



1647, 4 18

DISPUTATIO
JURIDICA

de
Querela inofficiosi Testamenti

Quam
D. T. O. M. A.

Auctoritate & consensu Amplissimæ Facultatis
Juridicæ in Alma Viadrinâ,

PRÆSIDE

HENNINGO

GROSSEN J. U. D. P. P.

p. t. Facult. Jurid. Dec.

Publicæ disquisitioni Subjicit

DANIEL Flechtner / Gedanens.

in Auditorio Juridico

Ad diem April. M. DC. XLVII.

Horis matutinis

Francofurti

Typis NICOLAI KOCHII,

Academ. Typogr.

DISPUTATIO
JURIDICA

DE

DE

DE

DE

DE

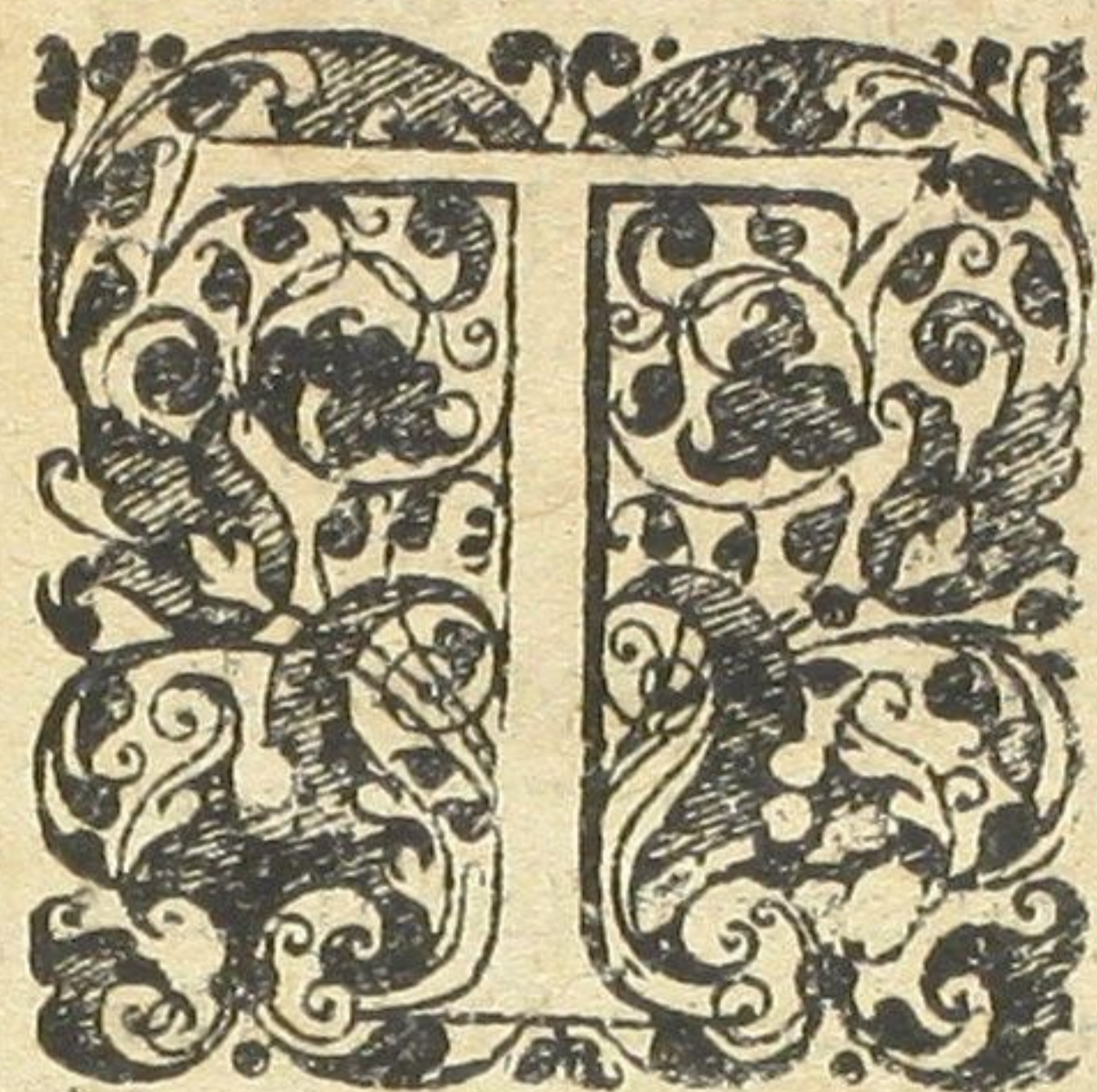
DE

DE

DE

DE





Testamenta aut

ipso jure vel lege infirmantur, *tit. l. quibus modis test. infirm. t. t. ff. d. inirrupt. irr. fact. testamen.* vel per sententiam & officium judicis, mediante querelâ inofficiosi Testamenti, potius n. in hoc testamenti genere de judicio Testatoris, quàm de jure agitur, *l. 5. pr. & § 1. ff. d. his quib. ut indign.* Quia vero sæpè usuvenit, ut parentes novercalibus delinimentis & instigationibus corrupti, *l. 3. 4. ff. d. inoff. Testam.* aliisque odiis instimulati, sanguini suo contra legem naturæ quæ ad successionem liberos vocat, *l. 7. §. fin. ff. und. liber. l. 7. d. bon. damnat.* injuriam inferunt, eosque plerumque sine causâ exhæredant, apprimè necessarium fuit, remedio aliquo liberis injuriâ affectis subvenire, *pr. 1. d. inoff. test.* neq; n. jure civili, neqve prætorio testamenta parentum turbare poterant, namque tale testamentum, neq; nullum neqve ruptum, neq; irritum dici poterat, quoniam exhæredare liberos omnino licebat, quos & occidere permissum erat, *l. 11. d. lib. & posth. & abdicare, l. abdicatio. C. d. pat. pot.* una illis superfuit querela inofficiosi; *l. 4. pr. d. bon. poss. cont. tab.* Cujus consideratio vel absoluta erit, in definitione & causis, vel respectiva in cognatis & oppositis.

II. *Definitio* hæc sit: Querela inofficiosi Testamenti est remedium subsidiarium, *§. 3. j. b. t.* quo petit is, qui iniquè exhæredatus est, ut judex rescindat ex officio testamentum, *l. 5. §. 12. ff. b. t.* quasi à non sanæ mentis homine, & non ex

officio

officio pietatis factum, l. 2. ff. b. t. l. 50. §. sed nunquid ff. d. bon. libert.

III. Circa definitum observandum, querelam in jure frequenter appellari 1. accusationem, l. 11. C. b. t. l. 25. ff. eod. quoniam querelæ nomen modestius sit, facilius conquiri licet liberis de facto parentum, l. 11. §. 1. d. accusat. pietas & obsequium revocat actionis intentionem. Inde Dd. volunt Auctores juris in his & similibus locis accusationem intelligere non publici criminis persecutionem, sed potius paternæ pietatis improbationem & querelam de parentum iniquitate propositam, siquidem non principaliter agatur in hac querela, ut parentis impietas coarguatur, sed omnia eò dirigantur, ut patris Testamento rescisso, filius hæreditatem sibi debitam consequatur, l. 17. 19. ff. b. t. v. Harprecht. ad pr. j. b. t. n. 2. 3. 2. Centumvirale judicium l. 13. ff. b. t. Quia olim apud Centumviros agitabatur, qui judicabant de causis hæreditatum, l. fin. C. d. pet. hered. l. 5. pars judicantium hoc est Centumvirorum ff. b. t. l. cum filius 76. vers. judicum d. legat. 2. neq; tamen ex eo colligendum Centumviros querelam introduxisse, quia non numerantur inter Magistratus legislatores; §. const. j. d. j. N. 3. petitionem hæreditatis, l. 34. C. b. t. potest enim simul institui querela inoffic. & petitio hæreditatis l. qui de inoffic. ff. b. t. l. 1. C. eod. ut scilicet testamento inofficioso per sententiam judicis rescisso, hæreditas restituatur ab instituto hærede ipsi filio, quæ copulatio actionum compendiosa est neq; hoc novum & ad minuendas lites inutile, ut una cum imploratione officii, rescissoria simul detur, eiq; adjungatur actio, quæ post rescissionem erat competitura, frustra enim in plura judicia dividitur, quod uno potest expediri, quoniam & sorsim accusari testamentum potest, & deinde peti hæreditas l. 34. C. b. t. l. pen. §. sed quidam d. bon. poss. cont. tab. Myns. ad. pr. j. b. t. Reüsn. d. test. c. 34. n. 4. 5. Hunn. vol. 1. disp. 13. th. 1. lit. E. Vult. ad. §. 3. j. b. t. He n. disp. jur. Civ. 9. th. 3. Wesenb. in w b. t. n. 5.

Q. An.

Q. An querela inter ascendentes & descendentes sublatasit? Neq; 1. legum specialium, multo minus integrorum titulorum correctio admitti non debet, nisi expressè ex verbis colligatur l. 32. §. 6. C. d. appellat. quod enim non mutatur, quare stare prohibetur, l. 27. C. d. testament. 2. Nov. 115. c. 3. §. ult. Ait Imperator, testamentum evacuari t. 4. §. ult. rescindi, at quod ipso jure nullum rescindi nequit, l. nam & si 5. ff. de injust. rupt. Henon. contr. jur. Civ. disp. 9. th. 6. Matt. Steph. Cent. 2. quest. illust. 8. Quac. ad Nov. 118. Donel. lib. 9. Comm. j. C. 13. Quod autem hodie rario sit, inde est 1. quod hodie non ita magnum, ut olim, sed exiguum jus patriæ potestatis quo jure nitebatur exhereditatio, l. 11. ff. d. lib. & posth. 2. Legitima aucta à Justiniano. 3. Exhereditandi potestas & licentia multis modis restricta. vid. Reüsn. d. testament. c. 34. n. 8.

IV. Causæ Internæ sunt materia & forma.

V. Materia est vel circa quam, quæ objectum: vel in quâ, quæ subjectum vocitatur.

VI. Object. querelæ est testamentum l. 8. §. 2. ff. b. t. quaecumq; d. l. nisi sit militare l. 8. §. 4. l. 27 §. 2. ff. eod. quoniam miles sit qui conqveri velit l. 27. §. 2. ff. eod. aut impuberis. l. 8. §. 5. ff. eod.

VII. Subjectum est vel cui, vel contra Quod.

VIII. Querela datur 1. liberis utriusq; sexus l. 15. 22. C. b. t. naturalibus & legitimis, legitimus tantum 5. adoptivis §. 2. j. b. t. sed ita demum si à personâ non extraneâ adoptati, alias ex adoptione nihil quicquam juris consequuntur, præterquam quod ab intestato patri adoptivo succedere possunt, §. 2. j. d. adopt. l. cum in adoptivis C. d. adoption. emancipatis §. sed & hæc quidem j. d. exher. lib. posthumis l. liberorum d. V. 5. quod tamen hodie locum non habet, quia si fuerint præteriti ipso jure rumpitur testamentum, §. posthumi j. d. exhered. lib. nec possunt hodie exheredari cum ingratitude non committant, Scheidevv. in §. tam a. b. r. sparis de testamento matris, l. 29. §. 1. ff. b. t. nisi sit illustris, l. pen. C. ad S. C. Orphit. non patris, quia is jure nullus l. 23. d. stat. hom.



bon. Et si pater filios esse negaverit *l. 27. §. 1. b. t.* vel ma-
ter existimans filium decessisse cum præterierit, *d. l. 27. §.*
ult. ff. b. t. quod si plures sint liberorum gradus, semper
dat ut proximioribus, qui etiam ab intestato alios exclude-
rent, est enim in ea locus successorio *Edicto l. 31. in pr. l.*
14. in fin. l. 25. §. 1. ff. b. t.

Q. An filio justè exheredato ex sua persona nepos ad
querelam admittatur? *Neg. per l. si quis filium. C. b. t. l.*
posthumus §. fin. ff. eod. l. si quis filio exhered. ff. d. ini. rupt.
l. si quis posthumus, §. si filium ff. de lib. posthum. l. illud §.
1. d. bon. poss. cont. tab. Anton. Rubens d. inoff. test. n. 9. Hæn.
disp. 9. j. C. q. 7. Harpr. §. 1. n. 6.

IX. II. Datur secundo querela Parentibus *l. 30. pr. b.*
t. §. ult. j. d. exher. lib. ratio. dubit. quia non parentibus li-
berorum, sed liberis parentum bona debentur, propter vo-
tum paternum & naturalem erga liberos charitatem *l. 17.*
pr. ff. b. t. §. ideo parentes thesaurizant filiis, non filii pa-
rentibus, *2. Cor. 12. v. 14. c. cum Apostolos §. prohibemus*
d. Censib. c. prædicator caus. 17. q. 1. pietas tamen parentibus de-
bita svadet, ut ordine mortalitatis turbato, non temerè
prætereantur à liberis, ut luctus ex morte liberorum, suc-
cessione eorundem velut mitigetur, *arg. l. ult. C. d. inst. §.*
subst. cum peracerbum sit & liberos, & eorum successio-
nem amittere, unde Pater succedens filio dicitur venire ad
triste lucrum, ad luctuosam hæreditatem l. un. in fin. C. d. b.
qui ant. aper. tab.

X. Q. Quomodo illud fieri possit quia qui sunt in
potestate patria tantum de peculio castrensi & quas. castren-
si testamenta condunt, *§. fin. j. d. test: mil. hæc a testam. non subja-*
cent querela l. fin. C. eod. scilicet hoc intelligendum de Testamentis
filiorum emancipatorum, l. 14. C. eod. sed huic obstat, Nov. 115.
c. 4. in pr. verb. sancimus. Vult. autumat ad pr. j. b. t. d. l.
fin. correctam esse, per nov. 115. Cui contradicit Don. l. 19. Com.
j. C. b. t. Hun, Vol. 1, disp. 13 th 3. lit. C. 1. quia Verba gene-
ralis

talis constitutionis ita accipienda, ne specialibus aliis legibus derogent, etsi hæ tempore priores, *l. 26. d. leg. cum correctio non nisi specialiter fiat, l. 32. in fin. C. de appell. 2.* Verba generaliora nunquam derogare intelliguntur Veteribus legibus singularia privilegia continentibus, *l. 3. C. d. Silent. l. fin. C. si cent. jus 3.* in toto jure generi per speciem derogatur, & id potissimum habetur, quod ad speciem directum est, *l. in toto ff. d. R. l. 4. Nov. 115. c. 4. procedit,* cum filii familias jure communi testantur, secus si in expeditione s. castris occupati jure militari Testamentum faciant, quia tunc eorum voluntas, quoquo modo inventa fuerit, rata erit, *per pr. tit. j. de testam. mil.* & quanquam æquum putetur, ut à militibus quoque parentes instituatur, durum tamen est, & leges corrigere veteres, cum posteriores id non expriment, & militum privilegia minuere.

XI. Succedunt autem parentes liberis, cum liberi illi sine aliis liberis fuerint, alias horum causa potior est, quia non ut parentum hæreditas debetur liberis, sic liberorum hæreditas parentibus, parentes ad bona miserationis ratio admittit, liberos naturæ simul & parentum commune votum *l. 1. §. 1. ff. si tab. test. null ext.* Quod si pater defuncti petierit possess. contra tabel. vincentibus liberis hæreditas una cum fructibus restituenda est. *l. 16. §. 1. ff. b. t. nisi liberi defuncti à Successione sint exclusi; puta ex hæreditatione aut quod querelam repudiaverint, tunc parentes Testamentum inofficiosum dicere possunt, suo commodo, l. 14. ff. b. t. v. Mejer in Colleg. Arg. jurid. ad b. tit. n. 8.*

XII. Tertiò competit hæc querela Fratribus & Sororibus germanis, id est, ab eodem patre & eadem matre susceptis, atque consanguineis, hoc est, ex eodem tantum patre natis. *l. 21. C. b. t. §. Sororj. eod. non uterinis, l. 27. C. b. t.* Sed nec germanis consanguineis semper datur, verum tum demum, quando persona infamis est instituta, id est, ipso jure notata, vel per sententiam condemnata, vel levis nota,

ta, macula laborans, id est, infamia facti, vel si liberti In-
grati haeredes relictii *d. l. 21. C. b. t.*; aliud in seruo necessa-
rio haerede instituto, quia iusta huius instituendi causa *per*
§. 1. quib. ex causis man. non lic.

XIII. Q. An turpis personae nomine veniat spurius?
N. 1. non est notatus vel minima facti infamiae macula,
qua spurii portae dignitatum patent *l. 2. C. d. dignit. l. ge-
neraliter 3. §. 2. ff. d. decur. c. nunquam 3. 56. dist.* non enim
impedienda est dignitas eius, qui nihil admisit, *l. 6. in pr.
ff. d. decur.* II. infamia proficiscitur ex propriis actioni-
bus, adeoque ex propria culpa *l. cognitionum §. 1. de var.
& extraord. cogn.* at ex fornicatione nasci, non est culpa
nascentis, sed generantis, *c. nasci 56. dist. 3.* licet parentes,
qui Spurios minus legitime procreant, culpam contrahant,
l. fin. C. d. nat. lib. contra tamen disertè responsum extat,
patris nota filium maculari non debere *l. 2. §. 2. d. decuri-
on.* item nullum patris delictum innocenti filio poenae esse
debere. *d. l. 2. §. 7. V. Hart. Pist. quest. 30. lib. 1. Harp. ad*
§. 1. j.

XIV. Porro his omnibus querela tunc competit, si
testamentum omni jure consistat, s. si non alio jure venire
possint ad bona defuncti, *§. 2. j. b. t.* quia querela est re-
medium subsidiarium, & tunc demum competit, quando
exhaeredatus alia ratione & via juris non potest consequi
legitimam *l. Papinianus §. si quis impubes 15. ff. h. t. neg. n.
ordinario jure muniti, ad extraordinarium recurrunt l. 16. ff.
in princ. d. minor.* Quam tamè regulam limitat Mei. *in Coll.
Argent. n. 15.* eam accipiendam esse de plurimis remediis,
quae liberis, ut liberis competant, & quae iisdem eodem
modo consideratis competere possunt, aliud enim est in
non liberis & in remediis liberis quidem, sed diversimodè
consideratis competentibus, exempl. *in l. 14. C. b. t.* ubi
qui in querela succumbit, potest tamen de falso accusare
testamentum, & contra est enim causa diversa, querela ex
impietate testatoris, falsum ex impietate haeredes est: &
l. 16.

l. 16. §. 1. eod. ubi filius impugnat matris testamentum, ut nullum, interim labitur quinquennium.

Q. An postea possit querelam intendere? Aff. quia non negligenti non currit præscriptio, & habens duo remedia, ambo successivè intendere potest. Est etiam casus, quo cum jure ordinario concurrat extraordinarium, parens habet querelam inofficiosi contra Testamentum filii emancipati, sed cum emancipatione eundem manumiserit, secundum formam in §. *præterea j. quib. mod. jus patr. pot. solv.* propositam, fit patronus & habet ex lege suam legitimam, §. *fin. j. d. success. agn.* & habet bonorum poss. contra tabulas, quæ juris est ordinarii; & tamen si illa egerit nihilominus intentare poterit querelam inofficiosi, *l. 1. §. fin. ff. si quis à Patre manum. ubi ratio & in §. l. 93. d. R. l.*

XV. Datur adversus eos qui tanquam heredes ex testamento possident hereditatem, ut sunt i. hæredes scripti, *l. 25. §. 1. l. 27. §. pen. ff. h. t. cujuscunq; dignitatis & conditionis sint, ut nec eorum majestas obstet, licet sit Imperator, l. 8. §. 2. ff. h. t. inde August.* Qui Deum vult instituere hæredem, filium exhæredare, alium querat pro consilio, vel qui recipiat non Augustinum, *c. fin. 17. q. 4. nec favor, si municipes, l. pen. §. 1. ff. h. t. vel conjunctus cum defuncto, l. pen. §. 1. ff. h. t. l. 1. §. 5. ad L. Falcid. 2. hæredes scripti hæredis, aliusve successor. l. 10. ff. h. t. 3. Fiscus qui bona occupat, l. 10. C. h. t. 4. Fidei commissarii, l. 1. C. h. t. Don. c. 8. l. 19. Wesenb. π. n. 9. h. t. quod si cum fratre vel sorore actoris extraneus etiam aliquis institutus, querela tantum adversus extraneum datur *l. 19. l. 24. ff. h. t. Mejer. in Coll. Argent. h. t. n. 28.* Et quidem post aditam hereditatem *l. 8. §. 10. ff. h. t. l. 36. C. eod.* antea enim non est, contra quem agant, quicq; judicium defuncti defendat, *l. 8. §. 9. ff. h. t.* potest etiam fieri ut repudiet scriptus, atq; ita querela non sit opus; quod si scriptus hæres aditionem differat periculosè, invocato officio judicis præfinitur certum Tempus, intra quod nisi hereditatem adeat, prorsus ab ea repellitur,
B d. J.*

l. l. 36. instituenda v. est querela eo in loco, ubi haeres scriptus domicilium habet l. 29. §. fin. ff. h. t.
XVI. Forma actionis hoc colore pingitur, ne regulæ juris adversentur, quæ voluntates supremas ratas esse volunt, *l. 120. d. V. §. qd. testator non sanæ mentis fuerit, l. 5. §. ff. h. t. ut ratione communi caruisse censeatur, qui contra mentem ac effectum hominum naturalem, §. r. in Auth. de trient. & Semis. alienis relinquit hereditatem suis quibus jure debeat exclusis, nam cum naturalis stimulus parentes ad charitatem impellat, & nullus affectus vincat paternum, l. ult. C. d. Curat. fur. sicq; plus præsumatur diligere filium, quàm seipsum, l. isti quidem §. 3. quod met. caus. hac ratione, qui naturalem erga liberos charitatem non curat, videtur habere morbum cerebri & defectum rationis ejus judicium, tanquam qui sensu caret æstimandum, l. Titia ff. h. t. Didac. Spinoæ Carceres Spec. test. glos. 20. pr. d. exher. n. 7r. Wesenb. in rub. C. n. 10. Rectius autem hoc colore agitur, quàm si accusetur Defunctus de injuria facta. I. Quia accusatio injuriæ morte ejus extincta est. *l. si eam §. q. injuriar. d. perpet. ac temp. act. 2. quoniam injuriam proprie non facit, quia nihil contumeliæ causa facit, sed jure communi exheredationis usus est, l. 32. d. injur. l. 26. d. damn. infect. Wes. ad §. 1. j. lit. G.**

XVII. Externæ causæ sunt Efficiens & finis.

XVIII. De origine hujus querelæ variæ sunt sententiæ, Cujac. eam deducit, ex *L. Glia* propter inscriptionem *l. 4. ff. h. t. quem Hum. vol. 2. disp. 13. th. 1. Harp. ad pr. j. h. t. refutant.* I. Quod argumenta ab Inscriptionibus ducta sint admodum infirma. II. Inscriptio illa non habeatur in omnibus exemplaribus, sed absit in Pandectis Florentinis. III. Potuit querelæ jam antea introductæ mentio fieri, vel in Commentario Caji, vel in ipsa *L. Glia*, Rittersh. statuit inter pretatione prudentum introductâ esse quia verbum inducendi usurpari soleat, cum de autoritate prudentium fermo est, *arg. l. 6. ff. d. lib. & posth.* Verum & id inductum dicitur, quod descendit ex *L. 12. Tab. vel aliis legibus, l. 7. ad ex. ult.*

Vult. ad pr. j. b. t. n. 3. ab utroq; jure tam prætorio quàm Civili eam descendere existimat, negatur autem ejus consequentia, cum inter jus prætorium & civile scriptum mediet non scriptum s. consuetudo, ut proinde necessarium non sit, si querela inofficiosa neq; ex jure Civili scripto, neq; Prætorio competat, eam descendere simul ex jure utroq;, quod autem dicitur emancipatis per querelam inoff. jure Civili non succurri id de jure Civili scripto intelligendum *Don. lib. 19. Comm. l. C. c. 4. Matth. Steph. Cent. 2. quest. 79. Hæn. quest. j. C. disp. tb. 1. Hunn. d. l.* dicunt eam jure non scripto s. consuetudine introductam esse, quibus astipulamur. *1. non enim civili scripto introducta l. per l. 8. ff. d. bon. poss. cont. tab. 2.* quod emancipatis detur jure civili incognitis *l. 6. ff. d. t.* nec prætorio, quia everso, per hanc Testamento testator fit intestatus, qui obtinuit, fit ipso jure hæres & qui institutus est, desinit, quævis prætorii non est, *§. 2. j. d. bon. poss.* E. jure civili non scripto, cum plures juris Romani Species non dentur, *l. 7. ff. d. j. & j.* cœperunt enim homines sine certo jure queri apud judices de inoffic. Testam, quæ querela à judicibus admilla ceperunt etiam testamenta rescindi *v. Val. Max. lib. 7. c. 7.* quod cum sapius factum esset, abiit res paulatim in mores, donec legibus tandem ac constitutionibus confirmata est, *l. 24. ff. d. bon. poss. cont. tab.*

XIX. Finis & effectus duplex est 1. ut Testamentum ceu inofficiosa & quasi furiosa, *l. 13. C. b. t. l. 36. d. leg. 3.* rescindatur, eoq; rescisso legata quoq; & libertates pereant *l. 8. §. pen. l. 13. 28. ff. b. t.* quod tamen correctum, cum just. voluerit institutionem tantum vitari, salvis reliquis testamenti articulis *Nov. 115. c. 3. in fin.* Quod quidem & naturæ & regulæ juris videtur repugnare, secundum *Rittersh. p. 6. nov. expos. c. 3. n. 27.* quæ dicitur principali causâ non consistente plerumq; nec ea quæ sequuntur locum habere, *l. 129. d. R. l.* omne a. Testamentum vires suas accipit ab Institutione heredis, tanquam à capite suo *§. ante heredis*

B 2

d. leg.



d. leg. l. i. in fin. ff. d. vulg. & pup. Vult. in p. j. d. exhered. lib. Ratio tamen, hujus singularis juris constituendi est, ut querela quæ odiosa, quam minimum rescindat de Testatoris voluntate, tantum scilicet, ne injuria fiat liberis, & aliis quibus legitima debetur; Sed ut debitum suum naturale consequantur, quod sit sola institutione rescissa, *Rittersh. in j. b. t. p. 279. rr.* ut hæreditas inde ab intestato obtineatur *dd. ll. nec obstat l. 6. §. i. ff. b. t.* ubi victoria nocet quidem victo, non autem prodest victori. Eorum qui succumbunt & testamentum improbe inoffic. dixerunt est, ut perdant, quicquid ipsis relictum est in eo testamento, quod tanquam indignis auferitur & Fisco applicatur, *l. 8. §. 14. ff. b. t.* non enim quis fructum debet consequi ex eo, quod ausus est impugnare. *c. 35. d. R. l. in 6.*

XX. *Hactenus querela absolutè tractata respectivè eadem videri potest in cognatis & oppositis.*

XXI. *Affinia querelæ sunt. I. Condictio ex l. omni modo C. d. inoff. test. quæ ad supplementum legitimæ agitur §. 3. j. eod. quæ tamen non quinquennio ut querela sed annis 30. tollitur i. quia condictio personalis, rei persecutoria & per consequens perpetua est arg. pr. j. d. perpet. & Temp. act. l. omnes j. C. d. prescript. 30. vel 40. ann. E. & quælibet ejus pars perpetua esse debet, nimirum petitio supplementi, quia quod juris est, de toto quoad totum, idem de parte, quoad partem, l. quæ de toto ff. de rei vindic. 2. cum querela sit odiosa, propterea quod ultimam testatoris voluntatem, quæ ut exitum sortiatur interest Reip. l. vel negare ff. testam. q. impugn. impugnet, hæc verò eam confirmet, non temerè, quod in illa receptum est, ad hanc extendi debet, arg. l. 19. d. lib. & posth. Matth. Steph. cent. 2. quæst. 82. Gail. l. 2. ob. 120. Hæn. diss. 9. th. 12. Vult. ad §. 2. j. b. t. n. 4. Gædd. ad l. 98. d. V. §. n. 10. 2. petitio hæreditatis l. 50. §. ult. d. pet. hæred. 3. bonorum possessio l. 11. C. b. t. 4. Querela inoffic. donationis, l. 12. b. t. utraq; agit de officio pietatis omissio, utraq; non datur nisi post obitum l. 1. ff. d. har. vel act. vend. utraq;*

utraq; non datur cum remedio alio quis uti potest, §. 2. ff. b. t. l. 46. C. d. Donat. Differunt autem inter se, quod hæc ex contractu, querela ex Testamento sit, hæc tantum petatur legitima l. 1. C. d. inoff. donat. querela tota hæreditas salvis legatis, nov. 115. §. 3. in fin. 5. actio injuriarum secund. Cuiac. l. 17. c. 17. quia utraq; dissimulatione, & renuntiatione finitur l. 8. §. si quis l. nam etsi §. 1. ff. b. t. l. j. C. d. in integ. restut. min. & sicut injuriarum actio in bonis nostris non computatur ante litem contestatam, l. 28. ff. d. injur. ita nec querela, l. 1. §. sed si puta ff. si quid in fraud. pet.

XXII. Opposta querelæ sunt, quæ faciunt, ut querela amittatur. Amittitur à vel factò ejus, cui competit, ut 1. repudiatione s. renuntiatione, l. 8. §. 1. l. 15. §. 1. ff. b. t. quia cuilibet integrum est juri pro se introducto renuntiare l. pen. C. d. pact. nec quisquam potest cogi beneficium invitus acceptare l. invitus d. R. l. in 6. nisi id fecerit deceptus mendacio hæredis, l. 21. p. ff. b. t. vel vanis promissis, si pacto transegit, nec hæres fidem præstat, l. 27. pr. ff. b. t. 2. agnitione judicii defuncti, l. 8. §. 10. l. 23. §. 1. ff. b. t. ratio in l. 9. j. d. j. N. G. C. Nec obstat l. 5. prin. d. his q. ut indign. ea enim loquitur de illo, qui ex falso Testamento legatum accepit, hic namq; nihilominus falsi potest testamentum arguere, si modo ignorans falsum esse Testamentum accepit, l. 3. ad L. Corn. d. fals. aliud autem est in eo, qui non suo nomine aliquid in Testamento relictum agnoscit, sed officii necessitate adductus, §. si tutor j. b. t. quia officii necessitas & tutoris fides excusata esse debet l. 5. §. 9. ff. d. his, q. ut indign. auf, l. 2. C. d. Calumn. & nemini officium suum debet esse damnosum, l. 7. ff. quemad. test. aper. Rittersh. in j. b. t. p. 274. Vult in §. 6. j. b. t. Reusn. d. testam. n. 47.

XXIII. ii. Impeditur querela vel factò Testatoris 1. se debitam portionem, l. pen. pr. C. b. t. repudiaverit, quæ & debitum bonorum subsidium, l. 5. C. d. inoffic. don. vulgo quarta naturæ, §. ult. j. b. t. Sc. quoad naturam & substantiam quippe naturà liberos ad successiōnem vocat, nov. 1. ratio-

ne autem quotæ, modi, taxationis, quantitatis, juris est civilis, ut enim ceteri quadrantes denominationem suam sum-
pserunt à jure Civili, ita & hæc est portionis naturalis legi-
tima lege taxata, *Bern. Gravæ. pract. concl. l. 2. c. 29.* rece-
ptius legitima dicitur *l. 30. C. b. t.* ut querela quantum fieri
potest coerceatur, testamenta maneat firma & rata, de-
functi famæ parcatur, impudentiæ liberorum occurratur,
idq; est, quod Imper. ait, se ad verecundiam naturæ actio-
nem ad supplementum introduxisse, verecundia se. & re-
verentia, quæ parentibus à liberis debetur *l. 6. ff. d. in jus.*
voc. hoc postulat, ne facile parentum testamenta liberi re-
scindant.

XXIV. Q. 1. Quo titulo relinquenda legitima? R. O-
lim quocunq; Titulo legati, fideio commissi vel donationis
relicta excludebat querelam *l. 8. §. 6. ff. b. t. l. 30. l. 33. C.*
eod. hodie relinquenda Titulo substitutionis *l. per nov. 115.*
c. 3. in pr. 2. titulus Institutionis honorabilior est & potior,
l. 3. §. hoc. 2. l. filium §. sed si portio d. legat. prest. qui enim
hæres instituitur, personam defuncti repræsentat, & cohæ-
rede hæreditatem repudiante, jus habet accrescendi, *l. 1. §. si*
ex fundo ff. d. her. instit. quod secus est, si saltem ipsi aliquid
legatum, & alter hæres institutus, *l. eam quam C. d. fidei c.*
Myns. ad §. fin. j. b. t. n. 23. Gail 2. obs. pract. 112. Harpr. ad
§. fin. j. b. t. n. 5. Borcholt ad §. tam ac natur. j. b. t. Berlich.
parte 3. conclus. 115. Et ita fuisse indicatum in collegio Marpur-
gensi Juridico, scribit Vult. ad pr. j. d. exhered. liber.

XXV. 11. An parentum etiam legitima aucta sit? Aff.
l. per nov. 118. c. 1. in fin ubi just. ait generaliter se augere
portionem debitam in his omnibus, qui eam non relicta de
inoffic. queri olim potuerunt, atqui quadrantis nomine pa-
rentibus olim querela competebat, *l. 1. 14. ff. b. t.* quanquam
autem titulus illius de filiorum, nepotum successione tan-
tum sit concepta, tamen id quod de liberis constituerat ad
omnes personas, quæ olim querelam habebant, extendit,
tum & ea est correlaterum natura ut quod in uno statuitur,
hoc

hoc idem in altero statutum intelligatur, *l. fin. C. d. induct.*
vid. toll. 2. Patronis debetur triens, §. *sed nostra j. d. suc-*
cess. libert. E. multo magis parentibus, quorum petitio
longè æquior est, *l. 15. ff. b. t.* Et fratrum quoque legitimam
auctam esse probant, *Dd. per d. nov. 18. c. 1. §. hoc observan-*
do, quæquam multi dissentiant.

XXVI. III. *An legitima statuto in totum tolli possit?*
N. 1. quæ a jure naturali debetur *l. 36. §. 2. C. b. t. arg. §. fin.*
t. d. j. N. G. C. l. jura sanguinis d. R. j. 2. surrogatum sapit natu-
ram ejus cujus in locum surrogatur, *l. 10. §. qui injuriarum ff.*
si quis caut. in jud. si st. &c. l. 32. ff. d. judic. atque legitima
alimentis surrogatur, *Nov. 18. c. 3. vers. unde enim*, alimen-
torum autem petit. nullo jure tolli potest, *l. 1. §. 3. d. j. v. j.*
l. fin. C. d. alend lib. Inde imperat. *in d. nov. 18. §. non lice-*
bit, scribit legitimam omnino esse relinquendam, si filiorum
qui non statim fame moriantur sed habeant, unde vivant
pater appellari velit, *Et l. hac Edict. C. d. secund. nupt.*
omnem consuetudinem repudiare videtur, quæ legitima li-
beris in totum auferatur. Secundum hanc etiam *in sacro*
Consist. Camer. indicatum testatur. *Grav. pract. concl. l. 2.*
conc. 122. Myns. obs. 43. Cent. 5. n. 2. conc. 10. n. 44. sic & *Do-*
mini Consist. Wittemberg. eandem judicando sequuntur, ut vi-
dere est in *Consult. Saxon. cap. 8. part. 5. Gail.* ita decidit
l. 2. Obs. 122. Si statutum auferat simpliciter legitimam, nec
in alio, quod vicem ejus habeat, compensationem faciat,
nam & filia dotata excluduntur à successione parentum,
si dos loco legitimæ data. Minui tamen potest. quia quoad
quantitatem juris Civilis est, *Nov. 117. c. 1. in verb. partem*
quæ legedebetur. Hoc procedere declarat *Grav. d. r. si j. ex*
justa causa statutum minuat legitimam secus non svadente
causa 2. modo non adeo adimat legitimam ut sustentan-
dis liberis minor. *f. impar. sit Matth. Steph. cent. 1. quest.*
illust. q. 21. Harpr. ad §. fin. j. b. t. Hunn. vol. 1. disp. 13. t. b. 11.
q. 29. tit. D.

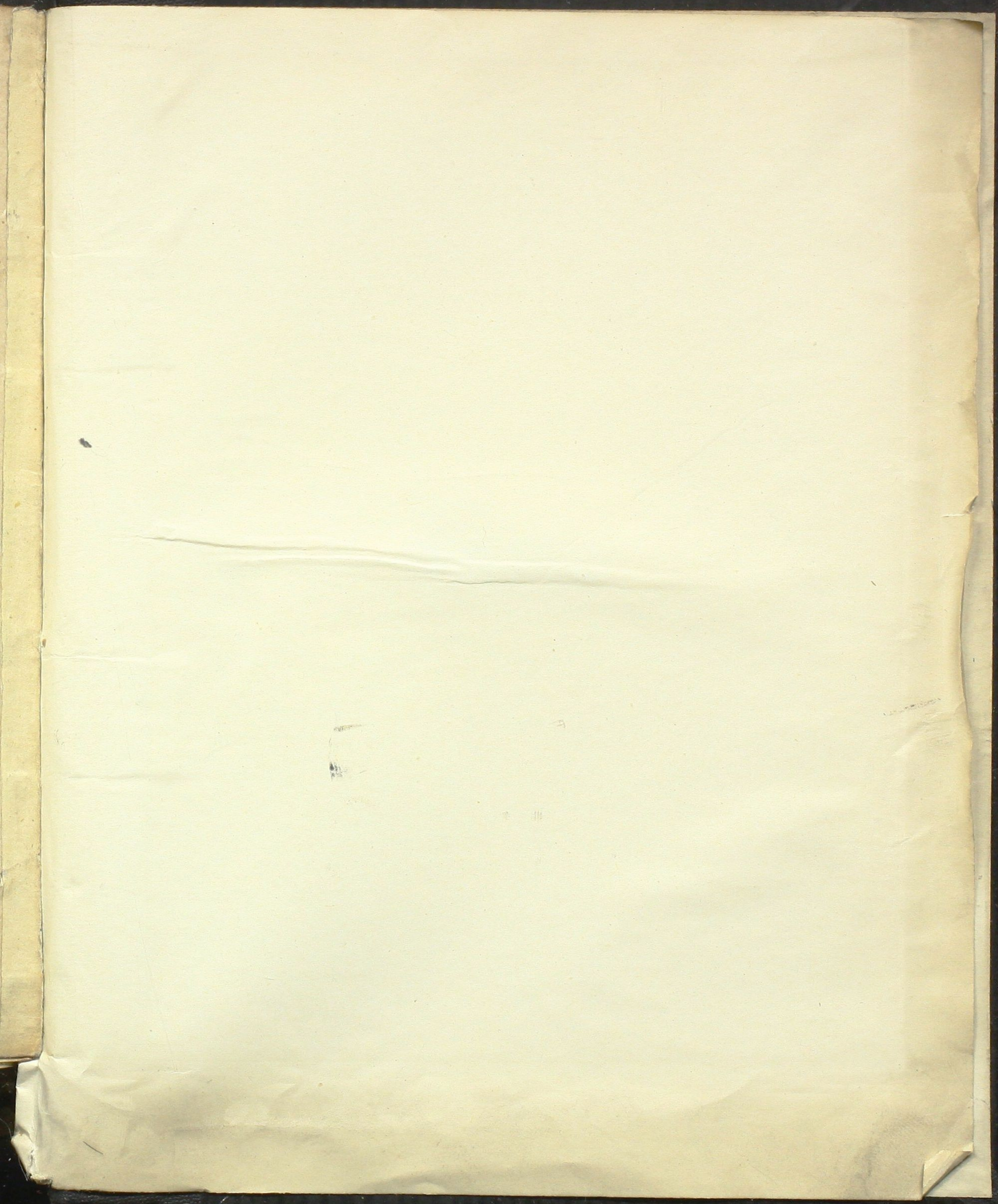
XXVII. II. *Si justam exheredandi causam testator ad-*
scripserit l. 11. l. 28. l. 30. C. b. t. quia liberis ratio naturalis
addicit bona parentum, *l. 7. ff. d. bon. damn.* imo vivis pa-
ren-

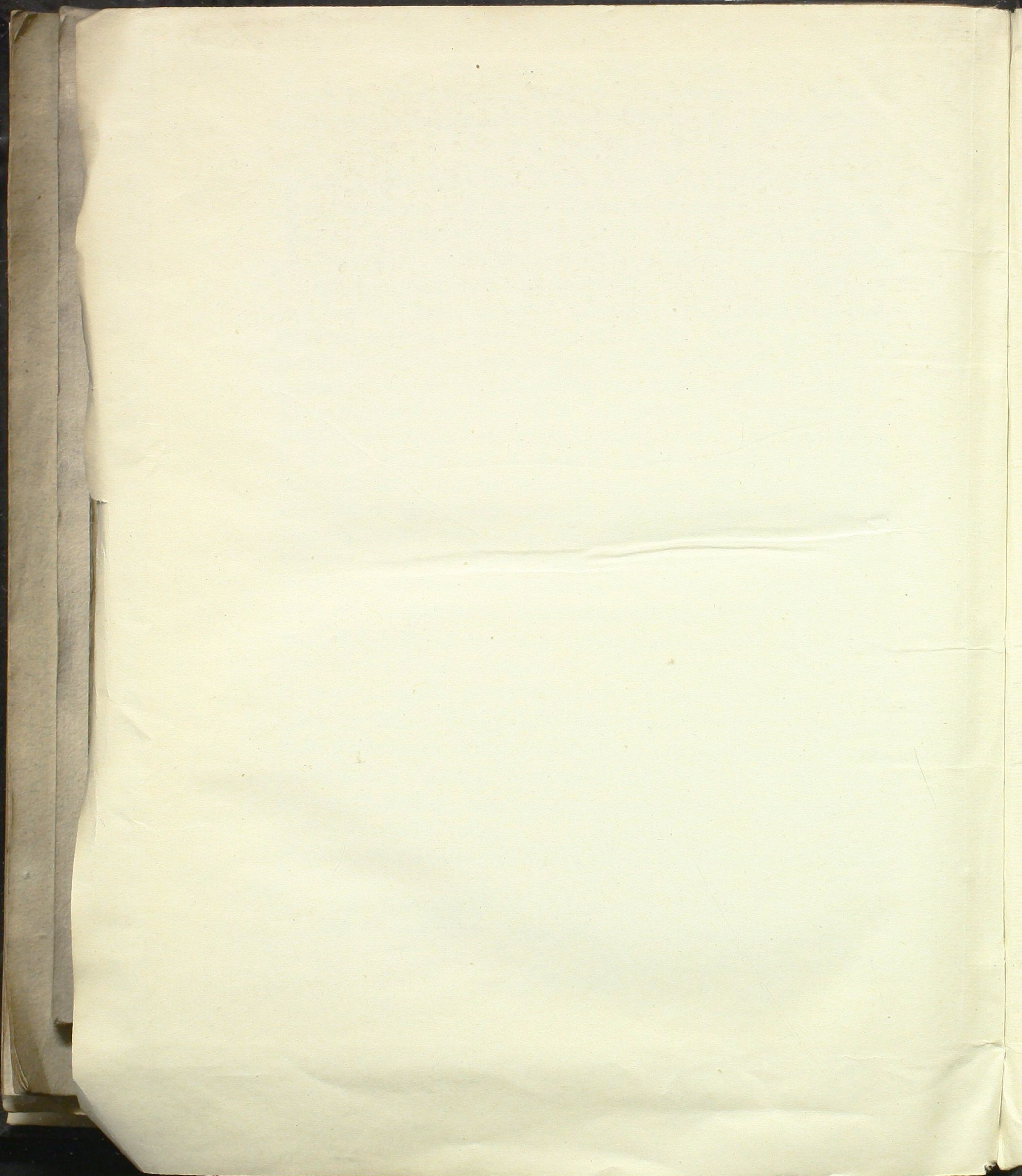


rentibus quodammodo domini bonorum existimantur, l. 11.
ff. de lib. & posth. nemini autem jus suum invito & immeren-
ti sine causa eripi debet, ne à summo principe, l. id quod no-
strum d. R. 1. Ast qui justè exheredatus est, sibi imputare
debet, qui malè meritus est de testatore, ejusq; indignatio-
nem in se concitavit, nec id iniquum, cum quisq; ex suo
vicio hoc incommodo afficiatur, l. 15. ff. si quis omiff. causa.
testam. Causæ verò ex hæredationis olim orant arbitrariæ
Nov. 105. §. aliud, hodie in liberis sunt 14. in parentibus 7. in-
fratribus tres, nov. 22. §. ingratitude, Scheidevv. ad tit. j.
d. exhered. liber. Probatio autem ingratitude hodiè in-
cumbit hæredi scripto, auth. non licet C. d. lib. præter aliud
fuit jure Codicis l. 28. C. h. t. l. ult. C. d. secund. nupt. sed res
distingvenda cum Rittersh. in expos. nov. 3. Si expressisset
causam, ab hærede probanda erat, si non liberis exhære-
datis, jure v. novissimo, cum semper debeat exprimi à te-
statore causa ingratitude, non est mirum, quod proba-
tio ab hærede specialiter exigatur, quia præsumtio est pro
unoquoq; eum esse bonum, donec probetur malus.

XXVIII. Tandem amittitur querela casu & Tempo-
re quinquennio l. 8. §. ult. l. 9. ff. h. t. a tempore aditæ hære-
ditatis, non morte testatoris computando l. pen. §. 2. C. h.
t. quia nec nascitur ante aditam hæreditatem, l. 4. §. si con-
ditioni ff. h. t. non potest autem extingvi actio, quæ non-
dum cepit competere, l. 29. ff. de usuf. leg. cum privatio
præsupponat habitum, l. decem ff. d. V. O. & mora non po-
test officere non cessantibus, l. 16. C. h. t. quanquam & post
quinquennium agi possit, si ex magna & justa causa in-
tra quinquennium actum non sit, l. 8. §. ult. ff. h. t. Aut
morte, querela nondum præparata non transmittitur ad hæ-
redes extraneos, l. 7. ff. l. 34. C. h. t. præparatur verò ut &
hæredibus deinde detur, si agere cepit lite contestata l. 6.
§. ult. ff. h. t. si comminatus sit accusationem, l. 7. eod. si a-
gnoverit bonorum possessionem, l. 6. §. ult. ff. h. t.
litis ordinandæ gratia, l. 8. pr. ff. eod. &c.

TANTUM.





ULB Halle 3
003 499 200

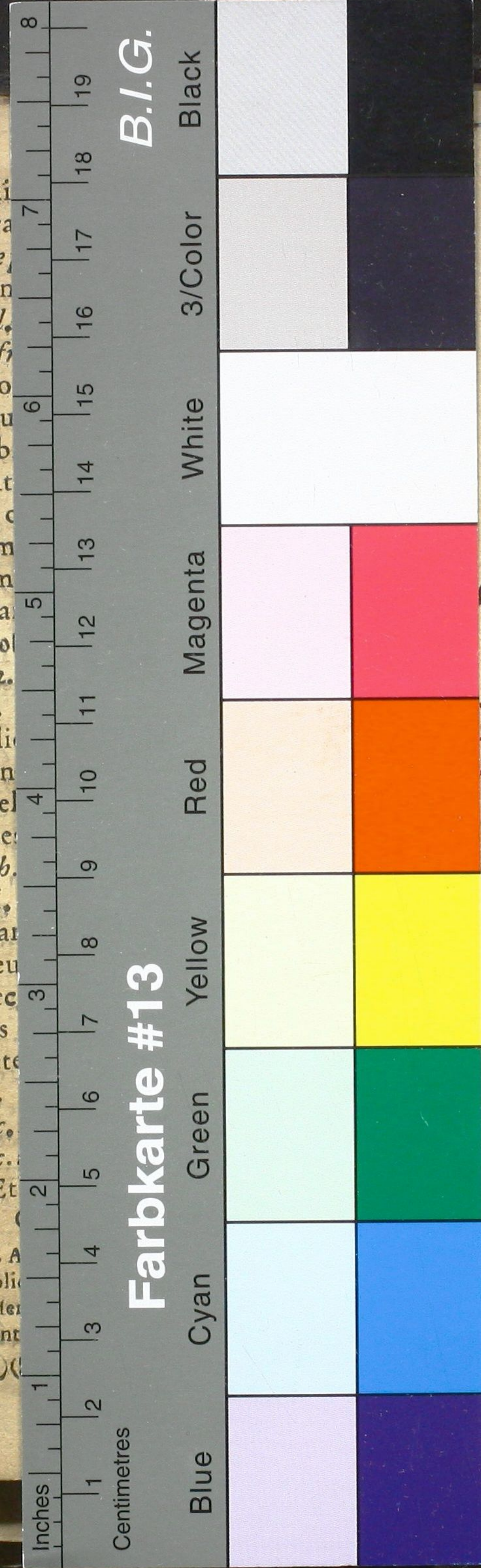


SK

Vb 17







1647, 4

18

DISPUTATIO JURIDICA

de
Querela inofficiosi Testamenti
quam
D. T. O. M. A.

Auctoritate & consensu Amplissimæ Facultatis
Juridicæ in Alma Viadrinâ,
PRÆSIDE

HENNINGO

GROSSER J. U. D. P. P.
p. t. Facult. Jurid. Dec.

Publicæ disquisitioni Subjicit
DANIEL Flechtner / Gedanens.
in Auditorio Juridico

*Ad diem April. M. DC. XLVII.
Horis matutinis*

Frankofurti
Typis NICOLAI KOCHII,
Academ. Typogr.

