatio in favorem Agnationis & Familiæ.

Iſtas namque voculas *donec*, **bis**, ſive *quamdiu* quouſque, temporis modum denotare, & Fœminam Maſculis poſtea deficientibus ad portionem, à qua per Maſculos concurrentes excluſa, denuo admittendam eſſe tradit GYLMANN (*a*); eandemque vel temporis eſſe limitativam, vel conditionem inferre vel ſuſpenſive ſtare, & moratoriam tantum excluſionem, nec perpetuum impedimentum inducere, jam advertit BESOLD (*b*).

§. 3.

Ex quibus omnibus ſatis conſtat, ſub reſervatione iſta, donec Maſculi ſuperſunt, fraternam hæreditatem non comprehendi, ita ut Filia renuncians, eo tantum caſu, quando Frater absque liberis deceſſerit, ad eam admittatur, ſed illam ipſam portionem paternam continere, quam Filia per renunciationem Fratri ceſſit. Cum enim Filia certis deficientibus Perſonis, nimirum maſculis voluerit Pactum renunciativum reſolvi, & nullum eſſe, ſatis inde apparet, id ipſum quod per Pactum iſtud conditionaliter alienatum & translatum eſt, ſibi iterum reſtitui cogitaſſe.

Atque ita Fœmina retinet Jus in habitu, licet non exercitio, & Jus Filiæ interea dum agnatio floret dormit, & in ſuſpenſo eſt.

§. 4.

Remedia vero quibus Fœminæ ad portionem renunciatam in defectum Maſculorum pervenire poſſunt, ſunt potiſſimum duo a.) *Petitio Hæreditatis* b.) *Interdictum quorum Bonorum.*

Differentia in eo conſiſtit, quod illud ſit Judicium petitorium, alterum vero poſſeſſorium; adeoque tantum tendat ad Poſſeſſionem rerum hæreditariarum adipiſcendam: quodque in Inter-

(*a*) *Symphorem. tom. 2. part. 1. volum. 21. num. 50.*
(*b*) *Theſaur. Pract. voce* bis.

Interdicto Q. B. leviores probationes admittantur, & Exceptiones altioris indaginis rejiciantur, atque reconventioni reſerventur *L. ult. Q. B.* Aſt in Hæreditatis petitione plenior in omnibus inquiſitio & efficacior requiritur probatio. Quodſi jam poſt magnum temporis tractum à tempore mortis ultimi Maſculi, adeoque delatæ Hæreditatis Actio inſtituta, Hæreditatis petitio inſtituta cenſetur: præſertim quod poſt tantum temporis decurſum, velut ab Anno 1672. quo Hæreditas per mortem Fratris delata, uſque ad 1732. Annum inſtitutæ Actionis, res non amplius recidit, quaſi ad commodum probationum leviorum ſive ſuperficialium, ſed ad probationes ſolidas firmasque ſcil. tales, queis Jura in petitorio ſtrenue aſſeruntur, quorſum etiam petitum Libelli dirigi ſolet.

§. 5.

Quem vero fugit, Hæreditatis petitioni præſcribi 30. Annis, juxtà Textum expreſſum *in L. 30. Cod. de Hæred. petit.* Hinc cum in Cauſa von Weichs contra Harffiſche Vormundſchafft à Werneri de Harff mortis tempore Soror renunciatrix & ejus Hæredes, Annos, priusquam Actionem ſuam inſtituerent, otioſe labi ſiverint plane LX. nempe ab Anno 1672. uſque 1732. oppoſita Exceptione præſcriptionis Actionem eliſam eſſe, Domini agnovere, abſolutoriam d. 30. Octobris 1739. ferentes, non obſtante quod mala fides objecta fuerit: quippe quam poſt lapſum 30. Annorum allegare non permittitur.

Quin ex Poſſeſſione 30. Annorum indiſtincte præſumitur b. f. eademque illa & acquiſita & continuata (*c*).

At enim juxtà ſuperiora XL. Anni & plures computati erant. Nunc vero actiones generaliter omnes, quæ non exſpirant 30. Annis, quadragenaria præſcriptione tolluntur (*d*).

OBSERVATIO CCLXXI.

Cenſus redimibiles Jure Juliaco-Montano ad Mobilia referendi ſunt.

MUltum intereſt, ut ſcias, an ad Mobiles an vero ad res Immobiles referre debeas Cenſus: ſiquidem facultas teſtandi inde dependet.

Ita

(*c*) RUDINGER. *obſervat. 79. §. 2. centur. 5.*
(*d*) IDEM *obſervat. 80.*

Ita enim Gülich- und Bergiſche Rechts-Ordnung *cap. 69.*:
Wird Männiglich zu teſtiren Gewalt ertheilet, allein von beweglichen fahrenden Haab und Güther, und nicht von Erblichen liegenden und unbeweglichen ꝛc.
& *cap. 96.* von der Leibzucht:
So viel nun die unbewegliche Güther, als Hauß, Hof, Land, ꝛc. betrifft, (quod nempe iſta pro hæreditariis teneri debeant). So viel aber Löß-Renthen, auch Pfandſchafft, was nicht Nagel-feſt iſt; - - auch Jahr-Pfächte, und erſchienene Erb-*Penſionen* und Renthen, werden vor Gereide Güther gehalten.

In quibus locis cardo Cauſæ von Harff zu Dreyborn und Regentium, Montani & Laurentiani zu Cölln contra von Wanghe, Appellationis primæ, vertebatur. Verba Löß-Renthen VOETIUS quoque *in Hiſtoria num. 212.* ſic explicat: *Id eſt reditus redimibiles tam quoad ſortem*, (ibi 600. Ggl.) *quam Annuos reditus inde provenientes* (ibi 18. Malter Roggen) *per rationem, quod tales reditus quolibet Anno relui, & per conſequens in paratam Pecuniam redigi poſſint:* aliter ſe habere ſubjungens *num. 214.* quoad reditus *irredimibiles*, quum *Immobilium* Jure cenſeantur.

Clariſſime Sereniſſimus Legislator bona ac reditus diſtinxit, nihilominus interdum abſone confunduntur. Ita in dicta Cauſa Pars rea ratiocinabatur: Die Mühl ſeye ad obitum Teſtatoris uſque ein Harffiſches Eigenthum. Da nun der Cenſus ebenmäſſig Harffiſch wäre, res propria aber Niemand ſervire, ſo wäre per iſthanc conſolidationem auch der Cenſus ein Bonum immobile geworden, einfolglich der Teſtamenti Faction nicht unterworffen. Unum quodque tamen corporum horum eſt ſeparatum quid, ſuam retinens naturam. Mola manet Bonum immobile, reditus vero mobile. De illa teſtari prohibitum, de hoc permiſſum.

Unde *Sententia publicata d. 1. Aprilis 1757.*

In Sachen von Harff zu Dreyborn, und Regentium Montani & Laurentiani binnen Cölln eines, wider Weyland von Wange, modò deſſen Erben in Actis benannt, andern Theils, Appellationis primæ; Iſt allem Für- und Anbringen nach zu Recht erkannt, daß durch Richter voriger Inſtanß übel geurtheilt, wohl

davon

davon appelliret, dahero ſolche Urthel zu reformiren, dergeſtalt, daß Dris. von Zwierleins Principalen die eingeklagte Achtzehen Malter Roggen Erb-Renth, von Zeit des Werner von Harff im Jahr 1672. tödlichen Hintritts, denen Appellanten, biß zu der vom Herrn Churfürſten zu Pfaltz Anno 1747. beſchehener Widerlöß, nebſt hierab, auch obbemeldter Achtzehen Malter Frucht verfallenen Reichs-üblichen Zinßen zu entrichten und zu bezahlen ſchuldig, und dazu zu condemniren, und verdammen, mithin ſothane Gerichtlich deponirte Löſungs-Gelder denen Appellanten auszufolgen ſeyen; Als wir hiermit reformiren, ſchuldig erkennen, condemniren und verdammen, auch auszufolgen verordnen, die Gerichts-Koſten in beyden Inſtantzen derentwegen aufgeloffen, gegen einander compenſirend und vergleichend. Dann iſt beſagtem Appellaten zu würcklicher Execution und Vollziehung dieſer Urthel Zeit Zwey Monathen pro Termino & Prorogatione von Amts wegen angeſetzet, mit dem Anhang, wo ſie deme alſo nicht nachkommen werden, daß ſie jetzt als dann, und dann als jetzt, in die Straf Zehen Marck Löthigen Golds, halb dem Kayſerlichen Fiſco, und zum andern halben Theil denen Appellanten, ohnnachläßig zu entrichten und zu bezahlen fällig ertheilet ſeyen, auch der Real-Execution halber auf ferneres Anruffen ergehen ſolle, was Recht iſt.

OBSERVATIO CCLXXII.

Petitorio ſolo propoſito, Judex de Poſſeſſorio judicare nequit.

ID equidem jam obſervavit Thyll. ad Gail. *lib. 1. obſervat. 7. pag. m. 23.* hic vero peculiariter inculcare è re mihi viſum, quoniam ad detegendam larvam illam ſæpius quam maxime conducit, ſub qua à Judice Juliaco-Montano poſſeſſorium deciditur, de qua *Tom. IV. Opuſc. m. opuſc. XVIII. pag. 444.* pluribus egi.

Sic Cauſa Obſervationis proxime antecedentis, juſte devoluta cenſebatur, ex rationibus, a.) quod in Sententia poſſeſſoriali non fuerit reſervatum petitorium: cum etiam in ſummario, ſi ordinarium non expreſſe reſervatum appellationi detur locus. b.) Daß zu Düſſeldorff præcisè in petitorio, und nicht ex Interdicto v. gr. quorum Bonorum (welches ohnedem nicht adæquat geweſen wäre) libelliret, dannoch aber in poſſeſ-

ſorio geſprochen worden; idque eo inconvenientius, c.) cum de poſſeſſione Partis reæ, imo nunquam penes Teſtatorem exiſtentis, nulla potuerit eſſe quæſtio; quodque d.) petitorio ſolo propoſito, Judex de poſſeſſorio judicare nequeat.

Unde clarum, quod poſſeſſorium ideo dijudicatum fuerit, ut propter obſtans Privilegium, Actores Beneficio Appellationis privarentur.

OBSERVATIO CCLXXIII.

Super irredimilibus Cenſibus primum acquiſitis Jure Juliaco-Montano teſtari licet.

CAp. Ordinationis 69. Textus de prohibitis immobilibus Bonis ita ſe habet: Auſſerhalb der gewonnenen und geworbenen Güther, unter welchen auch verſtanden, und begriffen werden, Zinß und Renthen ſo erblich und ablößig ſind.

Ea igitur inter redimibiles & irredimibiles cenſus ſubeſt diſparitas, quod ſuper redimibilibus *primum acquiſitis*, etiamſi immobilaribus Bonis adnumerentur, teſtari liceat. Quoad redimibiles autem (obſchon nicht gewonnen, ſondern ererbten) ideo, quod Legislator hos haberi decernat pro *Mobilibus* Bonis.

Ita in Cauſa Harff Landscroniſche Fundation Inſpectores contra von Wanghe occurrebat, daß Harffius Teſtator den in der Verſchreibung gemeldten Erb-Pfacht Anno 1639. ſelbſt acquiriret, folglich die obtruſa qualitas Immobilaris, proin Teſtamenti factio prætenſe ademta, offenbar zerfalle.

Inde *Sententia publicata d. 1. Aprilis 1757.*

In Sachen von Harff zu Dreyborn, und Regentium Montani & Laurentiani binnen Cöllen eines, wider Weyland von Wanghe, modò deſſen Erben in Actis benannt, andern Theils, Appellationis 3tiæ. Iſt allem Für- und Anbringen nach zu Recht erkannt, daß durch Richter voriger Inſtanß übel geurtheilt, wohl davon appelliret, dahero ſolche Urthel zu reformiren, dergeſtalt, daß Dris. von Zwierlein Principalen die eingeklagte Erb-Pfachts-Roggen, Jährliche Renthen und Ausgülten, nebſt von Zeit des Werner von Harff tödlichen Hintritts, verfallenen Zinßen, Appellanten zu entrichten ſchuldig, und dazu zu condemniren und verdammen ſeyen; Als wir hiermit condemniren und verdammen,

men, die Gerichts-Koſten allenthalben derentwegen aufgeloffen, gegen einander compenſirend und vergleichend. Dann iſt beſagtem Appellaten zu würcklicher Execution und Vollziehung dieſer Urthel Zeit Zwey Monathen pro Termino & Prorogatione von Amts wegen angeſetzet, mit dem Anhang, wo ſie deme alſo nicht nachkommen werden, daß ſie jetzt als dann, und dann als jetzt, in die Straf Zehen Marck Löthigen Goldes, halb dem Kayſerlichen Fiſco, und zum andern halben Theil denen Appellanten ohnnachläßig zu entrichten und zu bezahlen fällig ertheilet ſeyn, auch der Real-Execution halber auf ferneres Anruffen ergehen ſolle, was Recht iſt.

OBSERVATIO CCLXXIV.

An Bona ſtipalia Jure Juliacenſi revolvantur? Quidque Juris ſit quoad alienationem eorundem?

PRo affirmativa deciſum eſt in Camera Anno 1730. in Cauſa Eynatten contra Trips.

Et quidem Domini agnovere, ex Statuto Juliacenſi locum habere Jus Revolutionis in Bonis immobilibus, quæ ab aſcendentibus ad deſcendentes hæreditario Jure pervenerunt, ac invaluiſſe in Foro Juliacenſi conſuetudinem, ut ſufficiat, Bona ſemel eſſe devoluta in Linea recta, nec requiri, ut ſint avita, ſed ſatis eſſe, ſi fuerint Paterna, aut Materna, ad hoc ut Juri Revolutionis obnoxia ſint (*a*): de his omnibus vero Teſtamenti factionem eſſe prohibitam (*b*), è contrario autem ejusmodi Bona ſtipalia inter Vivos donare Statuta Juliacenſia nullatenus prohibere, neque ſolam reſervationem uſusfructus talem donationem ſimulatam efficere, niſi aliæ circumſtantiæ, ex quibus valida conſtitueretur præſumtio, concurrant (*c*), eove minus, quando conſervandæ Familiæ ergo donatum ſit (*d*); id tamen aliter non procedere, niſi ſub præſcriptis ſolennitatibus donatio facta, velut realis deoccupatio omiſſa non fuerit: Ordinationem namque Juliacenſem c. 102. deoccupationem rerum donatarum per annum & diem continuatam pro forma expreſſe requirere (*e*).

 Multo

(*a*) Conf. VOETS *de Jure Revolut. cap. 4. num. 14. 16.* (*b*) *Ordin. Juliac. cap. 69.* (*c*) VOETS *citat. loc. num. 190.* (*d*) IDEM *dict. loc. num. 201.* (*e*) IDEM *num. 176.*

Multo magis itaque iſtiusmodi Bona oppignorari poſſunt. Hinc in Cauſa **von Haßfeld** contra **von Horſt** nunc **von Vellbrück** contra **von Horſt** Referens : **Die** Catharina **von Horſt gebohrne von Vellbrück hat das** Debitum **der** 2200. **Rthlr. mit** contrahiret, **ſich deßhalb** in ſolidum **verbunden, all das Ihrige verpfändet ſich des** Beneficii ſi qua mulier, ſatis inſtructa coram Judice jurato **begeben. Sie hat nachdem** in Pacto diviſorio **ſolches** Debitum **wieder auf ſich mit genommen, und deßhalb ihr gantzes Vermögen** pro indemniſatione **des ältern von Horſt auf ſich genommen. Es ſeye das Guth Garrath** revolutarium ſive non, **ſo hat ſie ſolches verkauffen, alſo auch** pro Hypotheca **ſetzen können. Es iſt deßhalb ihre Baaß die Frau von Haßfeld, an welche das Guth Garrath gekommen** ad indemniſationem condemnirt Anno 1703. **Davon hat ſelbige zwar** appelliret, **aber dieſe** Appellation poſt porrectas Exceptiones **auf ſich bey** 30. **Jahr erſitzen laſſen. Jetziger** Appellans **will zwar ſolchen** Proceſs reſcribiren, **und giebt vor, daß er von der** Catharina **nicht** deſcendire, **ſondern daß das Guth Garrath an ihn** titulo Donationis **gekommen, daß er auch** ratione hujus Indemniſationis **ſich bey Richtern voriger** Inſtantz **nicht wieder eingelaſſen habe. Es iſt aber dieſes** aperte **falſch: dann wie hätte ſonſt** Judex à quo **deßhalb wieder ſprechen, und ſich auf die Urthel** de Anno 1703. **beziehen können.** Hinc d. 11. Maji 1757. Confirmatoria juxta Formulam conſuetam publicata.

OBSERVATIO CCLXXV.

Aliud eſt velle in Scriptis contrahere, aliud velle ut Contractus in ſcripturam redigatur.

QUod Emtio Venditio, quæ in ſcriptis fieri debet, non obliget antequam debito modo in ſcripturam redacta fuerit, & interim pœnitentiæ locus ſit, vulgo aſſeritur vi *princ. Inſtitut. de Empt. & Vend.* & *L. 17. Cod. de fide Inſtrument.* (*a*).

Haud vero absque difficultatibus in caſibus obviis dijudicatur, an Contrahentes in ſcriptis contrahere, an vero tantum, ut Contractus in ſcripturam redigatur, voluerint. Hoc caſu ſcriptura probationis, in illo vero perfectionis gratia accedit; quæ

(*a*) add. LAUTERBACH. *Colleg. Theoret. Pract. lib. 18. tit. 1. §. 4. & 5.* STRUV. *Syntagm. J. C. Exercitat. 23. theſ. 21.* LYNCKER. *Deciſ. 280.*

quæ differentia certe maxima eſt, & jam à Petro Müllero *in Diſſertat. de Minuta* vulgò von *Punctationen* (*b*), notata.

In Cauſa Camerali Braumann contra von Lombeck-Gudenau Ratio decidendi primaria JCtorum Göttingenſium à Dominis approbata ab ea deſumebatur differentia. Ita enim JCti: Aus der bloßen Ueberſendung eines projectirten Kauff-Briefes iſt keine gegründete Vermuthung vielweniger ein zureichender Beweiß, welchen die Rechte erfordern

Stryck. *de Cautel. Contract. ſect. 2. cap. 8. §. 2. & 3.*

herzu nehmen, daß die Contrahenten alſo in Scriptis contrahiren wollen, daß die Ausfertigung des Kauff-Briefes nicht bloß probationis gratia, ſondern per modum Conditionis ſine qua non geſchehen ſollen. Indeque und weilen im Contract ſich weder auf eine von dem Secretario Tils noch auf andere von dem Geheimen Rath von Capp des Beklagten Principalen communicirte Specification oder Liſten bezogen, ſondern gantz pure und ohne alle Rückſicht auf dergleichen ſpecificirte Pertinentien und Einkünffte Acht TauſendReichsthaler zu zahlen verſprochen; mithin das Lehen-Guth Euchenheim überhaupt und per averſionem von Beklagtens Principalen erhandelt worden, Menſe Majo Anno 1757. confirmatorie pro perfectione Emtionis Venditionis pronunciatum.

OBSERVATIO CCLXXVI.

Si Teſtator patrem gravavit propter cauſam in filio radicatam, multo magis filium ipſum gravare voluiſſe cenſendus eſt.

Pone Caſum. Gertrudis ſetzt in ihrem Teſtament zu Erben ein Reinerum, Appolloniam, ihren Bruder und Schweſter, Adolph und Abraham, ihrer zwey verſtorbenen Brüder Söhne, und diſponiret darinnen, geſtalten ihre Erben Appollonia, Adolph und Abraham, zwar ihre Antheile ohne einige Widerrede wieder vererben, zukehren und zuwenden können, in was Hände ein jeder wolle und bliebe:

Wegen des *Reineri* Erbtheil aber verordnet ſie, daß, wann deſſen Sohn Heinrich ohne Leibes-Erben dieſes Zeitliche ſeegnen würde, alsdann, nach Tod deſſen Vattern, auf die übrige *inſtituirte* Erben in gleiche Theile zurückfallen ſolle,

(*b*) §. XII.

ſolle, und zu deſſen Sicherung über dasjenige, was von ihrer Nachlaſſenſchafft erben würde, ein Verzeichnüß machen, und, ehe und bevor ausgeliefert, *Caution* leiſten ſolle. Die Teſtatrix iſt hiernächſt geſtorben, und ihr letzter Wille von allerſeits Erben approbiret worden. Ihr iſt Reinerus erſt, und darnach ſein Sohn Heinrich ohne Kinder in die Ewigkeit gefolgt; und es entſtehet Stritt darüber: Ob das Fideicommiſs bey ſo erfolgten Todtes-Fällen, da der Vatter Reinerus vor dem Sohn geſtorben, annoch beſtehe, und nicht vor erloſchen zu halten; ſo, daß der Sohn Heinrich, wie anmaßlich geſchehen, per Teſtamentum anderweit darüber validè diſponiren können?

Caſus occurrit in Sachen von Recklinghauſen contra von Recklinghauſen in qua Menſe Januar. Anno 1753. reſponderunt JCti. Tubingenſes: Dieweilen es

1.) Bey denen Rechts-Gelährten eine wenigſtens de Praxi längſt ausgemachte Sache iſt, daß Hæredes extranei auch tacitè inſtituirt werden können, beſonders wann ſolche Hæredes ex Agnatorum numero ſind;

Gail. *lib. 2. obſervat. 112. num. 12.* Manzius *de Teſtament. valid. & invalid. tit. 6. quæſt. 6. num. 32.* Richter. *deciſ. 29. num. 3. ſeqq.* Menochius *de Præſumpt. lib. 4. præſumpt. 19. num. 6. ſeqq.* Wahl. *in Diſſertat. de juſta liber. hæred. inſtitut. forma §. 18. not. y.* F. C. Harpprecht. *in Diſſertat. de tacita hæred. inſtitut. §. 30. & 31.*

Und darzu

2.) Schon ſufficient iſt, wann ſolche nur in Conditione geſetzt ſind; Ex quo deinceps colligitur, quod vocati eo ipſo inſtituti & gravati ſint.

Marta *in Digeſt. Tom. 4. tit. Fideicommiſſ. cap. 61.* Fachinæus *lib. 4. controverſ. 51.* Coraſius *Miſcellan. lib. 2. cap. 19. num. 6.* Sichardus *ad Rubr. Cod. de Hæred. inſtitut. num. 3.*

Allermaßen es

3.) Mit ſolchen Hæredibus eine gantz andere Bewandſame hat, als mit denen Kindern, welche letztere zwar nicht quando ſunt in conditione poſiti, vor inſtituirt gehalten werden können, allein ex ratione in extraneos Hæredes planè non cadente; ſo,

daß,

daß, da viele Doctores der Meynung ſind: Quod etiam liberi hodiè in conditione poſiti pro inſtitutis haberi debeant.

Boehmer. *de verbis directis & obliquis. §. 17.*

ſolches doch viel leichter bey Extraneis & Agnatis, wenigſtens de Praxi, zu admittiren iſt;

Harpprecht. *in Diſſertat. de tacit. Hæred. inſtitut. §. 30. n. 141.*

und iſt folglich der mens Teſtatricis ohne Zweiffel dieſer geweſen, daß ihr Bruders-Sohn Heinrich in denen auf ihren Bruder Reinerum gefallenen Güthern ſubſtituiret ſeye, wann er aber ohne Kinder ſterben würde, ſolche an die andere beyde Brüder Söhne und Schweſtern zurückfallen ſollen; Geſtalten die Explication

4.) Um ſo mehreres ſtatt finden muß, als ſonſten die Rechts-Lehrer insgemein tradiren: Quod non modo inducatur Fideicommiſſum, verum etiam extendatur, v. gr. ut reciprocum intelligatur, quando ad defectum Liberorum reſpectum habuit teſtator, adeo, ut etiam reale cenſeatur hocce in caſu.

Aloysius Riccius *in Collectan. Deciſ. part. 2. deciſ. 436.*

Iſt es nun aber an deme, daß Conjecturæ zu einem Fideicommiſſo reali vorhanden ſind, als welches ohnehin in dubio eher, als ein Perſonale præſumiret wird, wann nicht zu dieſem die beſondere taxativæ Perſonarum Determinationes hinlängliche Vermuthung ſuppeditiren;

Knipschild. *de Fideicommiſſ. cap. 2. num. 3.*

So hat alsdann

5.) Die Extenſio de caſu ad caſum, de perſona ad perſonam, gantz leicht ſtatt;

Petra *quæſt. 2. num. 22. ſeq.* Fusarius *quæſt. 460. num. 27.* Mantica *de Conjectur. ultim. voluntat. lib. 6. tit. 14. num. 21.* Menoch. *lib. 4. præſumpt. 73. num. 4.*

hiſce ſuppoſitis alſo, iſt auf den Sohn Heinrich

6.) Um ſo mehreres das quæſtionirte Fideicommiſs, wann er auch ſchon pro inſtituto ex nullo Fundamento erachtet werden könte, zu extendiren, als ſonſten bekandt iſt: Quod regula illa, vi cujus onerari poſſe negatur, qui morte Teſtatoris nihil obtinuit ex ipſius Bonis, limitationem patiatur in hæredis hærede.

Æmil. Ferretus *ad L. 11. de legat. 1. num. 16. ſeqq.*

Geſtalten

7.) Die odioſa Fideicommiſſorum natura um ſo weniger

dißfalls

dißfalls im Weeg ſtehet, als die JCti. ſonſten auch denenſelben, nicht nur quando ſunt Fideicommiſſo Familiæ, verùm etiam quando duntaxat Fratres Defuncti, nimirum ejus, qui Fideicommiſſum conſtituit, ſunt in medio.

MANTICA *de C. U. V. lib. 10. tit. 1. num. 5.* TREUTLER. *in volum. 1. conſil. 5. num. 37.*

Welchem

8.) Noch beytritt, daß keineswegs abzuſehen, warum die Teſtatrix nur ihren Bruder mit einem Fideicommiſs ſollte beſchwehret haben, auf den Fall, wann ſein Sohn ohne Kinder abſterben würde, hingegen aber der Sohn ſelbſten in gleichen Umſtänden ab eodem frey ſeyn ſollte; da doch nach aller natürlichen Ordnung leichtlich zu vermuthen, daß ihr Bruder ihr weit mehr werde angelegen geweſen ſeyn, als deſſen Sohn; Cùm enim dilectionis inter alia fundamentum ſit ſanguinis vinculum,

LAUTERBACH. *de magis dilecto cap. 2. §. 3.*

facilè patet, in dubio proximiorem magis dilectum cenſeri præ remotiori.

ALCIAT. *de præſumt. reg. 1. præſ. 20.* SIMON. *de Prætis de ſolut. 3. num. 3.* MENOCH. *de Præſumt. lib. 1. præſ. 16. num. 4.* FUSARIUS *quæſt. 468. num. 1.*

Wenigſtens erhellet nirgendsher, daß ſie bey dem Vatter eine andere Rationem moventem zu dem Fideicommiſs gehabt hätte, als des Sohns künfftiges Abſterben ohne Leibes-Erben; Und da nun dieſe Ratio

9.) Bey dem Sohn ſelbſten eadem iſt, ſo wird er um ſo mehreres vel ex hoc ſolo, quod poſitus eſt in conditione, pro inſtituto & per conſequens eo ipſo pro gravato zu erachten ſeyn; Perpetua enim & generalis in Fideicommiſſorum materiâ eſt regula, quod nunquam melior debeat eſſe conditio ejus perſonæ, quæ minus eſt dilecta.

L. 36. §. 1. ff. de Condit. & Demonſtrat. FABER. *in Cod. Sabaud. lib. 6. tit. 20. def. 14. num. 19.* CARPZOV. *in Jurisprud. Forenſ. part. 3. conſtitut. 8. definit. 9.* KLOCK. *volum. 3. conſil. 103. num. 109.* SCHWEDER. *volum. 1. Conſil. Tubing. 2. num. 44.*

Wie ſich dann

10.) Gar wohl ſo ſchließen läſt: Si Teſtatrix Patrem gravavit

vavit propter cauſam in filio radicatam, multo magis filium ipſum gravatum voluiſſe cenſenda eſt. A. E. nach dem bekandten Canone: propter quod unumquodque tale eſt, illud multo magis tale eſt.

argum. *L. 6. ff. de Collat. bon. L. 220. in fin. ff. de verb. ſign.* Deſſen

11.) Nicht zu gedencken, daß, wann ſie nur dem Vatter allein auf den Fall, ſo deſſen Sohn Heinrich ohne Leibes-Erben ſterben würde, graviret hätte, ſie auf einen gantz ungewöhnlichen und dem Lauff der Natur contrairen Fall diſponiret haben würde, da nemlich der Sohn vor dem Vatter hätte ſterben müſſen, contra ordinarium naturæ curſum.

STRYCK. *de Succeſſ. ab inteſtat. diſſertat. 10. cap. 1. §. 13.* Nemo autem in caſus inſuetos diſponere, quotidiè autem evenientes omittere cenſetur; quod ſi enim interrogari poſſet, ſine dubio reſponſura eſſet Teſtatrix, non minus ſe de frequentiori, quàm de rariori ſenſiſſe caſu; ſemper autem interpretatio ita faciendo eſt, uti diſponens interrogatus veriſimiliter reſpondiſſet.

L. 24. ff. de reb. dub. KLOCK. *Tom. 3. Conſil. 57. num. 8.* MENOCH. *de Præſumpt. lib. 4. præſumpt. 2. num. 18.* MANTICA *de C. U. V. lib. 3. tit. 19. num. 9. & 17.*

ſo, daß alſo aller Wahrſcheinlichkeit ſowohl, als auch denen ohnzweiffelhafften Rechtlichen Fundamenten nach, im geringſten kein Anſtand vorwaltet, zu ſtatuiren, daß der Sohn Heinrich eben ſo wohl, als ſein Vatter inſtituiret, und mit dem Fideicommiſs graviret worden ſeye, und zwar um ſo mehr, als nicht nur

12.) Ad inducendum Fideicommiſſum auch ſolcherley Conjecturæ, quæ extrinſecus aſſumtæ neque præciſè ex Teſtamenti diſpoſitione depromtæ ſunt, manchmal hinlänglich ſeyn können,

FUSARIUS *quæſt. 490. num. 88. ſeqq.*

deren ſich vielleicht, wann der Tenor des gantzen Teſtaments anhero communiciret worden wäre, mehrere ergeben haben würden; Sondern auch

13.) Es nach denen Uns extractivè communicirten Teſtaments-Worten das gäntzliche Anſcheinen hat, daß, da von der Teſtatrice, ſoviel wir erſehen können, nicht einmal eigentlich Reinerus graviret worden, ſondern ſie nur ſimpliciter & imper-

ſonaliter diſponiret hat, daß die Erbſchafft ſub expreſſa Conditione auf die beyde andere Brüders-Söhne und Schweſter fallen ſolle, die Hæreditas & Bona ipſa von ihr graviret worden ſeyen. Quo in caſu, & quando ita imperſonaliter injunctum eſt onus, ipſa Hæreditas gravata dicitur, & Onus ſucceſſivum continet, quod gradatim continuatur in quoscunque Hæredes.

RUINUS *lib. 2. conſil. 44. num. 4.* & *conſil. 97. num. penult.* GABRIEL *lib. 1. conſil. 117. num. 34.* & *conſil. 279.* MENOCHIUS *lib. 1. conſil. 85. num. 27.* & in terminis *de verbo*, fallen. THOMAS MERCKELBACH apud KLOCK. *volum. 4. conſil. 10. num. 6.*

Gleichwie nun

14.) Ueberhaupt in Fideicommiſſis alles auf Conjecturas ankommt, und beſonders ex præſumta & conjecturata voluntate ſolche gar offt extendiret zu werden pflegen.

KNIPSCHILD. *de Fideicommiſſ. Famil. Nob. cap. 8. num. 108. ſeq.* STRYCK. *Cautel. Teſtament. cap. 21. membr. 1. §. 24.* FUSAR. *de Fideicommiſſ. ſubſt. quæſt. 458. num. 10. quæſt. 460. num. 4. & 26.* F. C. HARPPRECHT. *Reſponſ. 6. num. 199.* Collega noſter DN. D. SCHÖPF *Deciſ. 319. num. 31.*

Siquidem JCti communiter docent, quod illa ex cauſa & ratione ampliari & reſtringi debeant,

B. SCHWEDER. *in volum. 1. Conſil. Tubingenſ. 2. num. 10.*

atque præſumtam etiam eam in rem voluntatem ſufficere omnes uno confitentur ore.

L. 117. ff. de Legat. 1. L. 57. §. 1. ff. ad SCtum. Trebellian. L. 11. §. 19. ff. de Legat. 3. MANTICA *de C. U. V. lib. 8. tit. 1. num. 25.* PEREGRINUS *de Fideicommiſſ. artic. 1. num. 48.* MENOCH. *de Præſumpt. lib. 4. præſumpt. 67. num. 7.* MEVIUS *Part. 6. Deciſ. Wiſmar. 16. 17.* BRUNNEMANN. *Conſil. 3. num. 33.* LAUTERBACH. *in volum. 3. Conſil. Tubingenſ. 247. num. 17.*

Hat nun aber die Inſtitution und das Fideicommiſſum auf Seiten des Heinrichs ſeine Richtigkeit; So iſt

15.) Bald ausgemacht, daß die Worte: **Nach Tod deſſen Vattern**, aus verſchiedenen Urſachen dem Fideicommiſs keinen Schaden bringen, noch ſolches aufheben können, wann

gleich

gleich der Vatter von dem Sohn überlebet worden iſt ; Wohler⸗wogen das Fideicommiſs, da es einmal auf dem Sohn per ſuperius deducta ſowohl, als auf dem Vatter gehafftet, durch dieſe Clauſul

16.) Um deswillen nicht extinguiret werden können, weil die Worte: Nach Tod deſſen Vattern, weiter nichts, als ſoviel involviren, ſo ſein Vatter Tod ſeyn wird ; ſo, daß der Senſus des gantzen Periodi ſoviel bedeutet, als wann geſchrieben worden wäre :

Wann des Reineri Sohn Heinrich ohne Leibes⸗Erben dieſes Zeitliche ſeegnen würde, alsdann, wann, oder ſo ſein Vatter Tod ſeyn wird, deſſen Erbtheil auf die übrige ꝛc.

Nun aber können die Worte ſowohl von dem Caſu, wann der Vatter nach dem Sohn erſt Todtes verfahren, als auch von dem Fall, wann er ſchon vor ihm geſtorben ſeyn wird, verſtanden werden ; folglich ſind ſie auch würcklich von beyden zu interpretiren ; partim quia verba generalia ſemper etiam generaliter ſunt exaudienda,

L. 8. ff. de publ. in rem act. L. 1. §. 3. ff. de aleat. L. 9. §. ult. ff. de Jur. & Fact. ignor. L. ult. in fin. Cod. de Dot. prom. L. 13. Cod. mand.

partim quia verba ſemper ita interpretanda, ut actus valeat potius, quàm pereat.

L. 12. ff. de reb. dub. L. 21. ff. eod. L. 16. in fin. princip. ff. ad SCtum. Trebellian. L. 109. ff. de Legat. 1. L. 80. ff. de verbor. obligat.

Zudeme ſind dieſe Worte

17.) Merè enunciativa, ſecundùm definitionem verborum enunciativorum, quam exhibet

ZEPPER. *in Cynoſur. Legal. cap. 5. num. 2. 3.*

welche ohnehin an⸗und vor ſich keine vim diſponendi haben ;

ZEPPER. *dict. loc. num. 63. ſeqq. mult.* BARBOSA *lib. 5. cap. 13. ax. 1.* F. C. HARPPRECHT. *Conſil. nov. 1. num. 774.* LAUTERBACH. *volum. 3. Conſil. Tubingenſ. 204. num. 21. Conſil. 231. num. 161.*

Dahero auch

18.) Die oben angeführte Qualität der Voculæ nach, hier gantz nichts anders in contrarium operiret, indeme aus der

in proximis numeris angeführten Explication genugſam erhellet, daß wohl mors Patris, aber nicht tempus mortis einen Theil der Condition ausmacht, ſub qua Fideicommiſſum eſt reſtituendum: mithin iſt es ſchon genug ad conditionis exiſtentiam, daß der Sohn ohne Leibes-Erben dieſes Zeitliche geſeegnet, der Vatter aber tod ſeye: Sufficit enim, ut conditio ab ipſo teſtatore ad nullum certum tempus reſtricta ſemel extiterit,

CARPZOV. *lib. 6. reſponſ. 20.* BRUNNEMANN. *ad L. 10. num. 4. ff. de in rem verſ.*

Cùm, quando teſtator nonniſi effectum intendit, ſufficiat, quomodocunque conditio exiſtat.

argum. *L. 11. §. 11. ff. de Legat. 3. L. 20. §. 1. ff. de Condit. inſtitut.* CARPZOV. *in Jur. Feudal. part. 2. conſtitut. 14. definit. 14. num. 6.* MANZIUS *de Teſtamento valido & invalido tit. 7. quæſt. 7. num. 52.*

Und da auch

19.) Das Vocabulum, alsdann, nicht auf des Vattern Tod, ſondern auf die Condition, wann Heinrich ohne Kinder abſterben würde, zu reſtringiren iſt, wie der Context deutlich anzeiget; ſo mag auch daher kein Argument, quaſi Conditio expiraſſet, genommen werden. Uebrigens haben alle oben eingewandte Rationes dubitandi bereits in Rationibus decidendi ihre ſattſame Abfertigung erhalten; Und bleibt es alſo ſolchem allem nach bey der General-Regul: Quod Fideicommiſſi poſſeſſor ſuo facto contra Fideicommiſſum venire non poſſit.

F. C. HARPPRECHT. *Reſponſ. Civil. & Criminal. 85. n. 219.*

So favorable daher auch Teſtamenten immer ſeyn mögen: So kan doch dieſer Favor in præjudicium tertii nichts operiren; zu geſchweigen, daß eben dieſer Favor auch bey der Gertrudis Teſtament anſchlägt, und die Ehre, einen Erben zu haben, iſt deswegen dem Heinrich, in Anſehung ſeiner eigenen Güther, nicht benommen; Mithin erſcheinet allenthalben ſo viel, daß deſſelben Teſtamentariſche Diſpoſition, ſo viel die von der Gertrudi herrührende Bona betrifft, keineswegs vor Rechts-gültig zu erachten.

In conformitate hujus Reſponſi

Sententia publicata d. 1. Aprilis 1757.

In Sachen von Recklinghauſen wider von Recklinghauſen, Appellationis; Iſt allem An- und Vorbringen nach zu Recht erkannt,

kannt, daß durch Richter voriger Inſtantz übel geurtheilt, wohl davon appelliret; daher ſolche Urthel zu reformiren, dergeſtalten, daß, nach nunmehro erfolgtem Ruckfall des Reineri Erb-Antheils quæſtionis, Appellant von Zahlung der eingeklagten Zwey Tauſend Zwantzig Fünff Thaler 49½. Albus, jedoch mit Ausnahm der, vom 8ten Junii 1735. bis zu dem am 16ten Octobris 1739. erfolgten Ableben, obgedachten Reiners Sohns Heinrich, verfallenen ruckſtändigen Zinßen à 3½. pro Cento, (welche bey nächſtkünfftiger Erbſchaffts-Extradition in Abrechnung zu bringen) zu abſolviren, und entledigen ſeye; Als wir hiermit reformiren, abſolviren, und entledigen. Die Gerichts-Koſten allenthalben aufgelauffen, aus bewegenden Urſachen gegen einander compenſirend und vergleichend. Dann iſt gegen Dr. N. um willen er beyder Theilen Vollmacht, als Subſtitutus unterſchrieben, die Straf der Ordnung vorbehalten.

OBSERVATIO CCLXXVII.

Gabellam Detractionis Emtor ſolvere non tenetur, niſi ſalvo regreſſu contra venditorem.

NOtum eſt Venditorem debere ſolvere Gabellam Detractionis. Is enim eſt, qui pecunias transfert ab uno Territorio ad aliud, vel ab una Juriſdictione ad aliam, quive Privilegiis ac Protectione Domini gaviſus. Ratio vero, quare in Republica hæc Gabella toleretur in eo continetur, quod uti æquum eſt, ut emphyteuta vel Vaſallus pro beneficio accepto Jure antidorali Dominum honorario quodam recognoſcat, ita iniquum judicandum non ſit, ut cives vel incolæ, qui per longum ſæpe tempus Privilegiis & protectione Dominorum gaviſi ſunt, abeundo & res ſuas exportando, novosque lares quærendo Protectori priſtino eam portionem, quam Jura, Statuta & Conſuetudines locorum permittunt, relinquant (*a*).

Quodſi itaque Emtor Gabellam hanc ſolvit, obligatio Venditoris adhuc manet, quin illa potius onus reale eſt, Bonis inhærens, quo obligatio in Venditore non tollitur, quæve proin regreſſum adverſus Venditorem fundat.

(*a*) PFEFFINGER. *Vitriar. Illuſtr. lib. 3. tit. 18. §. 44. n. 4.* CRUSIUS *de Jur. Detract. cap. 2. num. 2.*

Pro eodem quoque d. 6. Februarii 1750. in Cauſa von Wetzel contra das Cloſter Arnſpurg, pronunciatum: utpote in qua Quæſtio primaria erat: Ob der Verkäuffer oder der Käuffer den Zehenden Pfenning zu zahlen ſchuldig ſeye, quæ per Sententiam ita deciſa: daß der Käuffer die Nachſteuer zu zahlen habe, weilen es ein Onus reale, ſo auf den Güthern hafftet, jedoch ſalvo Regreſſu an den Verkäuffer, maßen deſſen Verbindlichkeit dadurch nicht erlöſchet, daß der Käuffer ſolche Gelder entrichtet. Quæ ſententia in rem judicatam tranſiit. In cujus conformitate Emtor cum Actionem indemniſationis adverſus Venditorem inſtitueret, condemnatoriam obtinuit Sentent. ſeq. publ. d. 9. Maji 1757.

In entſchiedener Sachen Abten und Conventualen des Gotteshauſſes Arnſpurg, wider Lotharium Frantz Wetzel, Mandati de ſolvendo debitum S. C. nunc gedachten Wetzel, modò Frobenius Ferdinand Wetzel, wider Klägers, gegen beſagten Abten und Conventualen des Cloſters Arnſpurg wider Beklagte, nunc gedachten Abten, wider Spener, Citationis ad videndum ſe condemnari ad præſtandam Evictionem &c. Iſt allem An- und Vorbringen nach zu Recht erkannt, daß Lt. Boſtells Principal klagendem Gotteshauß die in der Urthel vom 6ten Februarii 1750. feſtgeſetzte Schadloßhaltung, puncto der Nachſteuer-Gelder zu entrichten ſchuldig, und dazu zu condemniren und verdammen ſeye; als wir hiermit ſchuldig erkennen, condemniren und verdammen, die Gerichts-Koſten derentwegen aufgelauffen, aus bewegenden Urſachen gegen einander compenſirend und vergleichend. Dann iſt gedachtem Lt. Boſtells Principalen zu würcklicher Execution &c. Zeit Zwey Monathen pro Termino & Prorogatione von Amts wegen angeſetzet, mit dem Anhang rc. Ferner iſt die durch Lt. Brandt gebettene Retraditio des [72.] producirten Original-Kauff-Briefs retenta apud Acta Copia vidimata verſtattet, und Lt. Scheurers Principalen mit klagendem Cloſter über empfangene Gelder ordentlich ſich zu berechnen, oder ad [71.] [74.] binnen obangeſetzter Friſt ſich vernehmen zu laſſen, auch wo er auf die Interventions-Schrifft zu handlen vermeynet, in eodem Termino einzubringen, auferleget.

OBSERVATIO CCLXXVIII.

De Pœna Appellationes frivolas introducentium.

IStiusmodi pœna occurrit in Sachen des Chur-Cöllniſchen Hauptmanns Friederich Eraſmus von Juden zu Borchholtz Hoch-Stiffts Paderborn contra den Cammer-Herrn von Ame-lunren zu Berlinghauſen: utpote in qua d. 22. Aprilis 1757. decretum: Abgeſchlagen, und iſt wegen des frivolen Appellations-Geſuchs gegen Supplicantens Principalen die Straf Drey Marck Silbers, und gegen den Advocatum Cauſæ die Straf Ein Marck Silbers innerhalb Ein Monath in den Armen-Säckel ſub pœna dupli & realis Executionis zu bezahlen, vorbehalten. In Conſil. 22. Aprilis 1757. Ita enim Domini:

Wann in langer Zeit frivolè Appellationes allhier introduciret worden; ſo gehöre gewiß gegenwärtige zu deren Claſſe. Dann, nicht zu gedencken, daß das Quadrimeſtre inſinuandæ Appellationis bis auf 3. Täge bey Exhibirung der erſteren Supplicæ verfloſſen; ſo ſeye nicht allein das Decretum à quo ein Inhæſivum, und das Vorherige, cui nempe inhæretur, längſtens in rem judicatam erwachſen, ſondern Appellant habe ſich auch über kein ihm dadurch zugefügtes Gravamen zu beſchwehren Urſache, wann ihm, Litem ſub pœna confeſſi zu conteſtiren, injungiret, ſodann 2tens) der Gegentheil zur Caution pro Expenſis nicht angehalten worden, indem quoad 1.) die Contumacia in non reſpondendo & Litem conteſtando, ſi reus in Judicio præſens ſit, die Pœnam confeſſi nach ſich gezogen, und quoad 2.) Appellatus mit Immobilibus geſeſſen, danebſt auch die Exactio Cautionis pro Expenſis ab arbitrio Judicis regulariter dependire.

OBSERVATIO CCLXXIX.

Mutatio Fori permiſſa eſt, quatenus citra præjudicium tertii fit.

PErpende quæſo Facti Speciem in Sachen verwittibter Generalin von Schwan contra Georg Grafen von Schlitz genannt Görtz, Mandati de ſolvendo Capitale una cum Intereſſe Damno cauſato & Expenſis, vel dimittendo Hypothecam C. C.

Johann Freyherr von Schlitz genannt Görtz empfienge im Jahr 1731. von Juliana Sophia von Schwan gebohrnen von Bremer

mer ein Capital zu 12000. Rthlr. gegen Vier von Hundert, und Verpfändung aller in Beſitz habenden Güthern, nebſt denen davon fallenden Proventibus cum clauſulâ conſtituti Poſſeſſorii, & cum Liberâ poteſtate ingrediendi.

Anno 1737. wurde die Helffte dieſes Capitals wieder abgetragen, ſo daß die gegenwärtige Forderung noch in 6000. Rthlr. Capital, und denen darvon verfallenen Zinßen beſtehet.

Weilen nun der Debitor auch liegende Güther in Hannöveriſchen Landen beſitzet, ſo hat Klägerin ihre Klag bey der daſigen Churfürſtlichen Juſtitz-Cantzley eingeführet, und allda ein Mandatum de ſolvendo ausgebracht, als aber ſolches hat wollen vollzogen, und ſie Klägerin vi Hypothecæ in Bona immittiret werden, iſt daraus ein Concurſus Creditorum entſtanden, vermög weſſen dieſelbe in Claſſificatione ad Num. 11. geſetzet worden iſt.

Die Klägerin appellirte hiervon an das Ober-Appellations-Gericht zu Zell, wo die Proceſſus abgeſchlagen, ihr aber freygeſtellet worden iſt, ſich an Ein Höchſtes Reichs-Gericht zu wenden, und Actionem Hypothecariam auf die Fränckiſche Güther, wovon ſie ihre Befriedigung deſto geſchwinder erlangen könte, anzuſtellen. Solchem nach brachte dieſelbe ein Mandatum de ſolvendo C. C. bey hieſiger Cammer aus, worgegen der Beklagte einwendete, daß zwar die Schuld von 6000. Rthlr. ihre Richtigkeit hätte, allein Forum præventum ſeye zu Hannover.

Woraus die Frage entſtehet: Ob Klägerin, nachdem die Concurs-Sache zu Hannover gantz ausgeklaget iſt, ihrer bloßen Anſtändigkeit halber, und in der Hoffnung zu ihrer Zahlung deſto ehender gelangen zu können, von der Hannöveriſchen Juſtitz-Cantzley abzuſpringen, und ſich an das hieſige Reichs-Gericht zu wenden befugt ſeye.

Ad quam Referens ita:

verſchiedene JCti, und unter andern

Mev. *part. 5. deciſ. 339. num. 5.*

halten dafür:

> Quod etſi Creditor (ſunt verba Mevii) plures res obligatas, & in iis obligationem habeat, electione tamen unius excludatur actio adverſus aliam.

und begründen ihre Meynung hauptſächlich *in L. 112. ff. de verbor. obligat.* quæ ſic ſonat:

Si quis

Si quis ſtipulatus ſit Stichum aut Pamphilum, utrum ipſe vellet, quem elegerit, petet, & is erit ſolus in obligatione, an autem voluntatem mutare poſſit & ad alterius petitionem tranſire, quærentibus reſpiciendus erit ſermo ſtipulationis.

& quamvis BRUNNEMANN. ad hanc Leg. dicat:

Subtile hoc diſcrimen & grammaticum eſſe, ſtatuit tamen appoſitè ad noſtrum caſum, quod ſi Creditor habeat Hypothecam in variis rebus, & habeat Jus uno relicto ad aliud medium tranſeundi, ſed eandem tamen nempè Hypothecam Concurſu excitato vult variare, & aliud Remedium ampléčti, tum non licere variare.

Cujus ratio ſolida invenitur *in L. 9. §. 1. ff. de Tributariâ Actione*, ubi ſic diſponitur:

Eligere quis debet, quâ Actione experiatur, utrum de peculio, an Tributariâ Actione, quia ſcit Regreſſum non futurum ad aliam.

Aus welchem allen MEVIUS *loc. citat. num. 10.* den Schluß machet:

Quod optio habeatur inſtar Renunciationis, & quod ſemel optanti poſteà ad omiſſa reverti non permittatur.

Dieſem nach ſcheinet die Klägerin von der Hannöveriſchen Juſtitz-Cantzley, und von denen in Hannöveriſchen gelegenen Güthern, worauf dieſelbe die Sicherheit ihrer Schuld-Forderung halber geſuchet hat, um ſo weniger wieder abgehen zu können, als ſie dieſes Forum erwählet, und dahero ihr billig entgegen geſetzet werden kann:

Quod ſemel placuit amplius diſplicere non poteſt.

Dem allen ohnangeſehen bin ich der Meynung, daß mutatio Fori dahier ſtatt finde, und lege vornemlich zum Grund, quod regulariter Hypotheca generalis tribuat Jus variandi, ita ut Creditor relicto uno objecto poſſit tranſire ad aliud etiam poſt Litis conteſtationem imo condemnationem Appellatione interpoſitâ vel non: Wie ſolches behauptet,

FROMMANN. *in Diſſertat. ſuâ de Jure variandi membr. 4. num. 370.*

Maximè cum executivè experiamur: in executivis enim Regula variationis communiſſimâ ubique Sententiâ eſt recepta.

Vid. COL. *part. 1. cap. 8. num. 31. & ſeqq.*

Daß man aber dahier nicht nur in caſu Hypothecæ generalis omnium Bonorum, ſondern auch in Proceſſu executivo verſire, ſolches ergiebet ſich aus der Obligation, wo es heiſſet, alle unſere Güther nichts davon ausgenommen, ſetzen wir der Creditrici zum Unterpfand ein, cum conſtituto Poſſeſſorio, & Liberâ facultate ingrediendi.

Nec obſtant Textus ſuprà allegati & opiniones Doctorum: quia in his ſupponitur, quod per ſtipulationem, vel optionem & electionem cæteris Creditoribus Jus quæſitum ſit, quod adimi per variationem nequit, wie MEVIUS *loc. citat. deciſ. 339.* anführet, und FROMMANN. *citat. loc. num. 380.* verbotenus beſtättiget:

> Verum in Concurſu ſi elegerit Creditor, certamque perſecutus fuerit Hypothecam, cæterorum Creditorum Jus quoad reliqua Bona facit deſinere eandem licentiam.

Es wird zwar à Creditrice nicht in Abrede geſtellet, und die Acta bringen es klar mit, daß ein würcklicher Concurſus Creditorum bey der Hannöveriſchen Juſtitz-Cantzley ſeye ein- und ausgeklaget worden, und daß dieſelbe ſich mit andern Creditoribus allda eingelaſſen habe, allein daß Klägerin ſich cum præjudicio tertii à Foro Hannoverano an dieſes Höchſte Reichs-Gericht gewendet habe, ſolches iſt in Actis nicht erwieſen, noch weniger erhellet daraus, daß dieſelbe ein Hypothecam ſpecialem anſpreche, worauf ein anderer Creditor ein Jus quæſitum habe, welches der Fall iſt, worinnen variatio à Legibus verbotten iſt.

Selbſten die Hannöveriſche Juſtitz-Cantzley kan ſich nicht darüber beſchwehren, maßen das Ober-Appellations-Gericht zu Zell die Creditricem ſelbſt an Ein Höchſtes Reichs-Gericht, und an die Gräflich-Görtziſche Güther in Francken verwieſen hat, damit ſie deſto ehender zu ihrer Befriedigung gelangen mögte.

Iſt nun richtig, daß Niemand einiger Nachtheil dadurch zugezogen werde, wann Creditrix von ihrem vorigen Foro abgehet, und ihr Jus Hypothecarium generale, welches ſie auf allen Görtziſchen Güthern hat, nunmehro an denen Schlitziſchen zu verfolgen ſuchet, iſt nicht weniger richtig, daß man in Proceſſu executivo hier befangen ſeye, ſo muß auch zugegeben werden, daß Klägerin das Forum abzuändern befugt geweſen ſeye, wie dann ſolches der Beklagte ſelbſten nicht undeutlich eingeſtehet, da derſelbe in Dupli-

Duplicis ſuis ſubmiſſivis pag. 23. meldet, es komme eben die Haupt-Sach nicht auf die mutationem Fori an, ſondern das Fideicommiſſum perpetuum zernichte der Klägerin Geſuch.

Inde d. 9. Maji 1757. Paritoria plena publicata.

OBSERVATIO CCLXXX.

Obligatio Filii Hæredis Patris ſolvendi ejus debita non tollitur ſola aditione Hæreditatis cum beneficio Legis & Inventarii.

IN Cauſa Obſervationis antecedentis, hæc Quæſtio principaliter movebatur. Ita enim Referens:

Nachdem Referens vermeynet, die Erſte Frage genugſam entſchöpffet zu haben, ſo ſchreitet er zur Zweyten: Ob Hæres fiduciarius & feudalis facta Patris zu præſtiren ſchuldig ſeye, da zumalen der Beklagte in dictis Duplicis ſuis behauptet, daß ſich das Fideicommiſſum ſo gar auf die Fructus erſtrecke, weilen ſolches de Proventibus Meldung machet.

Daß die Schlitziſche Güther mit einem Fideicommiſſo perpetuo behafftet, und mit dem Fürſtlichen Lehen-Hof zu Fuld in nexu Feudali ſtehen, und daß der Beklagte ex Jure Primogenituræ, und ex Pacto & Providentiâ Majorum in ſolche Güther ſuccediret ſeye, ſolches erhellet nicht nur ex Adjunct. ſub Quadrang. 13. ſondern es wird auch in Actis nirgendswo widerſprochen. Einen Hohen Senat will ich nicht beſchwehrlich ſeyn, mit langer Ausführung dieſer bekandten Frage: Utrum Filius repudiatâ hæreditate Patris poſſit in Bonis Feudalibus vel Fideicommiſſariis ſuccedere, ſondern ich beziehe mich auf

des Rothii *Comment. in* Stryckii *Examen Juris Feudalis.* wo in *Quæſt. 48.* quid ſit Feudum ex Pacto & Providentiâ ſolche Frag weiter ausgeführet, und dahin concludiret wird.

Optimo proinde Jure Conſuetudines Feudales talem Filium indignum Feudo exiſtimârunt, qui debitæ pietatis oblitus Patris famam negligit.

Ich weiß zwar auch, was

Boehmer. *in Conſil. & Deciſ. ſuis tom. 2. conſultat. 87. quæſt. 3.*

dargegen meldet, mir iſt ingleichen nicht unbekandt, was

Horn. *in Jurisprud. ſuâ Feudali cap. 14. §. 10.*

und inter Cameraliſtas,

KLOCKIUS *in Relat. Cameral. Relat. 27. num. 47.* für Meynung hegen;

allein nur iſt genug, daß die Textus Juris Feudalis

2. Feud. 45. & 51. §. 4.

klar diſponiren,

Quod Filius non poſſit recuſare Hæreditatem Patris absque Feudo, propinquus autem poſſit.

Dann ob ſchon das Jus Longobardicum an ſich pro ſubſidiario zu halten, und in unſerm Teutſchen Vatterland hauptſächlich die conſervatio Familiarum aliam Conſuetudinem eingeführet zu haben ſcheinet, ſo belehret mich doch auf der andern Seite Praxis recepta apud Cameram gantz anderſt, wie in Cauſa Sternfels contra von Thüngen à Dno. Referente ſtattlich deduciret worden iſt. Einige Præjudicia und Fundamenta Cameralis Deciſionis führet

DN. Collega DE CRAMER perquàm venerandus *in ſuis Opuſculis Tom. IV. cap. 14.*

an, wo er ſaget, entweder iſt dieſe Verbindung die Vätterliche Schulden zu bezahlen per Pacta Familiæ feſt geſetzet, wie ſich die Rheingrafen wegen der Kirburgiſchen Succeſſion ausdrücklich verbunden haben, oder ſeynd ſolche Pacta Domûs nicht vorhanden, ſo bleibt doch eadem obligatio

Quia in Germaniâ vix dantur Territoria, quibus non immixtæ ſunt Terræ tam Allodiales quam Feudales.

Und wann auch dieſes Argumentum à mixturâ Bonorum nicht gelten ſollte, ſondern dargegen behauptet würde, daß mit dem Fideicommiſſo perpetuo auch ſo gar die Allodial-Güther beleget wären, ſo kan doch Niemand in Zweiffel ziehen, fähret Illuſtris Author fort:

Quod Poſſeſſor poteſtatem habeat ſimilia Territorii Allodia oppignorandi, minimè quidem ad effectum alienandi, verùm ad effectum Succeſſorem obligandi, vel dimittendi Hypothecam, vel debita ex Reditibus ſolvendi.

Jedoch haben dieſe Sätze neceſſitatem vel utilitatem Domûs zum Grund, wie Auguſtiſſima Camera in Cauſa Brenner contra Rheinfelß decidiret hat, und weilen, wie die Obligatio lautet, das Capital zu Tilgung derer auf denen Görtziſchen Güthern annoch hafftenden Vätterlichen Prætenſionen, und übrigen eigenen Angelegenhei-

genheiten ſeye aufgenommen worden, und alſo ſich die Verſio in rem daraus zu Tag leget, ſo mag gar kein Anſtand meines Ermeſſens obwalten, daß der damalige Succeſſor utut Fideicommiſſarius ſolche Debita wenigſtens ex Fructibus zu zahlen ſchuldig ſeye. Hiergegen kan zwar regeriret werden, daß verſio in rem eben nicht aus dem Schuld-Brief allein könne erwieſen werden, maßen es einem verſchwenderiſchen Poſſeſſori an allerhand Vorſpiegelung nicht fehlet, Gelder aufzunehmen, und die Lehens- oder Fideicommiſs-Güther darmit zu beſchwehren; Es iſt aber wohl in Erwegung zu ziehen, daß auf dem Fall, daß ſeparatio Feudi ab Allodio tanquam obſervantia Platz greiffen ſolle, ein jeder Vaſallus nur die Menge Schulden machen, demnächſt auf eingeführte Klage, und wohl gar erfolgte Condemnation die Execution auf allerhand Art und Weiß bis zu ſeinen Tod eludiren, alsdann aber ſeine Söhne die Lehen-Güther behalten, das Allodium aber repudiiren, und hierdurch die Glaubiger und den Richter fruſtriren könten.

Wie hart dieſes wäre, und wie ſehr es den Credit deren Vaſallen ſelbſt ſchwächen würde, ſo daß dieſe in gröſten Noth-Fällen keine Capitalia würden aufbringen können, ſolches iſt leichtlich zu ermeſſen. Damit aber indeſſen aller Zweiffel benommen werde, daß Beklagter ſich bequemen müſſe, die Vätterliche Schulden zu entrichten, beruffe ich mich nochmalen auf die beſagte Cauſam in Sachen Sternfels contra Thüngen, worinnen unter andern Principalis Ratio decidendi mit vorgekommen iſt, daß gleichwie es hauptſächlich dahier ad Conſuetudines Feudales ankomme, die Ritterſchafft in Francken aber ſolche nicht erwieſen habe, vielmehr das Gegenſpiel aus der à Dno. Referente damalens abgelegten Relation zu Tag liegt, alſo das Jus commune Feudale ſtatt finden müſſe, wie

HARPPRECHT von HARPPRECHTSTEIN *in Tractat. ſuo de non Uſu Speculi Juris Feudalis Alemannici.*

mit vielem Nachdruck bezeuget, daß ſonderbar in Francken bey ſich ereignenden Lehens-Differentien, und in Abgang deren ſpecialen Lehens-Gewohnheiten nicht nach dem Jure Alemannico, ſondern Jure communi decidiret werden müſſe, und dieſes ſchlägt um ſo mehr ad Caſum noſtrum ein, als die Schlitziſche Güther in Francken gelegen ſeynd, und zu dem Canton Rön- und Werra gehö-

ren, von welchen Canton damahls in eadem Causâ Sternfels contra Thüngen die Frage ware, welches wenigſtens die Præſumptionem gegen den Beklagten ſo lang erwecket, biß er erwieſen, daß bey dem Fuldiſchen Lehen-Hof, wohin beſagte Güther mit dem nexu Feudali verwandt ſeynd, Jus Alemannicum per longam obſervantiam eingeführet ſeye. Dahero thut auch nichts zur Sache, daß der Beklagte vorgiebt, die Vätterliche Erbſchafft nicht anderſt, als cum Beneficio Legis & Inventarii angetretten zu haben, und daß die gantze Vätterliche Verlaſſenſchafft im Hannöveriſchen ſich befinde, welche nicht in ſeinen Händen ſeye, weilen ein Concurs darüber formiret worden, wie in Exceptionibus gemeldet wird.

Geſtalten derjenige, welcher die Rechtliche ex Beneficio Legis & Inventarii fließende Wohlthat genießen will, ſich erklären muß, daß er weder Allodial- noch Mobilar-Erbe ſeyn, ſondern ſolche Bona denen Creditoribus ſo weit ſelbe zu ihrer Befriedigung hinlänglich ſeynd, überlaſſen wolle, ſonſten, dafern die alleinige aditio Hæreditatis cum hoc Beneficio genug wäre, die Creditores ad Calendas Græcas mit ihren Forderungen könten verwieſen werden, und immittelſt der Succeſſor Feudalis vel Fideicommiſſarius in Poſſeſſione ſothaner Güther cum detrimento maximo Creditorum bleiben würde. Wo hat aber der Beklagte gezeiget, daß citatis Creditoribus das Inventarium ſeye errichtet worden, oder wann dieſe Solennität nicht erforderlich ſeyn ſollte, wie teſte STRYCKIO *lib. 28. tit. 8. §. 7. in fine.* außer denen Sächſiſchen Landen ſolche in wenig herkömmlich iſt, wo iſt die Erklärung, daß er ſich der Vätterlichen Erbſchafft würcklich begeben wolle? Wenigſtens hat er ſolche in Actis nicht beygebracht. Es iſt auch nicht glaublich, daß die gantze Vätterliche Verlaſſenſchafft im Hannöveriſchen alleinig ſeyn ſolle, maßen der Beklagte die Mobilar-Erbſchafft im Schlitziſchen, welche vermuthlich nahmhafft ſeyn muß, noch in ſeinen Händen zu haben ſcheinet, oder legaliter erweiſen muß, ſolche würcklich an ſeine Creditores abgetretten zu haben. Auſſer dieſem iſt er als Erbe von ſeinem Vatter anzuſehen, und kan ſich des Beneficii Legis & Inventarii cum effectu nicht erfreuen, ſo daß er, wann auch das Fideicommiſſum oder der nexus Feudalis in dem Weeg ſtünde, dannoch als Hæres Patris zu Zahlung der Vätterlichen Schulden zu condemniren wäre.

Gleich-

Gleichwie nun ſolchem allen nach 1.) der Klägerin das Jus variandi Forum um ſo weniger benommen werden kan, als 2.) hier Proceſſus executivus obwaltet, und obgleich 3.) die verpfändete Güther mit dem nexu Fideicommiſſi vel Feudi behafftet, jedannoch 4.) nichts hindert, daß der Beklagte die Vätterliche Schulden ex Fructibus zu bezahlen ſchuldig ſeye, weilen 5.) aus der Obligation, oder dem Schuld-Brief erhellet, daß propter utilitatem & neceſſitatem Domus das Capital aufgenommen, und verwendet worden ſeye, auch 6.) ex Actis nicht conſtiret, daß er hæreditatem Patris repudiiret habe, mithin derſelbe 7.) nicht nur als Succeſſor Fideicommiſſarius vel Feudalis, ſondern auch als Erbe ſeines Vatters anzuſehen iſt, ohne daß er ſich 8.) des Beneficii Legis & Inventarii zu erfreuen habe, maßen 9.) nicht erwieſen worden, daß er ſich deſſelben cum Effectu bedienet, und denen Creditoribus die Allodial- und Mobiliar-Erbſchafft würcklich abgetretten habe, mithin 10.) ſolches Beneficium nur in fraudem Creditorum nicht vorzuſchützen vermag;

Alſo concludire ich ad Paritoriam compenſatis tamen Expenſis, weilen doch der Beklagte probabilem Cauſam für ſich hat.

OBSERVATIO CCLXXXI.

An Pars appellans Impetratis Proceſſibus Judici à quo Libellum Gravaminum cum ſuis Adjunctis inſinuare teneatur?

QUi hoc affirmant, pro ſe allegant *Receſſ. Imper. Noviſſ. §. 70.* necnon Roding. *lib. 1. tit. 25. §. 53.*

Enim vero loco iſta loquuntur tantum de inſinuatione Parti, minime autem Judici facienda. Hinc etiam Camera Imper. in Sachen Erbgenahmen Engelwürſten & Conſort. contra Gebrüdere Henrig Appellationis, priorem opinionem Stylo Cameræ contrariam declaravit decernendo wider den Gülich- und Bergiſchen Geheimden Rath, d. 30. Julii 1734.

Decretum.

Geſtalten Sachen nach abgeſchlagen, ſondern wird der Richter à quo hiermit erinnert, Supplicantens Principalen mit unnöthigen- und dieſes Höchſten Gerichts-Stylo gantz ungewöhnlichen Copial-Koſten des Libelli Gravaminum ſammt Beylagen zu verſchonen, vielweniger ihm deren Beylegung unter Straf aufzubürden,

den, geſtalten beſagtem Richter genug ſeyn kan, daß die interponirte Appellation inſinuiret, und übrige Formalia obſerviret worden, widrigen falls man gegen dergleichen allgemeines Gravamen andere Rechtliche Mittel vorzukehren genöthiget ſeyn würde.

Aliud obtineret, ſi ſola Citatio ſuper Nullitatibus decerneretur: tunc enim Libellus Gravaminum cum Adjunctis Judici à quo inſinuandus eſſet, ut ſe defendere poſſet.

OBSERVATIO CCLXXXII.

Conſtitutiones Imperii de Cauſis Civilibus ad Judicia Eccleſiaſtica non trahendis male ad cauſas poſſeſſoriales applicantur.

POne cauſam poſſeſſorialem puncto Decimarum; ſtatim apparebit veritas propoſitionis. Eandemque confirmat Cauſa Cameralis Nahlbacher Thals Unterthanen contra Trieriſches Conſiſtorium, in qua cum ſupplicaretur pro Mandato caſſatorio, inhibitorio, & de non amplius trahendo cauſam Civilem ad Forum Eccleſiaſticum incompetens cum extenſione ad noviter facta, ut & de non ulterius concedendo nec connivendo ſed manutenendo juxtà Conſtitutiones Imperiales & Literas Patentes Imperatorias S. C.

D. 28. Martii 1757. decretum: Noch zur Zeit abgeſchlagen, ſondern würde Supplicant Jurisdictionem Cameræ quoad punctum qualitatis Cauſa Civilis beſſer als geſchehen deduciren, ſoll ferner ergehen, was Recht iſt.

Huic injuncto ſatisfacere tentabat ſupplicans nova ſupplica, in qua Forum Eccleſiaſticum plane pro incompetente in Cauſa Decimarum poſſeſſoriali declarabat. Decretum vero d. 27. Aprilis 1757. Abgeſchlagen: Ita enim Domini: Supplicanten wollen, dem letztern Decreto prælocutorio, dadurch ein Genügen leiſten, daß ſie ſich auf die Urthel beziehen, vermög deren in dieſer Grundbieren Zehend-Sache in Poſſeſſorio geſprochen worden, ein ſolcher Spruch aber in Foro Eccleſiaſtico null ſeye, weil Cauſa Poſſeſſorialis als Secularis ad Judicem Secularem gehöre.

Nachdem aber richtig iſt, daß Judex Eccleſiaſticus auch über die Poſſeſſion vel quaſi eines angeblichen Zehend-Rechts erkennen kan, und nicht per Judicem Secularem excludiret iſt, ſondern

der

der Kläger optionem hat, den Beklagten entweder in Foro Eccleſiaſtico oder Seculari zu belangen, über dieſes ſupplicirende Gemeinde ſich coram Judice Eccleſiaſtico nicht nur eingelaſſen, ſondern auch von deſſen Spruch anhero appelliret, und nunmehro die Appellation nicht proſequiren, ſondern pro Mandato ſuppliciren will, wiewohlen dergleichen Appellation in Regula unzuläßig, als ſtünde dem Petito nicht zu deferiren.

Cum itaque nondum Pars ſuccumbens acquieſceret, d. 6. Maji 1757.

Decretum: Beläßt man es bey dem unterm 27ten Aprilis jüngſthin ertheilten Decreto, und ſolle Supplicant ſich fernern Supplicirens in dieſer Sache enthalten, wider denſelben, um willen er den Concipienten nicht benennet, die Strafe der Ordnung vorbehaltend.

OBSERVATIO CCLXXXIII.

A Commendis ad Suprema Imperii Tribunalia præterito Regimine Mergentheimenſi, appellare non licet.

QUemadmodum Appellatio à Capitulis Eccleſiarum Cathedralium ad Suprema Imperii Tribunalia immediate fieri nequit (Obſervat. CCXXIII.), ita quoque nonniſi per ſaltum immediate à Commendis ad Suprema Imperii Tribunalia appellatur.

Sic Referens in Cauſa Gravel contra die Commende Nürnberg, Appellationis, die Commende Nürnberg, wie auch die Land-Commende Ellingen ſtehet unter der Regierung zu Mergentheim: will man von allen Commenden Proceſſus immediate hier annehmen, warum nicht auch von allen ſonſtigen Fürſtlichen Beamten? - - Wann gegen ein Dhom-Capitul einen Dhom-Probſt geklaget wird, kan die Sache per ſaltum nicht ad Cameram gebracht werden. Exemplum adhuc nuperum adeſt in Præpoſito ſummæ Ædis Bambergenſis. - - Das Intereſſe der Mergentheimiſchen Regierung iſt auch nicht probiret, und an ſehr vielen Orten, wann es auch Intereſſe Principis betrifft, werden doch die Sachen bey ſeinen Gerichten judicialiter ausgemacht.

Certe quemadmodum Officiales Principis, ita Commendatores dependenter Jurisdictionem exercent.

 Quare

Quare cum & peteretur in Exceptionibus: gelanget an Euer Hochfürſtlichen Durchlaucht Anwalds nomine quo ſupra das unterthänigſte Bitten Höchſt-Dieſelbe nicht nur die erkannte Proceſſus Appellationis, ſondern auch das gegen des Herrn Land-Commenthuren Freyherrn von Eyb Hoch-Wohlgebohrnen Excellentze, als welche bekandtlich quà Land-Commenthur der Balley Francken nicht ohnmittelbar unter denen Höchſten Reichs-Gerichtern, ſondern nach des Hohen Teutſchen Ritter-Ordens Reichs-kündiger Verfaſſung unter einen zeitlichen Herrn Hoch- und Teutſch-meiſter, als des hohen Orden höchſten Oberhaupt, und reſpectivè deſſen nachgeſetzter Hoch- und Teutſchmeiſteriſchen Regierung ſtehen, mitgetheilte Mandatum Caſſatorium & Inhibitorium gerechteſt aufzuheben, oder wenigſtens die Sache pro non devoluta zu erklären, und allenfalls den Kläger an die Hochfürſtliche Hoch- und Teutſchmeiſteriſche Regierung zurück zu verweiſen, um ſo mehr geruhen wollen, je mehr Ihro des Herrn Hoch- und Teutſchmeiſters Churfürſtlichen Durchlaucht daran gelegen, daß die Höchſt-Deroſelben zuſtehende competentia Fori der Gebühr nach beobachtet, und überhaupt zum Nachtheil denen obwaltender Hochfürſtlichen Befugnüſſen nichts Widriges verhänget werde;

Sententia publicata d. 13. Maji 1757.

In angemaßter Appellations-Sache, unà cum Mandato Attentator. Revocator. Reſtitutor. & Inhibitor. S. C. Carl Hermann Gravel wider Commenthur zu Ellingen und Conſort. Iſt zu Recht erkannt, daß die Sache durch vorgenommene Appellation an dieſes Kayſerliche Cammer-Gericht nicht erwachſen, ſondern an behörige Appellations-Inſtantz zu remittiren, und das deshalb ausgegangene Mandat wieder aufzuheben, minder nicht Appellant mit ſeinem Schaden-Geſuch, und wegen der Frohnen an die Landes-Herrſchafft und deren Dicaſteria zu weiſen ſeye; als wir hiermit remittiren, aufheben und weiſen, denſelben in die Gerichts-Koſten dieſerthalben aufgelauffen, Appellaten nach Rechtlicher Ermäßigung zu entrichten und zu bezahlen ſchuldig ertheilend ꝛc.

OBSERVATIO CCLXXXIV.

In Cauſis Pauperum Inſinuationes Expeditionum Cameralium Procuratori Partis adverſæ etiam per Pedellum fieri poſſunt.

In Re-

IN Regula per Nuncios vel Notarios immatriculatos fieri deberent. In Cauſis Pauperum vero Judex pro arbitrio facile Exceptionibus locum concedere poteſt.

Ita in Cauſa Joſeph Borell Paup. contra den Magiſtrat der Kayſerlichen Freyen Reichs-Stadt Zelle am Hammersbach illius Procurator :

Iſt zwar die Expedition des Kayſerlichen Schreibens um Bericht würcklich geſchehen ; es befindet ſich aber Anwalds Principalis in ſolchen Erbarmungs-würdigen Umſtänden, daß er die Inſinuation thun zu laſſen, gäntzlich auſſer Stande iſt, überdem iſt ſo wenig Hoffnung vorhanden, daß ein Cammer-Bott in die Gegenden von Zelle reißet, als wenig in daſigen Orten, es ſeye dann vier Meilen davon, ſich ein Notarius ſich befindet, und welchen nicht einmal Anwalds Principalis zu bezahlen im Stande iſt. Als hat Euer Hochfürſtlichen Durchlaucht unterſchriebener Anwald dieſen Umſtand unterthänigſt anzeigen und bitten ſollen, Höchſt-Dieſelbe gnädigſt erlauben wollen, daß man die Inſinuation dem Stadt-Zelliſchen ordentlich beſtellten Anwald Herrn Dr. Hofmann per Pedellum thun laſſen dürffe : & decretum d. 10. Maji 1757. verſtattet.

OBSERVATIO CCLXXXV.

Caſus quo Appellatio à Camera Rationaria Leodienſi ad Suprema Imperii Tribunalia admiſſa.

IN Cauſa de Latte contra Cameram Rationariam Leodienſem proponebatur quod eadem ſeu ejusdem Quæſtor ex Contractu cum dicto Ludovico de Latte egerit, hicque Exceptionem implementi non ſecuti non modo oppoſuerit, ſed & probaverit, allegando inſuper Cameram rationariam per remiſſionem partis Locagii iniquitatem ſui poſtulati agnoviſſe. Nihilominus lata fuit 6. Auguſti 1756. Sententia proviſionalis, contra quam Ludovicus de Latte ſibi remedio Reviſionis proſpexit, à quo per Sententiam à qua rejectus, Appellationem ad Cameram Imperialem interpoſuit. Formalia rite ſeſe habere ex Inſtrumento Appellationis conſtabat. Ratione Materialium Exceptio implementi non ſecuti in propatulo collocata erat, tantumque de fundata Jurisdictione Cameræ Imperialis dubium

exoriebatur, eo quod Privilegium Rudolphi Imperatoris Appellationes contra Sententias à Camera rationaria Leodienſi interpoſitas recipi vetet.

Conſiderandum vero hic Caſum Privilegii non adeſſe, quandoquidem ex una parte de Tributis, Talliis &c. nulla, ſed de hoc ſaltem ſuboriebatur Quæſtio, an Camera rationaria Contractum cum Appellante initum impleverit? quæ notorie ad Terminos Juris communis reducenda; & ex altera parte inconcuſſum manet, Privilegium de non appellando locum non habere, ſi ab eo cui conceſſum eſt, gravatus quis ſit non tam à Judice, ſed tanquam à parte, hoc eſt, in Cauſis quæ privatum reſpiciunt commodum (*a*): & ſi in via Cognitionis judicialis latum fuit Decretum, ita ut Princeps & Partis & Judicis vices egerit, tali Caſu nequidem Privilegium de non appellando impedire provocationem (*b*). Ac proin Proceſſus Appellationis Menſe Maj. decreti.

OBSERVATIO CCLXXXVI.

Privilegio Perſonarum miſerabilium ex L. unic. Cod. quando Imperat. *etiam conſortes Litis gaudent.*

DE Privilegio hoc pluribus egi *Part. II.* Neben-Stunden Abhandlung *XI.* & ſuprà *Obſervat. CLXXX.* Quibus adhuc addere lubet Obſervationem præſentem, quam mihi ſuppeditavit paſſus ſequens Relationis in Sachen Wild- und Rheingräflich-Dhauniſche Allodial-Erben, wider die Herren Fürſten zu Salm-Salm und Salm-Kyrburg, Citationis ad videndum dimitti Bona hæreditaria:

Anlangend Quæſtionem Fori, ſo hat der Frau Klägerin Schrifftſteller Jurisdictionem Cameræ Imper. *ex Lege unica Cod. quando Imperator* gegründet, eines theils, weilen die mit-klagende ledige Gräfin Albertina wegen Schwachſinnigkeit ſub Curatela perpetua ſtehe: andern theils, weilen die gleichfalls mit-klagende Rhein-Gräfin Chriſtiana, als unvermählt, und ein Wayß zu betrachten, folglich beyde als Perſonæ fortunæ Injuria miſerabiles

zu

(*a*) LYNCKER. *de Gravam. Extrajud. cap. 5. ſect. 1. §. 7.*

(*b*) LUDOLFF. *Syſtemat. Jur. Camer. Sect. I. §. 13. num. 14.* & *Obſervat. 83. 228. Symphorem. Tom. I. Conſultat. 36.*

zu dieſem Beneficio zu admittiren ſeyen, und endlich drittens theils, weilen die übrige Conſortes Litis ob individuitatem objecti dieſes Privilegium mit genießten:

per tradit. BRUNNEMANNI *ad L. unic. Cod. quando Imperator. num. 16.* & BERGER. *in Elect. Diſceptat. Forenſ. tit. 4. obſervat. 9.*

Hingegen wird von Seiten derer Herren Beklagten eingewandt, daß die Sache ad Forum primæ Inſtantiæ Auſtrægarum zu verweiſen ſeye:

1.) In Gefolg der klaren Verordnung *Ordinat. Camer.* wo Fürſten belanget würden; Demnächſt

2.) Ob ſpecialia Pacta & obſervantiam Domus, maßen durch den Dhauniſchen Hauß-Vertrag 1543. [58.] vornemlich aber im Vertrag 1595. [32.] verſehen wäre, daß wo Nachbarliche Stritt und Irrungen entſtünden: um was Urſachen auch das wäre, und wie ſie Nahmen haben mögten, gantz und zumal nichts ausgenommen vier Perſonen zu Austrägen ernannt, und erwählet werden ſollten, welche Obſervantz per Receſſum Familiæ noviſſimum 1696. beſtättiget ſeye.

3.) Ob Judicata in Caſu ſimili, da im Jahr 1578. in gleichmäßiger Erb-Stritt-Sache zwiſchen Grafen Otto von Dhaun, und Grafen Thomas hinterlaſſenen Töchtern die vom Cammer-Gericht erkannte Ladung wiederum caſſiret, und aufgehoben, hingegen die Sache gebührender Orthen verwieſen [34], und dann auch noch endlichen

4.) Im Jahr 1717. die Irrungen zwiſchen dem Hauß Salm und Dhaun durch eine Auſtrægal - Commiſſion erörtert worden ſeyen.

Da aber ad 1.) conſtantiſſima Praxis Cameralis belehret, daß die Cauſæ miſerabilium Perſonarum immediatarum ad mixtos Caſus, wie DN. A LUDOLFF *in Jur. Camer. Sect. I. §. 2. pag. m. 23.* meldet, zu referiren ſeynd, und dieſes Beneficium die Legales Auſtrægas excludiret, cum & originis, & Proſapiæ celebritas vel dignitas à Fortunæ viciſſitudine non ſemper ſit immunis, und insbeſondere hieher das Præjudicium in Sachen von Görtz contra Hollſtein gehörig iſt: Demnächſt und quoad

2.) Durch Hauß-Verträge derer Ständen dieſem Allerhöchſten Kayſerlichen Vorrecht, und in Summa Naturali æquitate

gegründetem- und Perſonis miſerabilibus ertheiltem Privilegio & Beneficio nicht præjudiciret werden mag, was auch ſonſten Thomasius *de Æquitate cerebrina dictæ Legis unicæ ejusque exiguo uſu practico* dahin geſchrieben hat.

Conf. Barth. *de Judicio Imperat. extraord.* Schweder. *de Privileg. Fori Perſonar. miſerabil.*

Zudeme wo die Clauſula horum Pactorum generalis, um was Sachen das wäre, dieſe Diſpoſitionem Juris ſpecialis nicht unter ſich begreifft: Ferners und quoad

3.) Von der Beſchaffenheit des angeführten Præjudicii Cameralis eigentlich nicht conſtiret, folglichen kein ſicherer Grund darauf geſetzet werden mag: Endlichen aber und

4.) Die Conventionales Auſtrægæ in gewöhnlichen Fällen allerdings dabenebens in hergebrachtem Vigeur verbleiben, und darauf auch in Judicando zu reflectiren iſt: Uebrigens aber noch allhier darzu kommet, daß inter easdem Perſonas ob præſtationem Alimentorum Lis in Camera verfangen iſt, und deren Deciſion mit gegenwärtiger Sache die genaueſte Verbindung hat, da nemlich die Herren Fürſten von Salm, die nach denen Hauß-Verträgen anſonſten ſchuldige Alimenta in ſo lang, bis und dann ſämtliche im Beſitz genommene Allodial-Stücke abgetretten würden, verſagen, und endlichen Herrn Beklagte ſelbſten pleniſſimè quoad Cauſæ Merita ſich eingelaſſen, und gleichſam ſelbſten Jurisdictionem Cameralem agnoſciret, und tacitè prorogiret haben:

So finde demnach kein Bedencken, die obmovirte Exceptionem Fori zu verwerffen.

Indeque *Sententia publicata d. 1. Aprilis 1757.*

In Sachen Wild- und Rheingräflich-Dhauniſcher Allodial-Erben, wider die Herren Fürſten zu Salm-Salm, und Salm-Kyrburg, Citationis ad videndum dimitti Bona Hæreditaria Dhaunenſia, cum Fructibus perceptis & percipiendis, nec non reſtitui frumenta ablata, unà cum omni Intereſſe, Damno & Expenſis, ſicque condemnari: Iſt der durch Lt. Boſtell gethane Beſchluß von Amts wegen aufgehoben, ſondern demſelben, mit Verwerffung der durch Lt. Weylach Herrn Principalen eingewandten Exception Fori, ſich auf die durch gedachten Lt. Weylach, unterm 18ten Martii 1755. übergebene Exceptiones, ſammt Beylagen [31.] uſque [53.] ſpecificè Zeit Zwey Monathen vernehmen zu laſſen, hiermit aufgegeben.

OBSER-

OBSERVATIO CCLXXXVII.

De uſu hodierno Legis Anaſtaſianæ in Camera Imperiali.

EQuidem THOMASIUS *de cerebrina æquitate & exiguo uſu practicoLegisAnaſtaſianæ peculiarem ſcripſitDiſſertationem.* Rite vero ponderata ratione Legis Anaſtaſianæ omne evaneſcet dubium.

Ratio Legis Anaſtaſianæ conſiſtit in præſumta avaritia & præſumto animo vexandi per ceſſionarium debitorem. Nulla enim alia probabilis ratio eſt, cur cedens nomen certum pro nullo vel vili pretio cedat, & ceſſionarius paratam det pecuniam, cum exactio dubia ſit.

Coërcet adeo Lex Anaſtaſiana malitiam præcipue & dolum, nec ideo eſt introducta, quod Creditor inducatur, ſed quod improbe lites alienæ redimantur. Pro improbo habetur lucrum ex tali redemtione perceptum, utpote quo quis cum damno alterius, ut plurimum ex neceſſitate & inopia actionem vendentis, ſeſe locupletiorem reddit. Simulque & id hac Lege obtinetur, ut lites præſcindantur.

Toties itaque valida eſt ceſſio, nec Legem Anaſtaſianam incurrit, quoties nulla adeſt litis redemtæ ſuſpicio. Regulariter vero ex pretii modo redemtio litis infertur. Sicque non aliter valet ceſſio, quam interveniente juſto æquivalente ac vere nec tantum ſimulate numerato, & numeratio aliter quam confeſſione cedentis fieri debet, incumbitque ceſſionario, ut ſolutionem realem aut Teſtibus, aut Inſtrumentis, aut aliis Argumentis concludentibus, imo & Juramento probet.

Hinc *Sententia publicata d. 1. Februarii 1757.*

In entſchiedener Sachen Johann Hugo Henrich Ferdinand Freyherrn von Bongard zu Pfuffendorff, wider Ernſt Friederich von Ebersberg, genannt von Weyher und Leyen, Appellationis primæ: Jſt beyder Anwälden ihr der End-Urthel halber beſchehen Begehren noch zur Zeit abgeſchlagen, ſondern Dr. Scheurer, daß ſein Principal oder deſſen Vorfahren vor die cedirte Eltziſche Schuld wenigſtens 2354. fl. bezahlet, oder ſonſten vergütet haben, behörig zu erweiſen, Zeit Zwey Monathen pro omni Termino & Prorogatione von Amts wegen hiermit angeſetzet, mit

dem

dem Anhang, wo er deme alſo nicht nachkommen wird, daß auf gegentheiliges Anruffen ferner ergehen ſolle, was Recht iſt.

Ita nimirum in Deliberatione Bongardiſcher Seits hat man Exceptionem compenſationis opponiret, und ſolche gegründet, 1.) auf eine in Cauſa Elß contra von Leyen Anno 1697. in Curia Feudali Colonienſi ergangene Rechts-kräfftige Urthel, 2.) auf die ihnen von Bongard Anno 1700. beſchehene Elßiſche Ceſſion. Das erſtere, ſcilicet Judicatum Colonienſe, kan man in ſo weit paſſiren laſſen. Bongard aber kan von dieſem pro Elzio ergangenen Judicato nicht eher profitiren, als bis er ſeine Ceſſion nach allen erforderten Umſtänden erwieſen, und dargethan hat. Generalis ceſſio non ſufficit, ſondern er muß erweiſen, daß er wenigſtens pro hac ceſſione 2354. fl. an die Herren von Elß baar bezahlet habe, als ſo viel er jetzunder nur zu compenſiren gedencket.

Concurrunt multæ ſuſpectæ circumſtantiæ, daß keine wahrhaffte Zahlung intuitu hujus Ceſſionis geſchehen ſeye.

Bongard hat anfänglich bey 20000. damit compenſiren wollen, jetzo kommen kaum 2000. fl. heraus. Elß hat ſich Anno 1736. ſelbſten der Forderung wegen wieder gemeldet; Ergo ſubintrat maxima dubitatio, ob Bongard noch zur Zeit einen Kreutzer an Elß pro hac Ceſſione bezahlet habe. Dieſes muß alſo zuvor extra omne dubium geſetzet werden, und kan er allenfalls nicht mehr prætendiren, oder, uti hic, compenſiren, als wie er bezahlet hat; und in tantum ſeynd Præjudicia genug vorhanden, daß Camera Imperialis allezeit juxtà *Leg. Anaſtaſianam* urtheilet, uti in Cauſa von Scheler contra von Heddersdorff. Item in Cauſa Unter-Zell in Speyer contra Stadt Speyer, Mandati de ſolvendo Anno 1738. den 4ten Octobris.

In qua ita Referens:

So viel das Capital in ſich ſelbſt betrifft, obmovirt die Stadt Exceptionem Legis Anaſtaſianæ, ſagt anfänglich das Cloſter, es ſeye vilius pretium nicht erwieſen, und als darauf die Stadt per [45.], welcher ihr aus dem Cloſter Niederzell ſelbſt communiciret worden, vilius pretium ſolutum dociret, ſtellet dieſes cognitioni Judicis anheim, ob und wie weit darauf zu gehen, und ob dießfalls Lex Anaſtaſiana Platz haben möge. Ich wollte dahier Legem Anaſtaſianam gelten laſſen, dann obwohlen juxtà BRUNNEMANN. *ad dict. leg.* geſagt werden mögte, ſi Actio ob diſtan-

tiam

tiam loci & abſentiam Debitoris cedenti inutilis, Ceſſionario vero utilis eſſe poſſit, quod tunc ceſſio pro minore pretio facta valeat, und Cedentin Eliſabetha Hofmännin, als eine Würtenbergiſche Cornets-Frau nicht zu Speyer, hingegen der Külbron daſelbſt wohnhafft geweſen, ſo wollte es dannoch bey dem Lege Anaſtaſiana bewenden laſſen, weilen das Würtenbergiſche nicht gar weit von Speyer gelegen, der Külbron auch gewohnet geweſen, wie ex [43.] zu erſehen, dergleichen mehrere Obligationes viliori pretio an ſich zu bringen, mithin als ein Conſuetus redemtor actionum nicht favore dignus, das Cloſter auch gar keine ſonderliche Exception einwendet, ſondern alles cognitioni Judicis überlaſſet.

De eodem Legis Anaſtaſianæ uſu hodierno teſtatur Sententia de 6. Julii 1736. in Sachen Freyherrn von Meerfeld und Gräfin von Bentheim contra von Nehem zu Werries, apud b. de Ludolff. *Obſervat. Forenſ. 328. pag. 206. 207. & 210.* qua Judici à quo injunctum, daß er die unter andern mit eingeſchlagene Exceptionem Legis Anaſtaſianæ unterſuchen ſolle.

Porro conſtat de eodem ex d. d. Ludolff. *Symphorem. Tom. III. Conſult. & Deciſ. 22. col. 720. & 721.* ut & ex ejusd. *Symphorem. Tom. I. Conſultat. 45. col. 1428.: ibi:* ubi non eſt prætereundum, ſummam majorem eſſe, quam ipſe ſolvit - - - adeoque ſi etiam ex fundamento Actionis - - feratur Sententia reſtitutoria, condemnatio non fiet in majorem ſummam, quam ipſe Actor - - ſolvit, ne detur occaſio objiciendi Legem Anaſtaſianam.

Conferri hic poſſunt Beier. *Diſſertat. ad Legem Anaſtaſianam*, Manzius *Diſſertat. de Interpretatione Legis Anaſtaſianæ*, Schoepfer. *Diſſertat. de Ceſſatione Legis Anaſtaſianæ*, Floercke *Diſſertat. de Lege Anaſtaſiana*, Pestel *Diſſertat. de eadem:* ut & de Cocceji *Jure Controverſ. L. XIII. Tit. IV. quæſt. XXVIII.* In Terris Pruſſicis Lex Anaſtaſiana plane abrogata eſt. Ita enim *Cod. Frideric. Part. III. Tit. 6. §. 9.* Wir wollen die Diſpoſition des Legis Anaſtaſianæ, welche zu vielen und nöthigen Weitläufftigkeiten Anlaß gegeben, gänzlich aufgehoben haben.

OBSERVATIO CCLXXXVIII.

Si aperte conſtet Judicem ordinarium eſſe partialem, etiam citra Juramentum perhorreſcentiæ, in Judiciis ſupremis Proceſſus decerni poſſunt.

PAtebit hoc ex ſequenti Voto Relativo in Cauſa von Mylendonck contra von Neſſelrode:

Es iſt nicht ohne, daß juxtà *Ordinat. Camer. part. 2. tit. 1. & 22.* die Avocationes cauſarum ad Judicium ſuperius ab inferiori ad nuda Partis narrata, etiam in Caſu denegatæ, vel protractæ Juſtitiæ, nicht leicht geſchehen ſollten, wo zumahl Klägere nicht beygebracht, daß ſie ſich zuvor bey der erſteren Inſtanß der Hertzoglich-Gülichiſchen Gerichten nur einmal gemeldet;

MEVIUS *Part. 2. Deciſ. 154.*

Nebſt deme aber auch ipſi veteres Cameraliſtæ belehren, daß nach denen klaren Worten *Ordinat. Camer. part. 2. tit. 26.* verbis: Da das Recht kundlich verſagt, dem Juramento Partis, ſe non ſperare conſequi Juſtitiam, allein nicht geglaubet, ſondern ein Inſtrumentum publicum ſuper facta debita requiſitione, & ſubſecuta denegatione Juſtitiæ erfordert werde.

GAIL. *lib. 1. obſervat. 28. num. 3. & 4.* TENNAGEL. *de dec. Proceſſ. 2. cap. 14. num. 3.*

Alſo daß in ſolcherley Fällen vielmehr andere Remedia, als Promotoriales, Mandata de adminiſtranda Juſtitia, oder auch Citatio ad videndum ſe admitti ad Juramentum perhorreſcentiæ vorgezogen zu werden pflegen,

DECKHERR. *in Not. ad Comment.* KOCHII *Ordinat. Camer. part. 2. tit. 26. num. 7. 8. 9. & 13.* RODING. *in Pandect. Camer. lib. 1. tit. 15. num. 16.*

auch über das beklagten Theil ohnbenommen verbleibet, etiam præſtito jam dicto Juramento, & Proceſſu coram ſuperiore impetrato nichts deſto weniger contrariam non denegatæ Juſtitiæ probationem zu vollführen:

LAUTERBACH. *in Diſſertat. de Juramento perhorreſcentiæ. 49. & 50.*

Da aber

a.) Dieſe Regula auch alsdann ihren Abfall juxtà *citat.* DECKHERRUM findet, ſi aperte conſtet, ordinarium eſſe partialem,

tialem, alſo daß auch in ſolchem Fall citra Juramentum Proceſſus erkannt werden mögen, uti præjudicio in Cauſa Halberſtadt & Conſort. contra Grönningen, de Anno 1590. hanc Theſin firmat: citat. TENNAGEL. *claſſ. 3. cap. 13.* conf. quoque THYLLIUS *in Annotat.* GAIL. *citat. obſervat. 28.*

Und dann b.) in gegenwärtigem Fall Acta Cameralia bewähren, daß eben von wegen der von denen zeitlichen Hertzogen zu Gülich intendirter Subjection der Herrlichkeit Schönau ſchon kurtz zuvor verſchiedene Proceſſus, als in Anno 1565. Mandatum auf die Pfandungs-Conſtitution contra Ducem Juliacenſem und Wilhelm von Bongard Anno 1566. Citatio contra Wilhelm von Bongard, teſtantibus Actis in Cauſa Hillensberg contra Mylendonck, Anno 1596. Proceſſus Appell. contra Mandatum pœnale Dni. Ducis Johannis Wilhelmi, ſo dann Anno 1602. abermalige Proceſſus Appell. ſuper puncto Fori in Sachen Edmund von Richterich erkannt, ja in letzterem Proceſs per Sententias Camerales de Anno 1609. das gantze Verfahren der Düſſeldorffiſchen Regierung in totum annulliret worden, mithin bey ſolchen Umſtänden ubi Jurisdictio Schœnavienſis jam tunc temporis litigioſa, lisque deſuper apud ſuperiorem pendens geweſen;

Ueber das und c.) die angeblich ältere pendentia Litis in Judiciis Juliacenſibus ohnbeſcheiniget;

Als iſt die vorgebrachte Exceptio Fori zu verwerffen. Id quod etiam factum per Sentent. d. 27. Octobris 1752. quæ Adjuncta der umſtändlichen - und zwar Acten - mäßigen Nachricht von der Herrlichkeit Schönau, als einem Sonnen-Lehen *Part. IX.* meiner Neben - Stunden.

Cæterum ad hanc Obſervationem conferas velim *Part. II.* meiner Neben-Stunden Abhandlung *IX.* vom heutigen eingeſchränckten Gebrauch des Juramenti Perhorreſcentiæ gegen Fürſten und Stände des Reichs.

OBSERVATIO CCLXXXIX.

Si quis in Judiciis Imperii ſupremis ad Jura Pauperum admittendus, non ſemper requiritur, ut Juramentum Paupertatis in iisdem præſtet, ſed ſufficit, ſi illud in Judiciis inferioribus præſtiterit.

PRæſtandum eſt Jusjurandum Paupertatis juxtà *Ordinat. Camer. 1555. 1. 78. Concept. Ordinat. Camer. 1. 96.* Sed quare? Haud alia ex ratione quam ut Judici de Paupertate certo conſtet. Enimvero de eadem dubitare nequit, ſi Juramentum deſuper præſtitum etſi in Judicio inferiori. In vanum igitur repeteretur in Judicio ſuperiori.

Sane ſi ad Jura Pauperum in ſupremis Imperii Tribunalibus quis admitti poteſt, etſi ad Forum competens remittatur, (Obſervat. XXXV.); prona eſt conſequentia, in iisdem Juramentum Paupertatis repetendum non eſſe, quod in Judiciis inferioribus jam præſtitum. Statimque adeo pauperi Procurator ex officio, quem ordo tangit, conſtituendus. Ita quoque cenſuit Conſilium Menſe Julii Anno 1754. in Cauſa **Lordt Grotian** contra **Philipp Müller.**

OBSERVATIO CCXC.

Licet filius in arte aliqua, unde vivere poſſit à patre inſtructus ſit, officii tamen paterni neceſſitas nonniſi tunc ceſſat, ſi filio honeſte & pro ratione conditionis ſuæ ſe alendi occaſio adſit.

L. 5. *§. 7. de Agnoſc. Lib.* & STRYCK. *Diſſertat. de Officii neceſſitate cap. 2. num. 32. 33.* eam in rem evolvi poſſunt. Exin quoque d. 23. Maji 1757. Proceſſus Appell. in Cauſa **von Schorrenburg** contra **deſſen Kinder,** denegati, utpote in qua Pater filium omnibus Alimentis etiam naturalibus privare in animum induxerat, licet non probaverit, uti etiam in literis informatoriis agnitum, **daß** Appellati**ſcher Sohn durch ſeine Schuld die von denen** General - **Staaten bezogene** Gage **verlohren, noch auch daß derſelbe ſeit deme eine andere** honete **Art ſich zu ernähren habe finden können.**

Defectus itaque Gravaminum vel ſolus denegationi Proceſſuum cauſam dabat.

OBSERVATIO CCXCI.

De differentia inter Dationem in ſolutum, & Ceſſionem Bonorum, illiusque abuſu in fraudem Creditorum.

Si quis

SI quis pecuniam debet, nec tamen ob pecuniæ inopiam ex infortunio ortam ſatisfacere poteſt, attamen prædia poſſidet, quæ juſto pretio vendere nequit, *Novell. 4. cap. 3.* & *Receſſ. Imper. Noviſſ. §. 172.* debitori permittunt dationem in ſolutum, eo effectu ut Creditor prævia æſtimatione ſpeciem pro pecunia accipere debeat. Subtilem rerum æſtimationem præviam requirit *dicta Novella: Receſſ. Imper.* vero eine zwiſchen den vorigen und gegenwärtigen Zeiten auf das Mittel geſtellte billige Schätzung.

Ex quo in aprico poſitum, dationem in ſolutum à ceſſione Bonorum in eo differre, quod cedens non habeat bona ſufficientia, ex quibus Creditoribus ſatisfieri poſſit, bene autem ille, qui in ſolutum dat.

Unde ſtatim quoque requiſita elucent, ſi dationi in ſolutum locus ſit: quæ in Cauſa verwittibte Frau von Neuhoff zu Rauſchenberg, Referens dilucide ſequentem in modum propoſuit: Der Grund des Beneficii dationis in ſolutum iſt lediglich herzuholen.

ex *Novell. 4. cap. 3. de Fidejuſſor. & Mandat.* ac ex illâ deſumta Auth. *Hoc niſi debitor de Solut. & Liberat.*

Vermög welcher Geſätzen Kayſer Juſtinianus von der Schärffe, mit welcher gegen die Schuldner vorhin verfahren worden iſt, abgehen, und ihnen dadurch eine beſondere Mildthätigkeit hat erweiſen wollen, ita tamen ut infelicibus Debitoribus auxilietur, & acerbis Creditoribus non appareat durus

ut verba *dict. Novell. ſonant.*

Welchem nach und da tàm Debitori quàm Creditori hierdurch hat Vorſehung geſchehen wollen, mithin Legislator ad æquitatem ſein Augenmerck allein gerichtet hat, wie ſolches

STRYCK. *in Diſſertat. de Dationis in ſolutum Beneficio cap. 1. per tot.*

umſtändlich und ſchön anführet, ſo hat auch Legislator huic Beneficio vel Privilegio einen gewiſſen Modum beſtimmet, und gewiſſe Conditiones feſtgeſetzet, welche Debitores zu erfüllen haben, daſern ſie ſich deſſen erfreuen wollen.

Von welchem Modo ſich unſer Teutſches Reichs-Geſätz nemlich

Receſſ. Imper. Noviſſ. §. So viel nun die *Capitalia &c.*

ſo weniger entfernet, oder eine Abänderung darinnen gemacht hat, als vielmehr ſolches von denen gemeinen Rechten ſonderbare Meldung thut, wie deutlich bemercket

d. Stryck. *citat. loc. cap. 4. num. 8.*

aus dem Sinn und Verſtand ſothaner Römiſchen- und Reichs-Geſätzen ziehen die Doctores folgende Haupt-Sätze, daß 1.) dem Debitori nicht frey ſtehe, was er wolle, zu Befriedigung ſeiner Glaubiger anzubieten, ſondern daß derſelbe ſchuldig ſeye, hierzu die beſte Güther vorzuſchlagen, und dem Creditori alsdann die Wahl zu laſſen, 2.) daß ſothane Güther in einen billigen Gerichtlichen Anſchlag gebracht werden ſollen, dann *in dict. Novell.* requiritur accurata & ſubtilis æſtimatio, id eſt, neque ſecundùm Debitoris, nec Creditoris æſtimationem, und 3.) daß Debitor cautionem de evictione leiſte entweder ſeinem Glaubiger ſelbſten, wann derſelbe ſtatt baaren Geldes die Güther annehmen will, oder bey deſſen Entſtehung dem Käuffer, jedoch 4.) mit dem weitern Zuſatz, daß Debitor ad aliam Cautionem nicht gehalten ſeye, als ad poſſibilem, ja ſo gar daß Juratoria hinlänglich ſeyn ſolle, wann er nicht im Stand iſt eine andere aufzubringen,

vid. *allegat. Diſſertat.* Stryckii *citat. loc. num. 21. uſque 20.*

wo er ſeine Aſſerta mit vielen Auctoribus unterſtützet. Mit dieſen Erfordernüßen muß datio in ſolutum förderſamſt begleitet ſeyn, wann ſelbe für Rechts-beſtändig gehalten, und auf allen Seiten ſo geſorget werden will, damit nach Maaßgab deren oberwehnten Geſätzen weder dem Debitori zu weh geſchehe, noch mit dem Creditore zu hart verfahren werde.

Quæ ſingula requiſita in dicta Cauſa defecere. Imo abuſus dicti Beneficii ſalutaris dationis in ſolutum (cum beneficium ceſſionis Bonorum flebile ſit) in aperto jacebat. Sic enim Domini: Wann die Datio in ſolutum einem Debitori ſumme obærato was helffen möchte, daß er ſo gar ſub hoc prætextu alle ſeine Güther an ſich behalten könte, ſicut in præſenti geſchehen, ſo würden ſich alle Obærati dieſes Mittels bedienen, und es zu einiger Subhaſtation, oder Verkauffung der Güther ad ſatisfaciendum Creditoribus niemal gelangen. Es mag alſo ſolche zwar Platz haben, wo Güther genug vorhanden, die die Schulden abſtoßen, doch aber ſelbige nicht ſogleich um den wahren Werth angebracht werden können: nicht aber wo die Schulden-Laſt den Werth der

Güther

Güther überſteigt, auch nicht, wo noch nicht richtig geſtellt iſt, daß der Werth der Güther, die Schulden überſteige, noch weniger wo die Güther nicht würcklich Creditoribus übertragen werden, und ſich derſelben Debitor völlig begeben hat.

Indem nun Debitrix die Güther in Händen behalten, und nicht gezeiget, daß der Werth der Güther die Schulden überſteige, ſo kann ihr das Refugium dationis in ſolutum nicht zu ſtatten kommen.

Unde *Sententia publicata d. 27. Aprilis 1757.*

In Sachen der verwittibten von Neuhoff zu Reuſchenberg, jetzo derſelben Erben, Appellanten eines, wider das Cloſter Roſenthal und Conſort. Appellaten andern Theils: Iſt allem An- und Vorbringen nach zu Recht erkannt, daß datio in ſolutum bewandten Umſtänden nach nicht ſtatt habe, dahero Richteren voriger Inſtanß, daß er die geſammte Creditores edictaliter vorladen, auch dem Appellantiſchen Theil, den Statum Bonorum zu übergeben, anbefehlen, ſo gleich aber all dero Vermögen (dasjenige allein noch zur Zeit ausgenommen, ſo ein und andere Creditores pro Hypotheca inhaben, und würcklich genießen) ad Sequeſtrum ziehen, auch ſo fern die Paſſiva das Vermögen überſteigen würden, zu deſſen Subhaſtation, auch einer Claſſifications-Urthel ſchreiten, fort ſo weit das daraus erlößte Quantum hinreichen wird, damit Creditores der Ordnung nach befriedigen ſolle, anzugeben, und des Endes dieſe Sache an ſelbigen zurück zu verweiſen ſeyen; Als wir zu Recht erkennen, aufgeben, und zurück verweiſen, Appellanten in die Gerichts-Koſten derentwegen aufgeloffen, Appellaten nach Rechtlicher Ermäßigung zu entrichten, und zu bezahlen fällig ertheilend.

OBSERVATIO CCXCII.

Privilegia Cæſarea, daß Bau-Sachen *inappellabiles* ſeyn ſollen, *ad eas cauſas non extendendæ, quæ, principaliter meum & tuum ſeu Jura privatorum concernunt.*

POne in iſtiusmodi cauſa quæſtionem principalem de Dominio eſſe, ſicut in Cauſa Franckfurther Sti. Bartholomæi-Stifft contra Mayer & Conſort. Quæſtio illa omnino mixta, nec mere politica eſt: quæ tamen qualitas cauſæ in ſe rationem dicto-

dictorum Privilegiorum Cæſareorum in ſe continet. Quemadmodum itaque in genere in iſtiusmodi cauſis Politicis Exceptioni non-Devolutionis locus non eſt; (*Part. I.* meine Neben-Stunden Abhandlung *IV.*), ita & eadem in hac Cauſarum Politicarum ſpecie ceſſare debet. Quamobrem in præfata cauſa Proceſſus Appell. auf Bericht und Gegen-Bericht, d. 14. Maji 1753. decreti.

OBSERVATIO CCXCIII.
De Differentia inter Solarium & Locarium.

SOlarium der Grund-Zinß, de re propria, Locarium der Beſtand-Zinß, de re aliena præſtatur. Cui ſtatim conſequens ex præſtatione Solarii argumentum valere ad Dominium rei ex parte præſtantis, ex præſtatione vero locarii, ad Dominium rei velut areæ, ex parte ejus cui præſtatio fit, ſeu locatoris.

Ubi vero Dominium, ibi quoque ejus effectus admittendi ſunt. In priori itaque caſu, 'is cui præſtatio Solarii incumbit, areæ pro lubitu inædificare poteſt, in poſteriori vero minime, locatore invito. A qua inædificatione cum damnum inæſtimabile rebus aliis velut Fabricæ Eccleſiæ ab incendio, & Gravamen continuum, velut intuitu aliarum iſtiusmodi arearum imminere poſſit; facile eſt ad intelligendum, quod differentia iſta quam maxime in Cauſis appellationum, quoad æſtimationem ſummæ appellabilis ſpectanda ſit: ſiquidem ſæpius contingit, ut ſolarium minimæ quantitatis ſit.

Inde *Sententia publicata d. 27. Martii 1757.*

In Sachen des Stiffts ad Stum. Bartholomæum zu Franckfurth Appellanten eines, wider Meyer & Conſort. Appellaten andern Theils: Iſt mit Verwerffung der eingewandten Exception non-Devolutionis, allem An- und Vorbringen nach zu Recht erkannt, daß durch Richtern voriger Inſtanß übel geurtheilt, wohl appelliret, dahero ſolche Urthel zu reformiren, dergeſtalt, daß die von dem Fabric-Plätzgen quæſt. bißhero Jährlich gezählte Vier Gulden kein Grund- ſondern Beſtand-Zinß-folgſam dieſer Platz des Appellantiſchen Stiffts und deſſen Fabricæ Eigenthum, nicht aber zum Hauß zur kleinen Höll gehörig; Appellat auch auf die-

ſem

ſem Platz wider Willen des Appellantiſchen Stiffts zu bauen nicht befugt, ſondern deſſen ſich zu halten ſchuldig und gehalten ſeye; Als wir hiermit reformiren und ſchuldig erkennen, die Gerichts-Koſten derentwegen aufgeloffen, aus bewegenden Urſachen gegen einander compenſirend und vergleichend.

OBSERVATIO CCXCIV.

Non ſufficit ſubſcriptioni Supplicarum adjicere, concipiens non eſt notus, æque minus ac Rubrum formare, **Bitt**, *prout intus, ſed Procurator talia committens puniendus eſt.*

§. 1.

QUandoquidem *Receſſ. Imper. Noviſſ. §. 120.* cautum: Vornemlich ſoll der Frevel-müthige Advocatus Cauſæ mit gebührender Strafe nach Geſtalt des Verbrechens und Muthwillens, und zwar mehr als die der Rechten etwa unerfahrne Partheyen, welche offtermals die Sache nicht verſtehen, angeſehen werden; idcirco haud ſine ratione receptum, ut concipiens denominari debeat, nec ſufficiat ſubſcriptioni ſupplicarum adjicere concipiens non eſt notus. Senatus ita cenſuit in Cauſa Chriſt contra Magiſtrat der Stadt Wetzlar, nec non in Cauſa Georg Chriſt contra Münch & Büſer: Supplicatur in Rubro *prout intus.* Puduit namque Lt. N. exprimere id, quod alias pro ſcopo abſonæ petitionis aſſequendo foret conveniens atque accommodum. Maßen es ohngefehr ſo hätte lauten ſollen:

rc. Bitt pro clementiſſima Cauſæ à Magiſtratu Wezlarienſi avocatione, eaque prævia Contractum emtionis venditionis olim initum vel reſcindendo vel præſtitam Cautionem adjudicando.

In Sachen rc.

hergegen ſchlecht weg zu ſetzen: *ut intus*, iſt eine abſurde Rubrique, in mehrerm Betracht ſine habita Copia Actorum es pur ohnmöglich dem Begehren in Nigro gemäß zu ſprechen, zumal ex Supplica & Adjunctis nicht zu errathen ſtehet, was für eine Beſchaffenheit, intuitu des, die Lindiſche Eheleute betreffenden, intus vorkommenden Poſſeſſorii: Petitorii, obwalte. - - -

Inde decretum:

Hat Supplicantens Geſuch nicht ſtatt: ſondern wird hieſigem Magiſtrat, daß (wofern Kläger die Tranſmiſſions-Koſten ad Impartiales zu tragen außer Stand) er ſelbſt binnen Zeit Sechs Wochen in der Sache ſprechen, bey Straf Zwey Marck Löthigen Goldes anbefohlen, wider Lt. N. um willen er ſich nicht entblödet, das Rubrum ſchlecht weg zu formiren: *prout intus*, ſo dann in beyden Supplicatis ſeiner Nahmens Unterſchrifft beyzufügen, *concipiens non eſt notus*, da doch Supplicant ſelbige leicht hätte können erforſchen, allenfalls aber ohne beſchehene Nahmhafftmachung die Exhibita nicht annehmen ſollen, die Straf nach Ermäßigung vorbehalten.

OBSERVATIO CCXCV.

In Interdicto uti poſſidetis qualitates poſſeſſionis, quod quis nempe vi, clam, vel precario poſſideat attendendæ ſunt, ſi ab adverſario, ſecus ſi à tertio poſſideat.

B. Heineccius (*Pandect. lib. 43. tit. 17. §. 321.*) recte aſſerit, in ſummariiſſimo, non quæri, quis nec vi, nec clam, nec precario poſſideat? ſed uter ultimum actum poſſeſſorium exercuerit? minus recte vero quoad Interdictum uti poſſidetis, adverſarium à tertio non diſtinguit. Utique quæritur, quis nec vi, nec clam, nec precario poſſideat, quando quis vi, clam, precario poſſidet ab adverſario. Quodſi enim vi poſſidet ab adverſario, ſpoliator eſt; adeoque huic ob violentam dejectionem tenetur actione ſpolii, quæ vero caret effectu, ſi *Primus* expellit *ſecundum*, qui incontinenti iterum *Primum* dejicit. Cum enim in pari cauſa potior ſit conditio poſſidentis, & *Primus* ille teneatur *ſecundo* actione ſpolii, multo magis huic datur Exceptio ſpolii contra *Primum*. Qui *clam* ab adverſario poſſidet, non poſſeſſor ſed turbator eſt. Adverſarius ergo potior eſſe debet, nec poteſt turbator defendi.

Qui precario rem tenet, facta precarii revocatione vi poſſidere incipit, perinde ac vi factum intelligitur, quicquid contra nunciationem novi operis factum (*L. 1. §. 6. ff. quod vi aut clam*): ſiquidem in genere vi fit, quicquid prohibente ſive contradicente Domino fit (*L. 1. §. 5. ff. quod vi aut clam*). Quæ omnia ſecus ſe habent, ſi quis à tertio poſſideat, cum tunc

tunc par cauſa ab utraque parte; adeoque conditio poſſidentis melior; ſicque præſens poſſeſſor defendendus ſeu qui vi, clam, vel precario poſſidet, contra tertium & extraneum in poſſeſſione manutenendus ſit, ſaltem uſque dum de juſto poſſeſſore conſtiterit. Ita ſi precario poſſidens, non ab ipſo Domino, ſed à tertio turbetur, defendendus eſt contra tertium (*L. 2. ff. uti poſſid.*). Quæ prorſus conſentanea ſunt *L. final. ff. de acquirend. vel amittend. poſſeſſ.* verbis:

Adverſus *extraneos* vitioſa poſſeſſio prodeſſe ſolet.

L. 1. §. final. uti poſſid.

Quod ait Prætor in Interdicto, *nec vi, nec clam, nec precario alter ab altero poſſidetis*, hoc eo pertinet, ut ſi quis poſſidet vi, aut clam aut precario, ſiquidem ab alio, proſit ei poſſeſſio; ſi vero ab adverſario ſuo, non debeat eum propter hoc, quod ab eo poſſidet, vincere: has enim poſſeſſiones non debere proficere, palam eſt.

L. 2. ff. uti poſſidetis.

Juſta enim an injuſta adverſus cæteros poſſeſſio ſit, in hoc Interdicto nihil refert, qualiscunque enim poſſeſſor hoc ipſo, quod poſſeſſor eſt, plus Juris habet, quam ille, qui non poſſidet.

L. 1. §. 30. ff. de vi & vi armata.

Qui à me vi poſſidebat, ſi ab alio dejiciatur, habet Interdictum.

Negandum tamen non eſt, in cauſis obviis dijudicatu difficillimum, ac proin num quis pro extraneo habendus ſit nec ne, maximis controverſiis expoſitum eſſe. Ita ſucceſſor verus v. gr. ex pacto & providentia Majorum, Statuto velut Primogenituræ, pro extraneo minime habendus, ac proin ceu poſſidens civiliter ante apprehenſionem naturalem, manutenendus eſt contra eum, qui poſſeſſionem naturalem antevertit (de Ludolf *Obſervat. 397. §. 7. pag. 415.*

OBSERVATIO CCXCVI.

Contra eum qui eſt in poſſeſſione, Mandatum S. C. decerni non poteſt, etſi violenta, clandeſtina, ipſique Legi contraria ſit poſſeſſio.

SI quæritur, an contra eum Mandatum S. C. decerni poſſit, qui eſt in poſſeſſione, reſpondet b. de Ludolff (*Syſtemat. Jur. Camer. Sect. I. §. 10. num. 48. pag. m. 91.*) ſi eſt poſſeſſio vera, Mandato locum non fore: ſecus ſi eſt violenta, clandeſtina, ipſi Legi contraria: cum tamen ipſe (*citat. loc. pag. 86.*) neget, vim tantam eſſe Mandatis, ut quempiam de poſſeſſione dejiciant. Ecquis pro vera non habebit poſſeſſionem, quæ in ſummariiſſimo manutenibilis eſt?

Sed vero etſi Jure Civili in Interdicto uti poſſidetis, nunquam vincat is, qui ab adverſario vitioſe, hoc eſt vi, clam, aut precario poſſidet, (Obſervat. CCXCV.); hodie tamen in Judicio, quo ſuper præſentanea poſſeſſione vel quaſi lis eſt, omne vitium poſſeſſionis negligitur, & ſolum factum ſpectatur, quove modo an bona an mala fide quis poſſideat, inſuper habetur, controverſiaque de hujusmodi qualitate in poſſeſſorium ordinarium rejicitur (Pfannkuch. *de Poſſeſſor. Summar. lib. 1. cap. 6. num. 11.* Wernher. *Obſervat. Forenſ. part. 2. obſervat. 434.* Stryck. *Uſ. Modern. tit. uti poſſid. §. 2.*)

Inde eſt, quod ad hoc, ut in caſu ſeparationis Feudi ab Allodio Mandatum S. C. de ſeparando Feudum ab Allodio decernatur, non ſufficiat, liquere, quænam Bona Allodialia, quænam Feudalia ſint, ſed inſuper requiratur, ut Dominum directum Hæres Vaſalli ultimi Defuncti, in apprehendenda poſſeſſione prævenerit, cum alias in caſu contrario poſſeſſio Domini directi nequidem vitioſa eſſet. Extat præjudicium in Cauſa **Redwitz** contra **Würtzburg, Bamberg und Oettingen**, ſub CAROLO VI.

Ipſe b. de Ludolff (*dict. loc. lib. 1. §. 10. Num. XLIII. pag. 111.*) eo inclinat, diſtinguens dicto in caſu, an certum ſit, quæ Bona ſint Allodialia, quæ Feudalia, & NB. circa hæc nulla poſſit imputari culpa Vaſallo: tunc locum eſſe Mandato de non arreſtando Allodialia; ſi vero eſt incertum, ſi culpa Vaſalli arguitur, Mandatum denegari, putans.

OBSERVATIO CCXCVII.

De Jure pignorandi Collegiis Opificum competente.

Quod

QUod facinora Opificum autoritate propria & privata pignorantium in caſu oppoſitionis committi ſolita, ad graves abuſus, juxtà *Legem Imperii de Anno 1731.* cohibendos & abrogandos pertineant, nemo inficias ibit, Dominique agnovere in Sachen Knochenhauer zu Oßnabrück contra Krelingerin: Ita enim iidem: Objectum litis conſiſtebat in pignoratione & direptione magni apparatus carnium ſalitarum facta vi atroci à Lanionibus Oſnabrugenſibus durch eine ſo genannte Benhaaſen-Jagd in Domo Viduæ Krelingers, welche zwar unter daſige Bürgerſchafft, nicht aber die Metzger-Zunfft gehörig. Es iſt denen Oßnabrückiſchen Zünfften das in Statutis gegründete Jus pignorandi eos qui in opificum matriculam non ſunt recepti, wohl einzuräumen. Mit nichten aber, daß darum auch erlaubt ſeye, adverſus reluctantes in voller Wuth und Tobſucht zu verfahren. Sondern bey verſpürter Oppoſition, fort Anſchein was dadurch leicht entſtehen könte, hätten Laniones pro Juris ſui conſervatione ſich zur Obrigkeit wenden, und Hülff ſuchen ſollten, quo caſu dubium non eſt, quin omnia pacate proceſſiſſent. Fuiſſetque Recurſus ad Magiſtratum eo neceſſarior, cum iſta Krelingerin ſit concivis, adeoque hujusmodi Pignorationibus de plano haud ſubjecta; So daß eben hierüber, erſt wäre zu erkennen geweſen.

Es erhellen demnach die à Macellariis (in Chartis antiquis Carnifices vocatis) vorgebrachte Exempla & Præjudicia de actibus pignorationum privativè exercitis, platt nichts, utpote partim tumultibus vacui, partim contra homines exteros in opus redacti.

Thür und Angel würde denen Handwerckern eröffnet, einen armen Benhaſen ihrer Rach aufzuopffern, wann Magiſtratus locorum nicht ſollte befugt ſeyn, (Exemplum huc adeſt) im Zaum zu halten.

Und endlich iſt gegenwärtiger Actus, unter die, per Legem Imperii publicam allen Obrigkeiten ſcharff eingebundene Abſchaffungen derer Mißbräuchen, freylich zu rechnen.

Conferenda cauſa Peltzer zu Aachen contra Paulus, ubi, prædictæ Legi conformiter, Appellantes iſti, utut pignoratio abſque violentia facta fuerit, protinus à limine rejecti.

Immo non poſſemus non laudare, ſi Oſnabrugenſe Regimen Macellarios loci, propter commiſſos tam horrendos ex-

ceſſus, pignorationis ſibi aſſerto Jure in perpetuum privaſſet. Igitur nuper

Decretum:

Auf Bericht und Gegen-Bericht abgeſchlagen.

Hiſce conformes ſunt eodem in Caſu Gottingenſium Rationes Decidendi: - - Wann es aber auch mit beyden, ſo wohl dem Judicato, als dem nachhero getroffenen Vergleich ſeine ungezweiffelte Richtigkeit hätte, dannoch in dem einen ſo wenig als dem andern denen Beklagten ein dergleichen eigenmächtiges, und aller guten Ordnung zuwider lauffendes Pfandungs-Recht, nebſt der dabey ſich auch über Fremde, die nicht ihre eigene Amts-Genoſſen ſind angemaßten Jurisdiction und Confiſcation auf den Contradictions-Fall zugeeignet worden, die dießfalls angeführte mit der Obrigkeitlichen Autorität nicht wohl beſtehende Obſervanß aber annoch ſehr dahin geſtellet bleibet, es gegenwärtig lediglich auf die bey einer auch allenfalls erlaubten Haußſuchung und Pfandung begangene grobe Exceſſe und verübte viele Thätlichkeiten ankommet ꝛc. ꝛc.

Conferri hic poteſt *Part I.* meiner Neben-Stunden Abhandlung *V. pag. 119.*

OBSERVATIO CCXCVIII.

Cauſarum Politicarum Supremorum Imperii Tribunalium Jurisdictionem fundantium ulteriora exempla.

§. 1.

CAuſas Politicas Supremorum Imperii Tribunalium Jurisdictioni exemtas eſſe, vulgare eſt aſſertum. Sed profecto nimis vagum, prout fuſius deduxi *Part. I.* meiner Neben-Stunden Abhandlung *IV.* ulteriora autem præter ibi adducta jam proferre liceat Exempla. Cauſa Monopolii eſt Cauſa Politica. Nihilominus autem in ea Jurisdictio Supremorum Imperii Tribunalium fundata eſt, adeo ut non ſolum Appellatio ſed & Mandatum illiciti Monopolii caſſatorium, reſtitutorium ac inhibitorium S. C. locum habeat.

Quod aperte ſtatim Sententiam eorum refellit, qui *Receſſ. Imper. Noviſſ. §. 106.* in Cauſis Politiæ Jurisdictionem Supremorum Imperii Tribunalium penitus ſublatam eſſe, ſibi perſuadent.

§. 2. Quodſi

§. 2.

Quodſi in rationes provocationis atque Mandati adductis in Cauſis penſitatius inquiſiveris, confeſtim apparebit, in iisdem de corrigenda iniquitate aperta, ac damno quod cum inſtituto politico conjunctum erat, vitando quæſtionem fuiſſe. Præterea vero ratione liberi in Imperio commercii, de Jure quæſito nemini auferendo agebatur. Unde prono alveo obſervatio generaliter antea formata fluit, atque extra omnem dubitationis aleam ponitur, in politicis quoque cauſis gravamen apertum occurrere poſſe. Sed & ſpecialem inde eruere licet propoſitionem, quod nempe Jurisdictio tam ſupremorum quàm inferiorum Imperii Tribunalium fundata ſit, quoties in Cauſa Politica, de abſtinendo à factis Conſtitutionibus Imperii Ordinationibus Politicis ex. gr. ei de Anno 1731. contrariis agitur, quatenus nimirum ex illis quoque ratione Politiæ Jura privatis quæſita ſunt, quorum intuitu ob gravamen illatum querelas & vel contra ſuperiores ſuos movent. Ea propter in Judic. Imper. Aul. d. 30. Julii 1744. in Cauſa zu Franckfurth Geſchworne des Metzger-Handwercks contra die Williſche Eheleuthe, Appell. Concluſum 1.) werden die gebettene Proceſſus Appellationis geſtalten Umſtänden nach, zumahlen auch gegen die Williſche Eheleute dasjenige, deſſen ſie beſchuldiget worden, und weswegen ſie von dem Handwerck ausgeſchloſſen werden wollen, nicht erwieſen worden, nunmehro abgeſchlagen, und im übrigen Appellanten an die Reichs-Verordnung *de Anno 1731. ejusque Artic. 11.* lediglich verwieſen. 2.) Idque notificetur Judici à quo pro complemento Juſtitiæ.

§. 3.

Idemque adeo valere, quoties de abſtinendo à factis Ordinationibus Cæſareis in Cauſis Politicis emanatis; conſequenter etiam Articulis Tribuum autoritate Cæſarea approbatis, ut & Ordinationibus Politicis ſtatuum adverſantibus, agitur, identitas rationis exigit. Et quidem inferiorum Judiciorum tunc fundata eſt Jurisdictio, quando & quatenus querelæ contra ipſa non moventur; ſuperiorum quando illa factorum inſimulantur, Juribus ſubditorum vel civium quæſitis exercendis adverſorum, vel Collegia contra illa juxtà Conſuetudines atque Statuta absque interruptione conſervanda ſunt. Ea ex ratione cum in Cauſa zu Franckfurth Alt-Schirmer Metzger contra die Jüdiſche Schlach-

ter,

ter, wie auch Fett-Krämer und Garköch daſelbſt, puncto diverſorum Gravaminum in Judicio Imperiali Aulico exhiberetur, gedachten Alt-Schirm Metzger-Handwercks der Zeit Geſchworne allerunterthänigſt Beſchwehr-führende Vorſtellung gegen die ehemalig-Kayſerliche Verordnungen fortwährender ſchädlichen Beeinträchtigung, und dadurch vielen Mit-Meiſtern zugefügten Verderbens, mit Bitte, nun nebſt gäntzlicher Abſtellung fernern Schlachtens der Juden unter nahmhaffter Strafe, auch Reſtriction derer Fett-Krämer und Gar-Köche treibenden Metzger-Handwercks nunmehro in puncto der angemaßten Accis-Freyheit den längſt-erhobenen Proceſs zur Juſtitz-mäßigen Erörter- und Entſcheidung allermildeſt zu befördern, Concluſum d. 28. Maji 1742.

Werden Supplicanten wegen der gegen die Jüdiſche Schlachter, Fett-Krämer und Gar-Köch habenden Beſchwehrden an ihre ordentliche Obrigkeit verwieſen. So viel aber 2.) den Accis-Punct betrifft, würden ſelbige die bereits vom vorigen Kayſerlichen Reichs-Hof-Rath erhaltene Verordnungen in forma probante beybringen, ſo ergehet dem Befund nach fernerer Beſcheid.

§. 4.

Ac proin ſufficere quoque ad fundandam Jurisdictionem Supremorum Imperii Judiciorum in Cauſis Politicis, querelas contra inferiora ob denegatum in dictis cauſis officium, ſeu Supplicationes de officio ulterius non protrahendo ſed potius omnimodo promovendo, quisque videt. Quam ob rem in Judicio Imperiali Aulico, d. 17. Aprilis 1744. in Cauſa zu Franckfurth Hafner-Handwerck contra den Magiſtrat daſelbſt, die Ausſchlieſſung der fremden Hafner-Meiſter von den Wochen-Märckten betreffend, concluſum: Cum incluſione Exhibitorum de præſentat. 17. Maji a. p. & 13. hujus reſcribatur dem Magiſtrat zu Franckfurth, das hieſige Hafner-Handwerck, gegen die Gebühr, und wider ihre Befugnüß nicht zu beſchwehren, ſondern wann ſich die Sache angebrachter maßen verhalte, ſo ein- als dem andern Theil ſchleunige ohnpartheyiſche Juſtitz widerfahren zu laſſen.

§. 5.

Quin interdum autoritate Supremorum Imperii Tribunalium ad tollendos abuſus Collegiorum opificum opus eſt, inſtruendaque ſunt Judicia inferiora, quo modo officium ſuum interponant,

ponant, Articulorum & Ordinationum politicarum, maximè ejus de Anno 1731. in vigore conſervandarum gratia.

Ita in Judicio Imperiali Aulico d. 27. Martii 1743. concluſum: Cum incluſione Exhib. de præſentat. 8. hujus reſcribatur dem Magiſtrat zu Franckfurth, Ihro Kayſerliche Majeſtät ſeye umſtändlich vorgetragen worden, was derſelbe auf die von den Geſchwornen des allhieſigen Schneider-Handwercks geführte Beſchwehrden allerunterthänigſt berichtet. Wie dann nun Ihro Kayſerliche Majeſtät allerdings denen Rechten gemäß befänden, daß gedachter Magiſtrat die Unterſuchung des gegen den das Meiſter-Recht ſuchenden Eyrich vorgeworffenen Perjurii verordnet, und bis dahin die vorige zu des Supplicanten Vortheil ergangene Concluſa in ſuſpenſo gelaſſen; Als befehleten Ihro Kayſerliche Majeſtät ſolche unterbrochene Unterſuchung nunmehro ohne Zeit-Verluſt denen Rechten gemäß endigen zu laſſen, und, wann ſich der Eyrich des angeſchuldigten Perjurii halber hinlänglich juſtificiret hätte, das Handwerck der Schneider, daß ſie denſelben ohne fernern Widerſpruch zum Meiſter aufzunehmen hätten, zu bedeuten, im Fall aber derſelbe ſeine Unſchuld Rechtlich darzuthun nicht im Stand, dem Schneider-Handwerck die Geſtattung des Meiſter-Rechts weiter nicht anzumuthen.

So viel hiernächſt die Einſchreibung derer Geſellen zum künfftigen Meiſter-Recht betrifft; ſo haben Kayſerliche Majeſtät alles Einwendens ohngeachtet, nunmehro gerechteſt befunden, daß die jedesmahlige Geſchworne ſolches Einſchreiben zu gehöriger Zeit, ohne Vorwiſſen oder Zuziehung des Magiſtratiſchen Deputati, zu verrichten befugt ſeyn ſollen. Damit aber hierunter allen Partheylichkeiten, oder andern Mißbräuchen Ziel und Maaß geſetzt würde; So befehleten Ihro Kayſerliche Majeſtät der Magiſtrat ſolle nicht nur das Schneider-Handwerck nachdrücklich anweiſen, daß es fürohin durch ſeine Geſchworne das Einſchreiben der Geſellen zur rechten Zeit nach Vorſchrifft derer Innungs-Articul, des Concluſi de Anno 1707. und derer Kayſerlichen Verordnungen zwar allein verrichte, hierbey auch wie überall und inſonderheit derer verheyratheten Geſellen halber den wegen der Handwercks-Mißbräuche Anno 1731. ergangenen Reichs-Schluß genau beobachte, und für dieſesmahl das Einſchreiben auf das jetztlauffende Jahr nach dem Concluſo d. 23. Maji a. p. den Rühl mit eingeſchloſſen,

ſchloſſen, einrichte, und bey Vermeydung ernſter Ahndung zu gegründeten Beſchwehrden nicht Anlaß geben, ſondern auch denen bereits zur Auffſicht auf das Rechnungs-Weſen beſtellten Drey Beyſitzern die Obſicht auf genaue Befolgung dieſer Kayſerlichen Verordnung auftrage, und ſie hierzu beſonders verpflichte-geſtalten auch dem Magiſtrat bey vorkommenden Beſchwehrden ſein Obrigkeitlich Amt zu beobachten vorbehalten bliebe. Ihro Kayſerliche Majeſtät verſehen ſich übrigens zu dem Magiſtrat, Er werde derer bey ihm in der Beylage ſub Ff. angezeigten, und künfftig ſich noch äußernden Contraventionen und Special-Beſchwehrden halber dem ſupplicirenden Handwerck mit gebührender Obrigkeitlicher Hülffe nicht entſtehen, und, wie ſolches alles befolget, oder reſpectivè befolget werden ſolle, ſeinen allerunterthänigſten Bericht in Termin. 2. Menſ. erſtatten.

§. 6.

Quodſi ad conſervationem Ordinationum Politicarum, Jurisdictio Supremorum Imperii Tribunalium fundata; non minus illa eo inſervire debet, ne ſiniſtra earum applicatione aliquis gravetur (Mev. *part.3. deciſ.154. per tot.*). Ea ex ratione in Cauſa Fichtmüller contra den Magiſtrat zu Franckfurth, Appellatio etſi in Cauſa Politica admiſſa. Ordinatio namque de Anno 1707. ita diſponit: daß künfftighin alle Jahr mehr nicht dann nur Vier zur Verfertigung des Meiſter-Stückes, nemlich Zwey Meiſter-Söhne, und NB. Einer, ſo eines Meiſters-Tochter, und dann ein Fremder, welcher eine außer dem Handwerck heyrathet, zugelaſſen werden ꝛc. qua in Ordinatione Einer, idem denotat ac quisque, id eſt, ein Fremder, und Burgers-Sohn, ſecundùm Besoldum (*Theſaur. Pract. voc.* Einer) & Brissonium (*voce qui, quis, quisque*) atque Carpzovium (*Reſponſ. lib. 6. reſponſ. 8. num. 5.*) quoniam locutio indefinita eſt, indefinita autem univerſali æquipollet (Mev. *part. 3. deciſ. 116. num. 5.*): uti & vulgo verbum indefinite prolatum generaliter intelligendum (Carpzov. *dict. loc.*)

Concluſum prævia in- & reinformatione d. 25. Septembris 1744. emiſſum, ita ſeſe habet: 1.) decernuntur pleni Appellationis Proceſſus, ſed 2.) ſuſpenſa eorum expeditione reſcribatur dem Magiſtrat zu Franckfurth, das Gravamen dahin abzuthun, daß derſelbe bey herangekommener Zeit zum Neuen-Meiſter

ſter machen, Appellanten Sohn ohne weitern Anſtand zu der Dritten Meiſter-Stelle zulaſſen ſolle.

§. 7.

In hiſce præmiſſis omnibus caſibus cum agatur de Jure ſuo cuique tribuendo, neminique læſione inferenda, evidens eſt, quod cauſæ purè Politicæ non ſint, ſed in cauſas Juſtitiæ declinent: quia Juſtitiæ eſt ei, qui plus quam Lege competit, habet, illud detrahere, & minus quam Lege competit habenti addere, (conf. NOODT *Probabil. lib. 3. cap. 1.*), æqualitatemque ſervare inter plus & minus (ARISTOTELES *V. Eth. 4. & 9.*); conſequenter efficere, ut nemini juſta ſit conquerendi cauſa. Ac proin inter cauſas Politicas puras, & mixtas ex cauſis nempe Juſtitiæ, maximo opere diſtinguendum. Inde in Cauſa zu Franckfurth geſchworne Mäckler contra Salomon Säckel Schutz-Juden daſelbſt, Appellationis, d. 23. Junii 1744. concluſum: Hat der Imploranten angebrachtes Suchen, als *NB.* eine *pure* Policey-Sache betreffend dahier nicht ſtatt, ſondern ſie werden damit an ihre gehörige Inſtantz verwieſen. De qua Cauſa Politica pura proin intelligenda ſunt Concluſa, Cauſarum Politicarum indefinite mentionem injicientia, & ad Magiſtratum ordinarium remiſſiva, velut: Wird Impetrant in dieſer Policey-Sache an ſeine ordentliche Obrigkeit verwieſen, quale de 20. Martii 1742. in Cauſa Bracht Burgers zu Franckfurth, puncto Confirmationis des von dem Magiſtrat ihm verwilligten Ausſchallens, occurrit.

§. 8.

Quibus ita conſtitutis perſpicuum eſt, Cauſam Politicam puram dicendam eſſe eam, ubi agitur de poteſtate Statuum vel eorum, quibus eandem nomine ſuo exercendam conceſſerunt, citra cujusque præjudicium, niſi utilitas publica exegerit, politiam adornandi, vel Ordinationes Politicas mutandi. Ne enim Imperator quoque Statuum poteſtati politiam pro ſui cujusque Territorii Statu adornandi, Legesque hunc in finem condendi, conſequenter etiam mutandi, quicquam detrahere poſſit, *in Capitulatione CAROLI VII.* cautum, & *in Noviſſ. FRANCISCI I.* repetitum eſt. Quem in modum Sententia in Camera publicata d. 20. Octobris 1658. (apud GAMBS *ad Receſſ. Imper. Noviſſ. §. 106.*). In Sachen der Aelteſten der Roth- und Weiß-

 brauer-

brauer-Zunfft zu Lübeck, Appellanten, wider ſämtliche Geſellſchafft der Schonenfahrer, Appellaten, dann Bürgermeiſter und Rath der Stadt Lübeck, Intervenienten: Iſt erkannt, daß ſolche Appellation ohnzuläßig und nicht anzunehmen, ſondern an gedachten Burgermeiſter und Rath NB. als Obrigkeit, die vermög des Heiligen Reichs Satzungen, dergleichen Ordnung nach Gelegenheit der Läuffte und Zeiten zu widerruffen, und zu ändern hat, zu verweiſen ſeye.

OBSERVATIO CCXCIX.

Aliud eſt Campanis uti **zum Trauer-Geläute** *vi Superioritatis Territorialis, aliud ad uſum Eccleſiæ, in conformitate Ordinationis Conſiſtorialis.*

ILlud nemo, quam Dominus Territorialis; neutiquam igitur Commendator Ordinis Teutonici, ubi Landſaſſiatus, velut in Haſſia viget, ſibi aſſerere poteſt, niſi in poſſeſſione vel quaſi ſit, & quidem tali, quæ per contradictionem Domini Territorii, inſecutamque acquieſcentiam non interverſa. Alias enim Dominus Territorii iſta acquieſcentia quaſi poſſeſſionem Juris prohibendi juniorem acquiſivit, in qua tuendus, non obſtante facta proteſtatione ſimplici.

Quæ in ſe continent rationem Concluſi ſeq.

Lunæ 27. Aprilis 1744.

Teutſch-Orden ſ. Chur-Cölln, als Hoch- und Teutſchmeiſter *contra* Fürſtlich-Heſſen-Caſſeliſche Regierung zu Marburg und *Procuratorem Fiſci* daſelbſt, *in puncto Turbationis in Libero uſu Campanarum* zum Trauer-Geläut, ſ. Implorantiſcher de rato & mandato cavirender Anwald, Brè, ſub præſentat. 18. Novembris a. p. übergibt allerunterthänigſte Beſchwehrung und Supplication, pro clementiſſimè decernendo Mandato Pœnali de non amplius turbando in Libero uſu Campanarum zum Trauer-Geläut, neque violando Immunitatem Eccleſiæ & Commendæ Marburgenſis, refundendoque omne damnum per violentam invaſionem cauſatum cum Expenſis S. C. & annexa Citatione ſolita. Appon. Num. 1. uſque 11. incluſivè in duplo.

Idem ſub præſentat. 26. Martii nup. übergibt wiederholte allerunterthänigſte Supplication, pro clementiſſimè decernendo

Mandato

Mandato Pœnali de non amplius turbando in Libero uſu Campanarum zum Trauer-Geläut, neque violando Immunitatem Eccleſiæ & Commendæ Marburgicæ refundendoque omneDamnum per violentam invaſionem temere cauſatum cum Expenſis S. C. annexa Citatione ſolita. Appon. Num. 12. uſque 18. incluſivè in duplo.

Hat das gebettene Mandatum S. C. angebrachter maßen nicht ſtatt.

OBSERVATIO CCC.

Ubi Poſſeſſio ipſo jure tranſit, apprehenſio Poſſeſſionis præventa nullius eſt effectus.

§. 1.

Ratio certe ſit neceſſe eſt, quare poſſeſſio ipſo jure transferatur velut vi Majoratus in Familia recepti: quæ ſane alia non eſt, quam ut lites ſuper præventione apprehenſionis Poſſeſſionis oriri ſolitæ ceſſarent. Eædem vero omnino orirentur, ſi apprehenſio poſſeſſionis præventa ullius eſſet effectus.

Unde Domini in Cauſa Wild- und Rhein-Graf zu Salm *contra* Manderſcheid-Blanckenheim: d. 7. Aprilis 1753.

Es dörffte wohl das Anſehen haben, daß das Mandat zu caſſiren ſeye, dann da die Manderſcheidiſche Frau Wittib ſich ratione Uſusfructus in Poſſeſſione befunde, ſelbige auch und Herr Beklagter ſchon vorhin die Poſſeſſion ergriffen hatten, ſo war dieſe nicht mehr Vacua, und konte von Herrn Klägern nicht ergriffen werden; dieſe Ergreiffung wurde auch in ipſo Actu contradiciret, und iſt nicht verbotten, daß ich den, ſo mich ex Poſſeſſione geſetzet, in continenti daraus wieder ſetzen könne, ſo hier geſchehen.

Wann aber dargegen betrachtet wird, daß die Frau Wittib ihren Sitz auf dem Hauß Keyl hat, und mit nichts probiret ſeye, daß ihr auf der Herrſchafft Dollendorff ein Vidualitium conſtituiret worden, ſodann, daß Beklagte behaupten wollen, daß vi conſtituti Majoratus die Poſſeſſio auf den, der zu ſolchem Majorat Recht hat, ipſo Jure transferiret werde, und ſich nach dem äußeren wird, daß dieſes Majorat jetzt Klägeren zuſtehe, der Orthen auch paſſim die Obſervantz mit ſich bringt, daß Poſſeſſio ipſo