

B. M. II, 320.
h. 62, 26.

(X 18773 26)



I. N. 7.

24.

AHASVERI FRITSCHII,
DISSERTATIO
JURIDICO - POLITICA
DE
JURE
PLANTANDI.

[*Ad §. Si Titius alienam plantam. 31.
Inst. de rer. divis.*]

JENÆ,
Sumtibus JOH. BIELCKII, Bibliop.
Typis JOHANNIS NISI.
An. MDCLXXXL



152

2

~~54~~

L. N. 3.

AHNSAVERI ERITSCHII

DSSERTATIO

JURIDICO - POLITICA

DE

JURIS

PLANTANDI.

[Ad 2. Tit. alienam plantam 3.]

[Inst. de rev. div.]

J. N. 3.

Sumptibus JON. BILCKII, Bibliop.

Typis JOHANNIS NISI.

AN. MDCCXXI.





PRÆFATIO.

Quoniam daretur hisce die-
bus aliqua vacatio, utilis
mihi videbatur, & ju-
cunda esse brevis tra-
ctatio *de Jure Plantandi*, eam igi-
tur ad manus sumere, & benivolo
Lectori communicare. Is, ut de
aliis meis Scriptis, ita etiam de hoc
exiguo meletemate æquè judica-
re velit, rogo. Dab. *Rudolstadtii*
d. 12. Junii. Anno reparatæ Sa-
lutis 1680.

I. N. J.

DISSERTATIO POLITICO - JURIDICA

DE

JURE PLANTANDI

§. I.



Optimus ac benignissimus Universi Creator DEUS, homini de victu quotidiano sufficientissimè prospicere volens, totam terram ei possidendam dedit, ut, cum sudore tamen vultus sui eam coleret, fructusque ad necessariam sustentationem colligeret. Genes. cap. I. ibi: Subjicite terram vobis. Lutherus in Gloss. margin. h. t. Was ihr bauet und arbeitet auf dem Lande/ das soll euer eigen seyn/ und die Erde soll euch hierinnen dienen/ tragen und geben.

§. II.

Hoc jus, ac potestatem colendi vel operandi terram, a Deo acceptam, Primævi homines sedulo exercebant. Primogenitus enim filius Protoplastæ Adami, colebat agrum. Genes. IV. Post diluuium Noachus plantabat vineam. Genes. IX. cujus exemplum posteri Noachi secuti fuere.

§. III.

Fuit autem *ius plantandi*, ac colendi terram, antiquissimis temporibus prorsus liberum, terra namque tam latè patens sufficiebat hominibus, scilicet juxta naturam necessitatem viventibus, nec opes ac divitias tanto ardore, ut nunc fit, quærentibus.

§. IV.

§. IV. *Succesſu autem temporum auctis hominibus terris-
que diviſis, & crescente habendi cupiditate, libertas illa
plantandi naturalis variè per leges, reſtrieta ac moderata
fuit. Sic ipſe primus ac ſummus Legislator in lege Moſai-
cà cavit: Quando fueritis ingreſſi terram Canaan, & plan-
taveritis in eà ligna pomifera, auferetis præputium eorum;
poma que germinant immunda erunt vobis, nec detis ex eis
tribus primis annis. Lev. XIX. Sex annis ſeres agrum tuum,
& ſex annis putabis vineam tuam, colligesq; fructus ejus, ſe-
ptimo autem anno Sabbathum erit terra: agrum non ſeres,
& vineam non putabis. Lev. XXV. Agrum tuum non ſeres
diverſo ſemine. Lev. XIX.*

§. V. *Quamvis autem vulgò dicatur: Quod quilibet ſit re-
rum ſuarum moderator, atque arbiter. l. 21. C. mand. illud ta-
men utendi arbitrium ex jure proprietatis fluens, ſubje-
ctum ac ſubordinatum eſt civili imperio, ac ita à ſingulis
tenendum, ut ſubſit ob Rempublicam imperantium regi-
mini. Id jus civitatis, conſenſus populorum erexit ſuper
ſingulorum dominia, ut fas ſit imperantibus limitare ea
ex utilitate publicà. Quoties igitur Reipubl. intereſt, do-
minos rebus ſuis certo modo uti, aut non abuti, gentium
jure additur imperio poteſtas circumſcribendi arbitrium,
& eò redigendi, ne civitati ſit noxium. Reipubl. enim in-
tereſt, cives rebus ſuis non abuti, §. ſin. Inſt. de his, qui ſunt
ſui vel alieni jur. Ideoque juſtum ſit, quicquid ſtatuitur
ad arctandum proprietatum uſum, ne noceatur, vel ut
proſpiciatur communi commoditati. Sic dedit jus Gen-
tium unicuique in rebus ſuis utendi licentiam non uſus
malitiam. l. infundo. 38. de R. V. Mevius diſcuſ. levam. inop.
debit.*

debit. cap. 2. n. 32. ubi latè & eleganter hoc deducit & illustrem locum ex Senecâ *l. 7. de benef. c. 4.* adducit: *Jure civili, inquit, omnia Regis sunt, & tamen illa, quorum ad legem pertinet universa possessio, in singulos dominos descripta sunt, & unaquaque res habet possessorem suum. Ad Regem enim potestas omnia pertinet, ad singulos proprietas.*

§. VI.

Ex hoc jure, quod nonnullis *supereminens* dicitur Principibus ac Magistratibus, veluti Reip. rectoribus ac curatoribus, vi Imperii civilis, in rebus ac bonis subditorum competente, prono alveo fluunt variæ ordinationes, leges, constitutiones, edicta ac mandata, quibus jura ac dominia subditorum privata, ita moderantur, ac diriguntur, ne usibus publicis obstant, sed eis inserviant, & comoda universitatis promoveant.

§. VII.

In specie, quod *plantandi jus* attinet, Reipubl. Curatores, si videatur esse ex usu Reip. plantationes novas vel jubere, vel penitus prohibere, aut limitare vel denique formam ac modum plantandi subditis præscribere possunt, quemadmodum ex variis Regum ac Principum Ordinationibus ac statutis videre licet. Princeps, ait Klock. *de arario. lib. 2. c. 1. n. 32.* curabit novos agros seu novalia institui, vepribus excisis, siccatis paludibus, evulsis dumetis & fruticetis, deductis rivis & incilibus, *arbores plantari*, neglectos agros coli, parum utiliter cultos aliter coli, veluti, ne illic vineta sint, ubi vinum culturâ indignum provenit, & frumenta gigni possunt. Hoc olim facilè erat, cum spatiosa terra delectum sui paucis habitatoribus præberet, nunc arduum optimis occupatis in sterili sudare loco.

co.

5
co. Similiter Principes loca deserta, inculta, & vacantia, nec non montosa & sylvestria industriâ ad culturam redigere studeant, veterum Germanorum exemplo, qui nobis longè aliam Germaniam reliquerunt, quam quæ à Cæsare & Tacito ita describitur, *quòd olim aspera cultu, nec urbos, nec panem habuerit, sed pultribus usa sit.* Olim tota ditio Fuldenfis saltus erat, jam optimè exculta est; Idem de Comitatu Sarvveidano dicitur, cujus terra ante paucos annos sylvis & vepribus obsita, nunc assiduo cultu fertilis reddita est. Sic pars illa terræ Comitatus Schvvarzburgici, quæ Turingiacæ Sylvæ vicinior, olim inculta, sylvisque horrida fuit, temporum successu, ita exculta ac populosis pagis repleta est, ut inde redditus publici multis aureorum millibus amplificati fuerint. Eo fine in Ordinatione Provinciali Wurtembergicâ prudenter singulare officium der **Feldstüzler** introductum fuit, quod in eo consistit, ut videant, ne agri, vineæ &c. malè colantur. Verba Ordinationis tit. 47. §. 1. hæc sunt: **Befehlen und wollen wir/ daß unsere Amptleute und Gerichte in ieder Stadt und Ampts-Flecken/dren oder vier Personen/nach Gelegenheit ieder Stadt und Fleckens / so des Acker- und Weingartbaues bericht / die zwen vom Gerichte / die andere vom Rath oder Gemeinde / zu rechten Feldstüzlern setzen/ und verordnen/ auch mit Pflichten und Enden beladen sollen/ zu allen Orten und Arbeiten des Acker- und Weingartbaues / durch das ganze Bau-feld/ am Acker- und Weingarten zugehen / auf solche Bau- und Landgebige Güter zu sehen/ ob die zu ieder Art recht gebauet / und wo eine Art unterlassen / oder in Bau gebracht denselben bey sonder ausgefetzter Straffe zu einen Abtrag des Unbaues und Schadens**
nach

nach Gelegenheit und Gestalt der Sachen/ zugeben/ er-
kennen und hierunter niemanden verschonen. Et §. 3.
Und dieweil auch mancher befunden wird/ der seines
Faullezens oder Fahrlässigkeit halber/ seine eigene
Güter in Unbau gerathen läst/ welches nicht allein
solchen Leuten/ sondern auch Dem gemeinen Nutzen
nachtheilig/ so wollen wir/ daß auch gleicher Gestalt
mit eines jeden selbsteigenen Gütern/ so einer ihme selbst
bauet/ den Unbau nach/ wie oben mit der Straffe er-
kennt/ und gehandelt werden solle. Utilissimum hoc
officium derer Feldstücker/ in aliis etiam Principatibus ac
Comitatibus introduci deberet; sed rari sunt hodiè Poli-
tici & Camerales, qui sedulam curam gerunt; ut subdito-
rum opes ac proventus augeantur; Exemplo laudabili, ut
in aliis, ita etiam in hâc re ad œconomiam pertinente, aliis
præivit, Serenissimus Dux Saxo-Gothanus, Ernestus, in-
clutæ recordationis, uti in libello nostro, des **Christlich-
weisen Regenten-Spiegels**/ pluribus adduximus.
§. IIX.

Sic Batavi, Angli, Galli, aliæque Nationes Superio-
rum jussu vel permissu in terris Americæ, seu novi Orbis,
novas plantationes, **neue Plantagien**/ ut vocant, institu-
re. Et quilibet Princeps ac Magistratus sub pœnâ arbitra-
riâ subditis imperare potest, ut v. g. ligna, vites, arbores
pomiferas &c. plantent, & loca inculta, die **öden und
wüsten Felder**/ ad culturam redigant. Rectè enim ob-
servat Obrecht in Secret. Polit. p. 144. **Daß viel öde un-
erbauete Wälde/ Büsche/ Hecken/ Berge/ Thäler/ und
andere loca inculta vorhanden/ die ratione situs & na-
turæ cujusvis loci commodè & utiliter können ausgemu-
stert/ aufgebrochen/ zu fruchtbaren Aeckern/ Feldern/
Wiesen/**

Wiesen / Matten / Gärten / Weinbergen und Fische-
renen / auch in denselben etwan Flecken / Dörffer /
Mayerhöfe / Melckereyen / Schaffereyen auf = und an-
gerichtet werden. Sic Ordinatione Provinciali Saxo-

Gothanâ injungitur subditis ut arbores pomiferas plan-
tent. part. 2. Ordin. provinc. cap. 3. tit. 25. von Baum-

pflanzen / ita cavetur: Nachdem männiglich bekant/
wie ein nütze und fürträglich Ding es um die Obstbau-
me ist / als wollen wir / daß ein ieder Unterthan / in
Städten / Flecken und Dörffern / welcher bequemen
Raum in seinen Güttern / Feldern / Wiesen und Gär-
ten / an Wegen und Gräben oder Aeckern hat / jähr-
lich eine Anzahl Obstbäume / Weiden / Espen und an-
dere Gehölze setzen / darzu auch etwan Saffran pflan-
zen / Hopffen legen / und es in dem allen an seinem
Fleisse ihnen selbst zu Gute / nicht manglen lassen sollen.

Und auf daß solches unweigerlich gehalten werde;
So sollen / zumal in Dörffern / die Schultheissen / Ge-
richts-Schöppen / und Heimbürger hierauf fleißiges
acht haben / und darbey seyn / auch bey der Gemeinde
anhaltten / und sie vermahnenn / solchen zu geleben / und
den Beamten oder eines ieden Orte Gerichts-Herren
jährlich auf einen gewissen Tag verzeichnet zustellen /
wenn und wieviel Obstbäume gesetzt und gepflanzt
seyn / und da einer oder mehr in demselben Jahr
nichts gepflanzt / oder gepropffet hette / da er es doch
der Gelegenheit seiner Güter wol zuthun gehabt / der-
selbige soll ein ieder / so manches Jahr es geschicht / einen
Gulden zur Straffe geben. Sanè si ejusmodi saluber-

rimæ Constitutiones in aliis etiam terris, ut in Comitatu
nostro Schvvarzburgieo non ita pridem factum, introdu-

B

ceren-

cerentur, uti, omnino introduci deberent, non videremus hodiè tot hortos per negligentiam & ignaviam hominum incultos & emortuis senio arboribus repletos: vulgò dicitur: **Gartenwerck / Wartenwerck: Garten muß man warten.** Nic. Henel. *de jure dotalit. cap. 11. §. 6.* Bonus paterfamilias arboribus vel emortuis, vel dejectis novas arbores substituere debet, *l. 12. pr. de usufr. l. 9. §. 6. l. 18. eod.* Quod si negligens fuerit, à Magistratu, ob publicam utilitatem, excitandus est. Laudabilis etiam mos quibusdam in locis Ducatus Württembergici introductus, quod quilibet post receptionē in subditum, arborem frugiferam in loco quodam communi plantare teneatur, **muß auf die Allmand einen trachtbaren Baum setzen lassen.** Speid. *Specul. var. jurid. v. Garten.* Multis in locis magna ligni est inopia, quæ tamen publicè utilem salicam plantationem facile admitterent, modò sint, qui eam exercere vellent, de aliarum tam herbarum, quàm arborum plantatione idem dicendum. Add. quæ diximus *in dissert. de jure hortorum.*

§. IX.

Quemadmodum autem Princeps vel Magistratus ad plantationes curam & laborem subditos suos adstringere, eisve permittere: Sic utilitate publicâ id exigente, plantationem & culturam v. g. vitium eis prohibere potest. v. g. si subditi ex agris, sationi frumenti destinatis, prohibitu vineas facere velint, & hac re frumenta deficient, Princeps vel Reipubl. moderator plantationem vinearum rectè prohibet. Ita expressè cautum legitur in Ordinatione Provinc. Württembergicâ, tit. 21. §. 1. ibi: **Wir wollen und befehlen / daß fñhrohin kein Boden in Unsern Herzogthum Württemberg / der Gut zu Aeckern / Wiesen / Gärten / oder zu Holzgewächnuß und Geschlachte / oder**
der

5
der zuvor Acker / Wiesen oder Garten gewesen / mehr zu
Weingarten um gebrochen / ausgereutet / gepflanzt
oder gemacht werden soll. Wo aber Dornbüsche /
Hecken / ungeschlacht Wildnüsse und dergleichen Plä-
tze vorhanden / die weder zu Wiesen / Aekern / noch an-
dern Baugütern zuverwenden / auch keinen Nutz tra-
gen / darzu zu Wunnen un Wenden nicht nützlich / und
niemandes begehren würde / die zu Weingarten zu reu-
ten / so soll doch keiner solches für sich selbst zuthun
Macht haben / sondern zuvor darum ansuchen / und
alsdann solcher Platz / den unsere Amtleute und Forst-
meister / auch etliche vom Gerichte / in dero Verwaltung
derselbe gelegen / besichtigt / berathschlaget und erwo-
gen werden / ob thünlich / daß es zu einem Weingarten
gemacht / und sonst nicht füglich verwendet werden
möge / und darauf solches an uns gebracht und darü-
ber unsers Bescheides erwartet werden / alles bey
Straffe Zehen Gulden / die ein jeder der solches über-
tritt / und einige Plätze unerlaubt / zu Weingärten
reutet / uns unnachlässlich zu bezahlen / verfallen / auch
darzu solch fürgenommen Werck / auf seinen Kosten
wieder abzuthun schuldig seyn / und darzu mit Ernst
angehalten werden soll. Und ob künftiglich die Wein-
gärten / so innerhalb 20. Jahren aus Baufeldern oder
Wiesen gemacht worden / die zu Aekern und Wiesen
Gut / und tauglich wären / abgingen / so soll keiner die
mehr zu Weingarten pflanzen / oder bauen / sondern
Acker und Wiesen bleiben lassen ; Würde aber einer
vermeinen / daß ein solcher abgegangener Weingarte
weder zu Acker / Wiesen oder Baugütern gut were /
und derohalben den wieder zu einem Weingarten ma-
chen /

chen/ so soll er zuvor darum ansuchen / und solchen
Platz besichtigen lassen; Vid. etiam Fürstl. Ausschrei-
ben de anno 1618. §. 3. & 6. Ubi prohibentur subditi, Fel-
der/ Gehölz und Degeten/ wegen innerlichen Ab-
gangs des Ackerbaues / Wiesen/ Weyden und All-
manden zum Weingarten auszureuten. Sic in Thu-
ringiâ nostrâ, ruriculæ solent excindere sylvas, & loca
illa vel sationibus, vel pasculationibus destinare, pflegen
geräumte/ und Rödere (ut vocant) zumachen/ und die
Wälder auszustoßen. Cum verò per nimium abu-
sum sylvæ eradicentur, ac venationum commoda minu-
antur, Dominus territorii id minimè patitur. Devasta-
tio enim sylvarum omninò vitanda, de quâ Laterus de
Censu. lib. 3. c. 6. n. 42. Cæpoll. l. 1. de servit. c. 81. §. l. 2.
c. 22. Alioquin metuendum, ut tandem deficiat li-
gnum, quod in viciniâ nuper factum esse, cum gravi da-
mno experti fuimus. In superiori bello Germanico,
quò in Saxoniâ tantum arborum frugiferarum, à mili-
tibus quæstum indè facientibus detruncatum, quan-
tum non in proximo centum annis, id minus observa-
tum fuisse, conqueritur Gryphiander. *Oecon. Legal. l. 1.
c. 17. n. 139.*

§. X.

Usus plantationis limitat Princeps & Magistratus
ad certas personas, vel ad certas herbas, aut arbores eum
restringens. *Plantare* enim verbum (quod hîc obiter
notamus) tam de herba, quàm de arbore dicitur, quia
utraque cum radicibus de uno loco in alium locum trans-
fertur. *Conan. lib. 4. comment. 1. num. 9.* Sic plantatio-
nem

5

nem herbæ Nicotianæ seu Tabaci, quæ hodie in Germaniâ nostrâ usitatissima, Princeps in terrâ suâ ex causâ civili, e. g. propter nimium abusum restringere ac subditis injungere potest, ut ejus loco agros suos aliis generis seminibus conferant. Sic hoc ipso anno jussu Regis Angliæ, plantatio Tabaci, quæ contra editum Regium, & leges, cum subditorum damno facta erit, severè prohibita, ac plantæ omnes corruptæ ac sublatae fuere. Sic agri Thuringiaci circa Erfordiam superioribus annis conferebantur *mit Weid* / hodie *mit Saffor und Anieß*. Quæ cultura, si desineret esse publicè utilis, à superiore rectè prohiberetur. Vulgò dicitur: *Non omnis fert omnia tellus*. Id ipsum in transplantatione arborum ac herbarum, experientia comprobatur. Illæ enim arbores vel plantæ, quæ calidissimam cœli temperiem desiderant, & quæ fidere, solo, & Spiritu suo genuino gaudent, frustra-
neus labor erit, uti de critiriis constat in Germania: *Wenn man die Erden und Temperamentum æris mit tragen k̄onte / so th̄ate das Pflanzen nicht ũbel*. Speidel. *in Speculo v. Garten*. Experimenta tamen præbent exempla, multas plantas in Indiâ oriundas, v. g. Tabacum, hodiè etiam in Germaniâ extare. Bornitius *de rer. suffic. tract. 1. cap. 15*. Magistratus igitur ejusmodi transplantationes herbarum vel arborum in patrium solum, utiliter subditis injungit.

§. XI.

Cùm etiam ruricolæ non facilè plantent arbores, quibus non ipsi, sed posterius fructus sperare possint, à Magistratu excitandi sunt, ne plantationem istam intermit-

B 3

tant.



tant. Id præcipuè in senibus agricolis commendat Ci-
cero *de Senect.* ubi refert versum Statii:

Serunt arbores, qui alteri seculo profint;

& agricola quærenti, cui serat, respondit, Diis immorta-
libus, qui me non accipere tantummodo hæc à majoribus
voluerunt, sed etiam posteris tradere. Idem dicitur ru-
sticus plantans arborem dactylorum Maximiliano II. Im-
peratori respondisse, nempe *Deo & posteritati se id facere,*
ob quod centum aureis donatus est, quia scilicet hujus ar-
boris natura est, quòd non nisi post centum annos fru-
ctum ferat.

§. XII.

Cæterùm in suo quilibet, nisi lex vel statutum pro-
hibeat, liberè plantare potest. Capoll. *lib. 2. de servit. ru-
sticor. c. 18. pr. & num. 1.* nisi forte servitus non faciendi al-
teri sit constituta. *l. altius. C. de serv. & aqua.* qualis est
servitus, ne luminibus, aut prospectui officiat. *l. 3. l. 4.
de serv. urban.* quippe quæ per plantationem arboris im-
peditur. *l. 12. l. 17. de serv. urban. præd.* Capol. *d. loc. c. 18.
num. 12.* de arbore, quæ vicino agro umbram facit tol-
lendâ. vid. Dissert. nostr. *de jure hortor. §. 34.* Quæri-
tur autem an civis ante ædes suas vitem vel arborem
plantare, eamque sepimento munire possit? Affirm.
modò statuta loci ejusmodi plantationes non prohi-
beat; In amplis enim ac splendidis civitatibus positiones
arborum non facile permittuntur, cum vicinis incom-
modum faciant. Nec licebit civi occupare partem ali-
quam plateæ publicæ, ad minutionem vel sepimentum
arboris, vel viridarii. Quòd si quis monitus sepim-
tol-

5

tollere nolit, publicâ auctoritate ea destrui, ac arbor evelli potest, ut superioribus annis alicubi factum meminimus.

§. XIII.

Quod si planta vel arbor in alieno solo plantatur, nota est Regula: *Quod cedat solo*, velut accessorium Principali ejusque dominum sequatur, si modò radices egerit. *l. 9. pr. de A. R. D. §. 32. Inst. de R. D. l. 11. C. de R. V. l. 5. §. pen. ff. eod.* Radicibus enim cum terrâ unitur, & illius veluti pars fit. *l. hoc amplius 9. §. 2. de damn. infer. & novo alterius de alimento quasi nova & enata videtur, ait Ictus in l. Sed si meis. 26. §. 1. de A. R. D.* quâ de causâ nec eruta ad priorem dominum revertitur. *d. l. 26. §. 1. & l. 7. §. fin. de A. R. D. Frantzk. ad tit. Inst. d. R. D. §. 31. num. 5.* ut juxta Gryphiandri sententiam, stolidissimus sit plantator, qui in alieno solo plantet, nisi jus in eo constitutum habeat, quia & semen & operas donasse videtur. *Landrecht, lib. 2. art. 46. Gryphiand. Oecon. legal. lib. 1. c. 17. num. 139.* Cæterùm quod arbor in alieno agro plantata, novo terræ alimento alia dicatur fieri arbor, & agro cedere, id *subtilitatem* dicit Jac. Wissembach. *disp. ad π. 18. tb. 4.* quam non facilè nostri homines admissuri sint: in locatione conductione profectò nullo modo, quoniam fructus in alieno loco nati, ex voluntate Domini ad conductorem pertinent, & idcirco conductor, quas arbores intulit, eas tanquam suas efferre solet, ut maximè alterius agri alimento adoleverint. Hac Wissemb. *d. l.* quod regulam attinet, plantam cedere soli Domino propter alimentum, id non naturalis, sed juris constitutum esse

esse agnoscit Grotius *d. J. B. & Pac. lib. 2. c. 8. §. 22. quia*
alimentum rei jam ante existentis partem duntaxat facit,
atque ideò, sicut ex alimento jus quoddam in rem soli
Domino nascitur, ita Domino plantæ vel arboris jus
suum *naturaliter certè* ob id non perit, quare commu-
nio hîc locum habebit. Rectè Grotium hîc reprehen-
dere, quæ J. Cti Romani ex *lubricis* deciderunt fundamen-
tis, ait Feldenus *in not. ad Grot. b. l.* cum natura dicitur,
ut si res mea alterius rei accedat, ut sine damno & peri-
culo interitus nequeat separari, communionem intro-
duci. Quia tamen plerumque præstantius est solum
arbore, arbor verò plantata sine periculo iterum erui vix
possit, satius esse, dominum soli arboris quoque domi-
num constitui æstimatione solutâ. Verum J. Ctos Ro-
manos contra Grotium defendere nititur Pufendorff.
de jur. Nat. & Gent. lib. 4. c. 7. §. 5. cujus verba adscribere
non mirabimur. Ratio, ait, Legibus Romanis constat,
quia non hoc volunt, ut Dominus plantæ aut arboris, si-
quidem bonâ fide egit, rei suæ jacturam faciat, neque
illud prohibent, quo minus Domini soli & plantæ, si ve-
lint, rem illam deinceps communem habeant, prout
usus soli aut nobilitas plantæ partes utrique ratas assigna-
verit. Sed quia illæ nolunt aliquem adigere ut in com-
munionem invitatus permaneat, & verò istæ iis divisionem
non admittant, igitur quæritur, utri æquius sit rem totam
assignari, cum hac tamen onere, ut alteri æstimatione
ejus, quod ipsius fuit, solvat; Domino soli an seminis?
hîc cum frequentius sit, ut ista solo jam coalita transla-
tionem commodè non admittant, & extra solum servari
omnino nequeant, & verò incongruum videatur, plantæ
alicui temporariæ solum immobile cedere; igitur in
uni-

universum placuit, insita solo cedere, ut tamen Domi-
nus soli pretium plantæ alteri, ubi bonâ fide egit, per-
solvat. Quòd si autem translatione admittant plan-
tæ nobiliores, præsertim, quàm est usus soli, sine dubio
æquitas fuerit, ut domino plantæ concedatur eam alio
afferre, soluto quanti fuit usus soli; Quo loco observan-
da Lex Solonis apud Plutarchum. *Aliam arborem qui in
agro suo plantaret, eam à vicino absistere pedes quinque
imperavit; Qui ficum aut oleam, novem; quòd radices ha-
agunt longius, neque sit omnibus earum innocens vicinia,
sed & alimentum eripiant, & balitum essent aliquibus in-
festum.*

§. XIV.

Sed melius, & solidius Juris Romani auctoritatem
contra Grotium tuetur Joh. Otto Tabor, quondam ami-
cus noster. b. m. *Racem. crimin. ad Tit. w. arbor. fuit. c.
Cesar. l. 26. & seq.* Placet eum hîc audire. Licet,
*inquit, vulgò dicatur, arborem ejus terræ fieri, à quâ
suam habet alimentum l. 26. §. 2. de A. R. D. & l. 9. §. 2. de
damn. in f.* id tamen non est *absolutè & exclusivè* acci-
piendum, sed *copulativè & conjunctim*; vel potius ex hy-
pothesi *coalitionis*, ad quam imprimis jura hîc respici-
unt; Adeoque gratis insultat Grotius juris Autoribus,
quando illis hanc sententiam simpliciter imputat, quasi
statuant, *Plantas solo alimento alii fundo adquiri.* Id
enim *d. l. 9. §. 2. de damno infect.* manifestè refutat. Ni-
mirum, ut naturæ contemplatores docent, radix arboris
habet rationem quandam *cordis, oris, & ventriculi.* Cor-
dis rationem & proportionem in eo habet, quòd pri-

C

ma

ma nascitur, & postremò interit, quia eibum prima ca-
pit; oris officium facit: quia prima in eà est concoctio,
ventriculi vices gerit. Scalig. *lib. 2. in Theophr. de caus.
plant. c. 15.* Itaque alimentum avidè arbor quærit, co-
que sine inæqualiter porrigitur, & profunda scrutatur.
Manifestum hoc est, in montanis, ubi inter saxorum
hiatus radices jus suum prosequuntur. Profunda au-
tem & latiora quærit, quia plus alimenti indè consequi-
tur: non enim exfugitur locus ille ab aëre, vel sole;
itaque mirum non est, si quandoque accidat, ut truncus
& radices in tuo quidem fundo consistant, sed quia ille
sit exuctior, porrigant extremas partes suas in vicini fun-
dum, ac indè alantur. Hæc solidissimus Jctus, quem
cum Zieglero, *in not. ad Grot. lib. 2. c. 8. §. 22.* meritò se-
quimur. Idem Tabor. *cit. loc. tb. 28.* refutat censorem
Gallicum Bernh. Autumnum, quem sequitur Regner.
in cens. Belgic. ad §. si Titius J. de R. D. qui sententiam
hanc, quod planta, *cum radices egerit, cedat alieno solo,*
sic impugnat: *Iisdem, inquit, modis res desinunt no-
stræ, quibus adquiruntur. l. 35. d. R. I.* Atqui sine vo-
luntate Domini non acquiritur res aliqua, velut arbor,
E. nec amittitur. E. arbor seu planta, quæ in alienum
agrum radices egit, solo non cedit, nec in alienum
agrum translata, sine voluntate Domini fit alterius. Sed
resp. Taborius: voluntatem aliam esse *expressam*, aliam
tacitam & presumptam, quam Lex hîc indicat, vel ex ipsa
æquitatis ratione, quòd arbor, quæ alienæ terræ coaluit,
succoque ejus alitur, cum onere commodum sentiat:
vel coercendi quadantenus Domini causa, qui solum
suum non ita excolit, ut arbor de suo alatur, neque vi-
cini

cini fundo noceat. Præterea d. l. 35. non exclusivè, sed comparativè esse intelligendam.

§. XV.

Si arbor prope confinium (spatium illud quinque Pedum ex LL. XII. tabul. inter vicinos fundos relinquebatur) posita radices in utrumque fundum extendat, utrique acquiritur & fit communis. §. 31. *Inst. de R. V. l. 19. communi dividunt*: etsi origo radicum ex unius solo sciri possit. l. 6. §. 1. *arb. furt. cas.* Capoll. *de serv. præd. rust. c. 18. num. 12.* Gryph. *de Insulis. c. 17. num. 28.* Ut enim arbor, quæ ex unius agri succo alitur, tota est illius, cujus est ager, ita quæ ex duobus agris alitur, communis est. Hottomann. *in d. §. 31. pro regione scil. cujusque prædii. l. 8. de A. R. D. certis partibus, & lineâ diversâ, quasi perpendiculo ex arbore summâ in confinii lineam demissâ.* Hottomann. *lib. 5. Obs. c. 14. in fin.* Franzk. *d. l. numer. 13.*

§. XVI.

Queritur autem, an Vasallus in fundo feudali, v. g. ex agro vineam, vel ex vineâ agrum aut hortum facere possit? *Aff.* Quod enim de domino dicitur, eum rei suæ moderatorem esse, atque arbitrum. l. 21. *C. mand.* id quoque ad Vasallum, utpote utile dominium habentem debet applicari. *arg. 2. F. 8. verb. tanquam dominus. 2. F. 43. verb. quasi propria.* moderamen tamen atque arbitrium tractandi rem feudalem Vasallo competens non eò extendi debet, ut is rem deteriore, sed potius

meliozem facere possit. Si enim Vasallus, ut nonnunquam fieri solet, non tam plantet, quam eradicet, vel feudo penitus privari, vel aliam poenam à Domino Feudi plecti potest.

§. XVII.

Quod *Emphyteutam* attinet, cum is participet de rei proprietate, à qua facultas de re disponendi dependet, fundum Emphyteuticum pro lubitu tractare, & ad usum proprium adaptare potest, modò eum deteriozem non reddat. *arg. l. 1. § 2. C. de jur. Emphyt. Struv. ad π. tit. si ager vectigal. tbes. 69.* Permissum igitur ipsi est, vineas, sylvas, hortos plantare, ex agris prata, & ex pratis agros facere. Idem jus habet, qui juri perpetuae coloniae rem tenet, & qui praedium censiticum, *ein Erbzinshuth/* possidet.

§. XVIII.

Porro, de usufructuario quaeritur: an is, e. g. Sylvam extirpare, & vineam aut hortum plantare, vel ex vinea pratum, aut aratorium agrum facere possit? Negant Dd. *per l. si cuius rei. l. 13. §. fructuarius. de usufructu*, ubi ait Ulpianus. *Neque usufructuarius ampliare, vel utile detrabere potest, quamvis melius repositurus sit. Si forte voluptuare fuit praedium, viridaria, vel gestationes, vel deambulationes arboribus in fructuosas opacas atque amoenas habens, non debet deicere, ut forte hortos olitorios faciat, vel aliud quid, quod ad redditum spectat.* In eadem tamen *Lege 13. §. unde est quaesitum: dicitur: licere fructuario*

5
ctuario vineas, vel arbuta, vel oliveta dejicere, ut lapidinas ac metallorum fodinas instituat, si fortè in hoc, quod instituit, plus redditus sit, quàm in dejectis, siquidem ei permittitur meliorare proprietatem. Hos textus variè conciliant Dd. Zoësius *ad π. tit. de usufr. meliorandi jus concedit usufructuario, si fiat cum consensu tacito, vel expresso Domini proprietatis. per l. 44. ibi: non tamen id suo jure fatere potest. de usufr.* Alii, ut Busius, & Regnerus, distinguunt *inter cultum rei, & adificationem ædium*: alii distinguere malunt *inter mutationem ipsius rei, & usum rei.* Usum rei aliquando mutare permittitur fructuario, modò non deterior fiat proprietarii conditio. Struv. *ad π. tit. de usufr. tbes. 22. in Resol. Object.* Idem est in muliere, quæ *dotalitium* habet in feudo; ea enim potest exemplo usufructuarii, meliorare quidem proprietatem non tamen immutare. Diss. Henel. *de jure dotal. c. 8. §. 12.* adducens. Nicol. Everhard. *cons. 217. num. 17.* statuentem mulierem dotalitianam, posse ex lacu magno terram arabilem facere, ac redditum suum augere.

§. XIX.

Denique quæsitum meminimus, an in cœmeteriis publicis liceat arbores plantare? Id nonnunquam in pagis à ludi moderatoribus rusticis fieri, ac quædam loca cœmeterii sationi vel plantationi destinari experientia docet. Verum id minimè permittendum, cum loca illa non plantationibus arborum, sed sepulcris hominum destinata sint: possitque alium spatium sepeliendis hominibus deficere, si ab arbutis, uti quibusdam in locis

videre licet, cœmeteria occupentur. Hæc ratione non
ita pridem in Consistorio nostro plantatio in cœmeterio
prohibita fuit. *Vid. observat. nostras juris Eccles.*

§. XX.

Illud etiam monendum, si loca sterilia plantatione
ad culturam redacta fuerint, quod formæ censuali seu
catastro inferi, ac tributorum oneri subjici debeant, per
l. forma. 4. ff. de censibus. Non tamen iniquum est, in
præmium industriæ, ac laboris adhibiti, ejusmodi præ-
dia, per aliquot annos, à tributorum onere immunita
reddi, ut alii ad similem plantationis industriam immu-
nitate istà excitentur.

§. XXI.

Quod decimarum jus attinet, sciendum dominum
proprietas posse quidem alterare per plantationes con-
ditionem terræ, faciendo ex agro vineam, hortum, pra-
tum, & vicissim, sine contradictione illius, cui decima
debetur, dummodo tamen eidem, qui ante mutationem
ex prædio tali decimas percipit, decimæ postea solvan-
tur de ibidem percipiendis. *per c. commissio ubi CC. de de-
cimis. Hart. 2. Obs. 10. num. 11. tit. 53. Wernde de decimis.
lib. 4. c. 3. Covarruv. pract. qq. c. 37. n. 5. ubi num. 13. dicit,*
non referre, quamvis fructus alicujus agri mutatur, cum
mutatio qualitatis loci non possit alterare obligationem
solutionis decimarum. Illud autem controvertitur, ad
quem pertineant decimæ novalium, vulgò die *Neu-
bruch* *Zehenden/ oder Gerenth/* ex sylvis, sive locis Syl-
vestribus eradicatis, & in agrum conversis; an Imperii
Statibus, an Episcopo, vel Parochis? Et videtur inspi-
cien-

5
eiendam esse hâc in re consuetudinem, quæ variat: con-
suetudo enim in exsolvendis hisce decimis multum ope-
ratur. Vid. *Christinæ decis. Belgic. vol. 1. decis. 106. & vol. 2.
decis. 26. Wernde d. Tract. lib. 4. c. 3.*

§. XXII.

Denique *plantatores* pietatis ratione sic exigente,
monemus, ut dicti illius Apostoli semper memores sint:
*Neque qui plantat, est aliquid, neque qui rigat, sed qui in-
crementum dat, Deus. 1. Cor. 3.* ut non industriæ suæ, sed
benedictioni divinæ adscribant laborum suorum succes-
sus, ac plantationum fructus. In hâc enim re quoti-
diè homines peccare, multum sibi ipsis, parum.

DEO tribuentes, videmus.

T A N T U M.

SIT GRATIA ET GLORIA
DEO!



ax 77 379

einigam esse hac in re consuetudinem, ut dicitur: *Con-*
stitutio enim in exsolvendis hinc decimis multum ope-
ratur. Vid. Christus deest. Belgic. vol. 1. deest. 100. C. 2. 2.
deest. de. Wernthe 4. 1. 2. 4. 2. 3.

§. XXII.

Denique plantarum pietatis ratione sic exigentis
nomen, ut dicitur illius Apostoli temper mentores sunt:
Necque qui plantat, est aliquis, necque qui rigat, sed qui in-
terueniens est, Deus. 1. Cor. 3. ut non industria tua, sed
benedictioni divine adhibita laborum tuorum successus
suis, ac plantationum fructus. In hac enim re quor-
dam homines peccare, multum tibi ipsis, parum
Deo tribuere, videmus.

DEI GRATIA ET GLORIA
DEI!



107
MÜ.



