

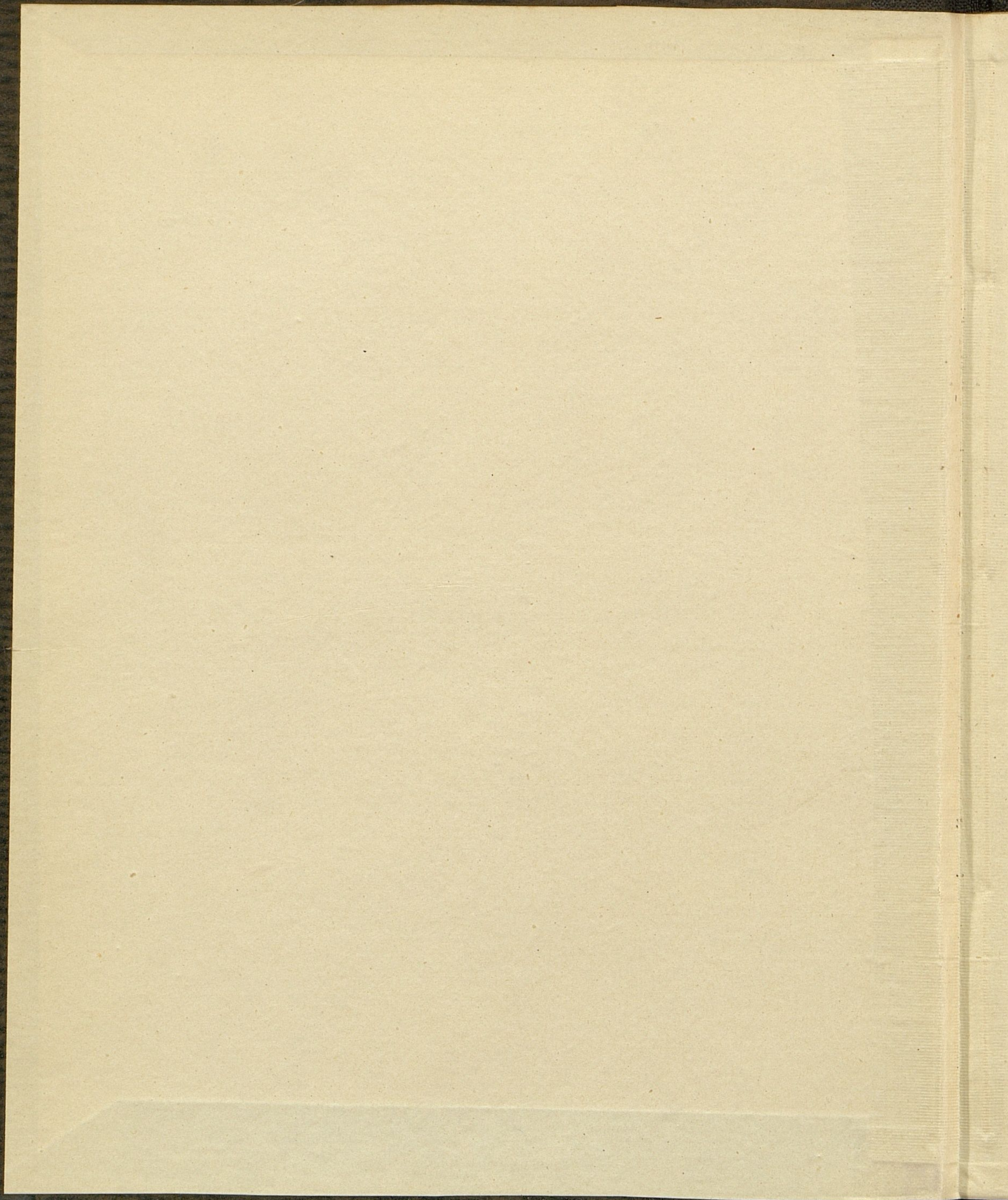
Decas

quaestiones

1665

K i  
1858







173.

Q

Nat  
ru

173.



673.

45

11.

DECAS  
QVÆSTIONVM

EX

JURE CIVILI  
DECISARUM.

*In qua*

Natura Parentum secundò nubentium, noverca-  
rumque & tota ferè bonorum maternorum, privilegiorumque  
liberis ex priori matrimonio competentium, ma-  
teria breviter adumbratur.

*Hi*



1858

FRIBV RGI,

*Anno Christiano*

MDC LXV.

1758.



Imp. Justinianus in l. 10. Cod. de sec. nupr.  
lib. 5. tit. 9.

**Q**uemadmodum genitoribus providemus, ita & innocuam posteritatem nullis affici injuriis patimur, ut non genitores, qui sese secundis nuptiis devoverunt, irrationabile odium adversus liberos priores forsan habentes, sine justa ratione eos ingratos vocare, concedatur.

Novell. 22. cap. 48.

**I**psos genitores non erit justum ad secundam omnino declinare prolem, & quod ex lege est, tantummodo relinquentes prioribus, alia omnia ad secundos deducere, sed aliquid & prioribus adjicere. Nam si aliquem ex secundis habeant, nuptiis, ita festivum, ita dilectum, ut velint proponere eum aliis in possessione: damus licentiam hoc agendi: non tamen omnino priores quidem filios minuere, secundos autem augere: sed neque vehementer magnificare augmentum, nec omnino oblivisci priorum matrimoniorum, neque infirmare ea, quae a praecedentibus nos de talibus dicta sunt: sed providere quidem & secundis, providere autem & primis: cogitantes quoniam ambo filii sunt: & ita facientes successionum in testamentis divisionem, &c.

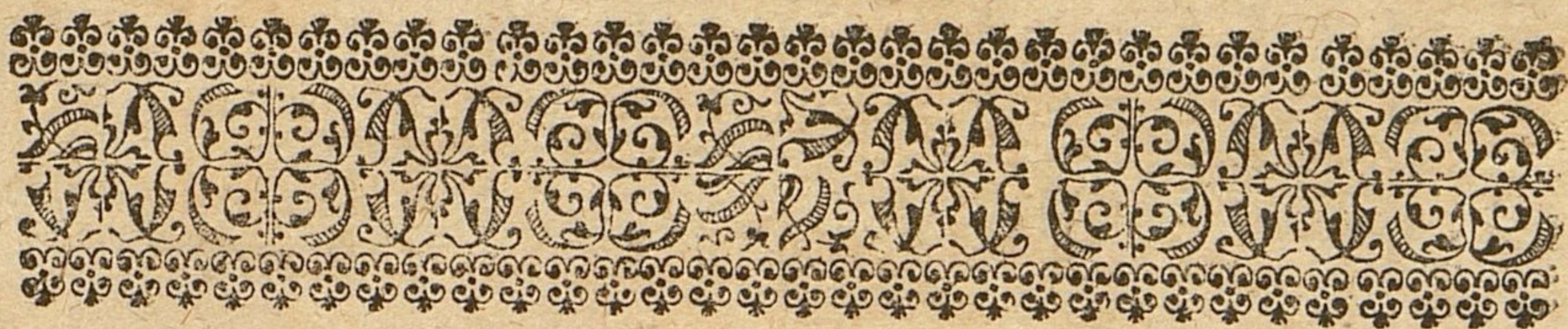
Ovid. lib. I. Metamorph. IV. pag. 7.

Lurida terribiles miscent aconita noverca.

Juvenal. Satyr. 6. pag. 35.

Semper habet lites alternaque jurgia lectus,  
In quo nupta noverca jacet  
Tunc gravis illa viro, tunc orbata tygride peior,  
Cum simulat gemitus, occulti conscia facti:  
Odit privignos, aut ficta pellice plorat,  
Uberibus semper lachrymis, semperque paratis.





## INDEX QUÆSTIONUM.

1. *De cautione dotis, dotalitii & viduitatis. pag. 1*
2. *De restitutione bonorum maternorum liberis  
prioris matrimonii debitâ. 5*
3. *De pecunia ab uxore marito creditâ. 15*
4. *De peculio liberorum. 18*
5. *De præsumptione donationis. 20*
6. *De prælatione liberorum prioris matrimonii,  
posthabitâ novercâ, in concursu creditorum. 23*
7. *De actione inter liberos & parentes, nec non  
generum & focerum. 31*
8. *De sententiâ Judicis ordinarii ab extraneo  
exequendâ. 36*
9. *De dispositione paterna inter liberos prioris  
& posterioris matrimonii. 41*
10. *De amittendo jure novercali. 46*

DECAS

ullis  
runt  
e eos

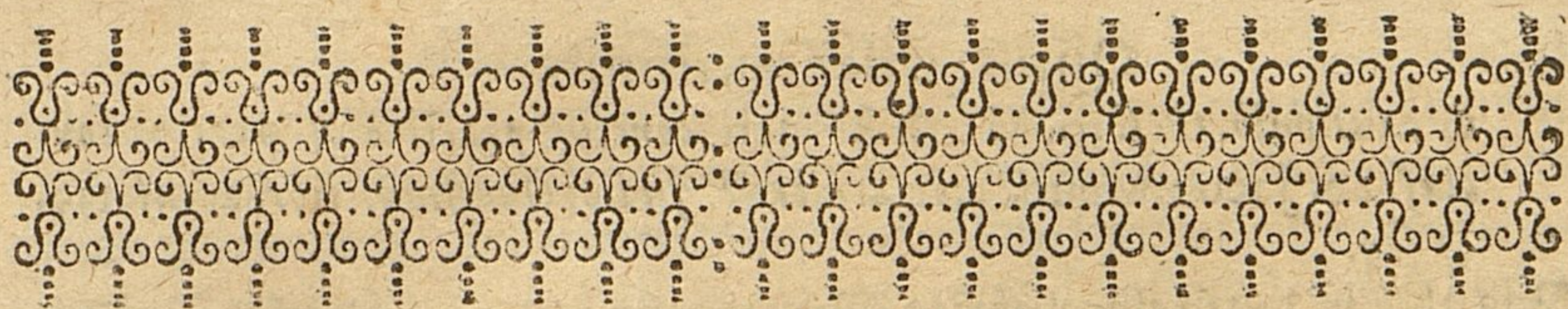
od ex  
ere  
otiis  
s li-  
ndos  
divi-  
ibus  
ntes  
&c.



DECAS







# DECAS QUAESTIONUM JURIDICARUM.

## QUAESTIO PRIMA.

Wann ein Tochtermann mit Einwilligung seines Schwegers dessen Tochter / oder seiner Liebsten / umb die Morgengab und Witthumb / die er bey Verpfändung aller seiner Haab und Güter dero selben seiner Liebsten versprochen und verschrieben / albereit Versicherung geleistet / und darauff Hochzeit gehalten / der Schweger aber ein oder zwey Jahr hernach mit solcher general hypothec nicht zufrieden / sondern auff eine mehrere caution dringet / ob der Tochtermann eine andere Versicherung / als bereits geschehen / zu leisten schuldig sey / oder nicht?

### Resolutio.



Inter Pacificirenden Personen pflegen mancherley assecurationes und Versicherungen sich zu ereignen: Personæ enim contrahentes pro securitate contractuum celebratorum, modò fidejussoriis, modò pignoratitiis, modò repromissoriis sibi prospiciunt cautionibus,

Sigismund, Sigfried Reichelm. in disput. inaugural. Argent. A. 1645.

A

de

*de cautionib. thes. 30. Matth. Berlich. conclus. practicabil. part. 1. conclus. 20. Jacob. Menoch. de Arbitrar. Judic. Quæstion. libr. 2. cas. 139. & seq.*

Was aber in denen eingeführten Morgengabs und Wittthumbs, Rechten inter Conjuges gebräuchlich/ und was vor eine Versicherung hinc inde versprochen und acceptiret zu werden im Schwang gehet / ist auß unzehligen Heyraths-Verschreibungē notorium, daß nemlich männiglich (quod etiam de lippis & tonforibus intelligendum) ad generalem omnium bonorum hypothecam gehet/ und nicht ultra, dann kein Schwähr seinen Tochtermann jemals weiter getrieben / es wäre dann Sache / daß er ihn anfangs incapabel zu dergleichen general Caution befunden / und so dann nach Beschaffenheit die Tochter entweder gegeben oder abgeschlagen hätte. Daß nun dergleichen hypothecaria generalis cautio, und keine andere hierzu quadrat. rüchtig und sufficient / ist auß folgenden Legibus & Authoribus erklärl.

vide Doct. ad §. 3. Instit. de donat. & ad l. ult. C. de donat. ante nupt. Hartmann. Pistor. 1. quæst. 44. Besold. in thesaur. pr. & Speidel. in specul. jurid. polit. verb. Morgengab. Carpz. Jurispr. for. part. 2. const. 42. defn. 4. de respons. 59. lib. 6. tit. 6. Nevenhan. de iur. viduit. membr. 2. cap. 1. Sect. 7. Berlich. part. 2. Conclus. 50. n. 73. & part. 3. concl. 28. n. 85. 98. 107. Just. Meier. in Colleg. Argent. de jur. dot. lib. 23. ff. tit. 3. Henel. de jur. dotalit. cap. 7. §. 13. & seqq. Dn. Joh. Jac. Fried. in sua inaug. Argent. 1645. de jur. viduit per tot. Mercur. Merlin. de pignor. & hypoth. lib. 3. r. 2. per tot. & alios plures.

Dahero dann alle andere Cautiones oder Versicherungen/ wie sie Nahmen haben mögen / und insonderheit cautio Fidejussoria, einem Tochtermann wider seinen willen / von seinem Schwähr mit nichten auffzubürden oder auffzudringen seyn!

per l. 1. & 2. C. ne fidejussor. dot. dentur, ibiq; Giphan. pag. 453. Carpz. Jurispr. for. part. 2. Const. 10. defn. 9. n. 6. part. 2. c. 42. d. 17. n. 1. Ludovic. concl. 13. p. 79.

Quia mulier, quæ se ipsa credit, suamque personam marito, multò magis res ei suas credere debet, ne perfidiæ suspicio inter conjuges oriatur, est enim quasi Contumeliosum & turpe, cogi dare fidejussorem.

Anton. Hering. de fidejuss. cap. 6. num. 226.

Ausser diesen klaren Rechten ermanglet auch ganz und gar nichts an argumentis & rationibus juris: Cùm enim constante matrimonio, & vivente adhuc, superstite, ac spirante marito, ad morgantitcam, seu, Morgengabam.

gabam consequendam, uxori nulla detur actio, sed matrimonio demum sublato ( quoniam dispositivè confertur & concipitur morgengaba in casum mortis, neq; ante mortis tempus effectum sortitur, ac proinde tacitam in se habet conditionem, si maritus prior decesserit ) ideò maritus non, nisi ad temporariam h. e. hypothecariam cautionem omnium bonorum in genere, quæ hodiè in usu, adstringi potest,

Nicol. Henel. *de jur. dotalit. cap. 7. §. 1.* ubi quamplurima allegata, quæ huc exscribere non placet.

Generaliter siquidem verum est, jura omnia, quæ non nisi post mortem alterius alicui competitura sunt, esse conditionalia, per textum elegantem,

*in l. Statius. 48. §. Cornelio Felici. ff. de jur. Fisci.*

Vice verò versâ, constante matrimonio mulier dotis recuperationem vel assecurationem obtinere minimè potest,

*l. 2. ff. solut. matrimon. l. 1. C. si dos constant. matrimon. adde Mercullial. Merlin. de pignor. & hypoth. libr. 3. dict. tit. 2. quest. 73.*

Dahero leichtlich zu concludiren/dasß ein Tochtermanñ bey der einmahl in den Ehe-Pacten geleisteten general Hypothec zulassen/ und zu keiner würcklichen Einräumung oder Liefferung der Morgengab bey seinen Lebenszeiten anzustrengen seye.

In gleichen Rechten ist der verschriebene Wittthumb zu verstehen / dasß er nemlich derenthalben ultra cautionem in pactis dotalibus jam dudum præstitam, weiters nicht zubefrâncken per quam plurima

à Dn. Joh. Jac. Fridt. *in dict. inaug. & Henric. Nevvenhan. dict. tr. de jur. viduit. supra citatis, passim tradita.*

Dann ob ihme wol ein Schwöchr fälschlich einbilden mag / es stehe in seinen mächten und alleinigen willen/ ein oder andern Punct der Ehe-Pacten/ und in specie in puncto offgedachter Versicherung und assecuration, etwas zu ändern/zu mehren oder zu mindern / so irret er sich doch sehr weit: sonderlich wan er in pactis dotalibus allen Exceptionen (NB. wie die anjeko seynd/oder ins fünffrige von einem Theil zu seinem Nutzen und Vorstand / und zu des andern Schaden und Präjudiz eingewendet werden könten) kräftiglich renunciret/dannoch aber/ wider alle Recht/seine parole nicht mehr halten wil. Derowegen dann auch diese generalis hypotheca, über berührte Morgengab und Wittthumb / nicht mehr in eine specialem hypothecam, wann schon ein Schwöchr dergleichen von seinem Tochtermann begehret/ wider seinen willen verwandelt werden kan: quod enim semel placuit, amplius displicere non potest,

*l. sicut. 5. C. de obl. & act. C. quod semel. 21. de R. I. in 6.*

Es hat aber dessen ein Schwehr ganz keine Ursach / sündemal seiner Tochter viel besser mit der general, als mit der special hypothec vigiliret und geholffen ist / gestalt auß den Rechten erstlich in genere beband / daß in einer general hypothec alle Güter begriffen / so gar daß sie auch / quoad effectum, alle stück verbindlich macht / nicht anders als wann unter allen ein jedes stück insonderheit & specialiter hypotheciret und verpfändet wäre / pignus enim generale ita afficit res singulas, ut creditor eas sine consensu suo alienatas ubique persequi possit, non minus quam si specialiter obligata fuissent,

*l. si quis. 8. §. ult. in fin. C. de secund. nupt. l. un. C. rem alien. gerent. l. ult. C. de remiss. pign. l. debitorum. 15. C. de pignor. l. si debitor. 12. C. de distr. pignor. l. ea que. 15. §. 1. ff. de pignor. ibi, perinde ac si specialiter obligata fuissent. junct. l. rei. 17. C. de distr. pign. l. 2. ff. qui potior in pign. adde Bachov. tract. de pignor. & hypoth. lib. 1. cap. 5. n. 3. Carpzov. Jurispr. for. p. 2. const. 42. def. 18. n. 6.*

Ubi dicitur, quod in pactis dotalibus, quibus dos utriq; conjugii promissa proponitur, maritus semper ad totius dotis restitutionem se, suaq; bona omnia obligat, quod minimè æquum esset, si non ei totius quoq; dotis exactio competeret, siquidem restitutio exactioem præcedentem præsupponit,

*l. cum ei. 42. ff. de legat. 2.*

Welches alles für so träftig und beständig zu halten / daß ein Ehemann propter jus uxoris, seine Güter nicht anderwärtig verpfänden könne / quoniam sunt affecta uxori, ejusq; heredibus,

*l. in rebus. C. de jur. dot. & Dd. communiter. quos refert & sequitur Neguzant. part. 2. membr. 2. n. 58. adde iterum Bacchov. tractat. de pignor. & hypoth. d. libr. 1. cap. 6. n. 12.*

Fürs Ander / so befindet sich gemeinlich ein mehrers bey eines Tochtermanns Vermögen / als er seiner Liebsten für Morgengab und Wittthumb versprochen und verschrieben / welches alles und jedes in genere & specie (warunter dann auch gar wol die bona futura juxta supra citatum

*Mercurial. Merlin. in tractat. de pignor. & hypoth. lib. 2. tit. 1. quæst. 1.*

Verstanden werden können) seiner Liebsten uffs träftigste verpfändet ist / altermassen auß obigen deductis genugsam erhellet. Wann dann nun eine Frau also überflüssig versichert / so ergiebt sich die Antwort auff die Frage abermal von sich selbst / daß ihro mit der general hypothec genugsam prospiciret und vigiliret worden seye. Wozu insonderheit kommet / wann ein:  
Tochter

dot. dotalit. & viduit.

Tochtermann seines ansehnlichen Dienstes halben / weder das seinige anzugreifen pressiret ist / noch seiner Frauen Vermögen in Gefahr zu setzen Ursache hat / auch solches von ihm / als von einem Bedienten / und sonst ehrlichem Mann (deme ein mehrers anvertrauet wird) in keine wege zu präsumiren. Den allernüchternsten / aber noch sehr ungewissen Fall / auch gestanden / daß ein Tochtermann in Unglück oder abnehmen seiner Güter gerathen sollte (welches einem Schwehr eben so wol begegnen und widerfahren könnte) so wäre doch die Frau ihm von ihren bereits ererbten und rechtmäßig zuständigen Mitteln in Nöthen beyzuspringen / und ihn in gewisser Maß zu alimentiren schuldig: Si maritus

(inquunt Surdus de aliment. tit. 1. quast. 35. & Nicol. Henel. de jur. dotal. dict. cap. 7. §. 8. aliq; ab iis allegati)

ad inopiam vergat, & facultatibus labatur, ab uxore alendus est; maritus enim & uxor sunt participes infortuniorum, cum Correlativorum eadem sit ratio & decisio, per ea, quæ

Surd. dict. tit. & quast. à num. 7. & seqq. & Carpz. Jurispr. for. part. 3. c. 25. def. 7. n. 6. p. 3. c. 26. def. 2. n. 8.

tradunt: Usus etiam omnium rerum Viri & Uxoris, constante matrimonio, de Jure Casareo promiscuus est,

l. 17. C. de furt. l. 45. ff. de legat. 3. Bocer. Class. 1. disp. 8. thes. 1. lit. C. Consil. Argent. volum. 1. Consil. 112. n. 202. Wieger, disp. inaug. Argent. 1547. de societate inter vir. & uxor. th. 58. & seqq.

quâ de re, questione secunda, plura sequentur. Auß welchem allem Sonnentlar / daß ein Schwehr eine bereits geleistete Cautionem, oder dinstfalls gewöhnliche generalem hypothecam, seinem Tochtermann mit grund Rechts disputirlich zu machen gar nicht befugt sey / sondern dieselbige zu allen Zeiten / und an allen Orten pro sufficientissima zu halten: Daher eines Schwehrs nichtiger Prætext einer andern Caution (die er doch selbst nicht benambsen kan) zu nichts anders angesehen / als daß er nur seinen Tochtermann umbreiben und ihn mit lehrer Hand / contra omnem pietatem, aufweisen wolle.

## QVÆSTIO SECVNDA.

Ob ein Vater / der zur andern Ehe geschritten / und in derselbigen mit eben so viel Kindern / als in der ersten Ehe / gesegnet worden / seinen verheyratheten

A. 3.

Töchz

Quæst. 2. de restitut. bonor. matern.

Töchtern erster Ehe ihr Mütterliches Erb, und  
Heyrath-Guth entweder baar heraus zu geben/  
oder ratione so wol des Capitals als Zins/ real Cau-  
tion dafür zu leisten schuldig und verbunden sey.

### Resolutio.

Auff welche Frage zwar auß alt-Römischen Rechten / & quidem ex  
*l. 1. & l. ult. Cod. de bon. matern. Enenckel. de privileg. inter parent. &  
liber. privileg. 4. cap. 2. n. 12. Ludvvell. Comment. ad Cod. libr. 6. tit. 60.  
de bon. matern. &c. ad l. 1. pag. 547. membr. 1.*

geantwortet wird/ daß ein Vater in bonis maternis, ohne Unterscheid / den  
usum fructum regulariter Lebens-Zeit zubehalten besugt / es begeben sich  
gleich die Kinder in den Ehestand oder nicht: Nach heutiger Gewohnheit  
aber ist es nicht mehr also / sondern es wird einem Vater der Usus fructus in  
bonis maternis nicht länger gestattet / als biß die Kinder in den Ehestand  
treten / idque verum est, qualitercunq; etiam separatio illa facta fuerit,  
sive per Contractum à filiâ matrimonium, sive quod liberi seorsim inci-  
pant negotiari nec amplius de pane parentum vivant,

*Matth. Coler. part. 1. decis. 41. num. 8. & cons. 3. n. 9. Berlich. part. 1.  
decis. 136.*

Ist derowegen das alte Recht per hodiernam praxin abgeschafft und re-  
gula antiqua limitirt worden: ratio, wann die Kinder von den Eltern eher/  
als ihnen ihr mütterliches Erb gelieffert wird / sich separiren müssen / gar  
leicht geschehen könnte/ daß sie der unentberlichen alimentation (ex bonis et-  
enim maternis sustentari sperant) erbärmlicher weiß ermanzen müssen/

*Carpzov. in Jurispr. for. part. 2. const. 10. definit. 5. & definit. 6. n. 4. & 5.  
Centmeier in patroc. liberor. prioris matrim. assert. 31. lit. C. pag. 109.*

Bona enim materna, juxta & secundum

*l. 1. 2. & 3. C. de bon. matern. & Novell. 22. cap. 34.*

acquiruntur liberis in potestate patriâ constitutis, ratione domini,  
*Mund. vol. 1. cons. 3. n. 61. & 75.*

annexo simul jure tacitæ hypothecæ,

*Centmeier. in patroc. liberor. prior. matrim. assert. 21. 22. 29. 38. 39. &  
51. Carpzov. Jurispr. for. p. 1. c. 28. def. 113. & part. 2. Const. 24. definit. 17.*

*Joh. à Garronib. pœn. 25. de sec. nupt. Carpzov. decis. 57. infr. qu. 6. & 8.*  
parentibus autem, in quorum potestate sunt liberi ratione ususfructus.

Lud.

Ludvvell. *ad Cod. de bon. mat. d. l. 1. & Mund. d. conf. 3. n. 61. & 75.*

So nun einem Vater (der eine Tochter außheyrathet / und in die Ehe gibt) deroselben mütterliches Erb länger zugenießen nicht gebühret / sondern das Mütterliche seiner verheyrathen Tochter zu restituiren verbunden / damit sie selbst den Usum fructum auß ihrem angefallenen Eygenthums. Erb ziehen könne und möge: Wie viel mehr kan / soll und muß ein Vater (der zur andern Ehe geschritten / und in solcher andern Ehe eben so viel Kinder / als in der ersten erziehet) den verheyrathen Kindern erster Ehe zu Liefferung ihres eigenthumblichen Erbs adstringirt und angehalten werden? Sintemal die Schreitung zur andern Ehe ( ob sie wol in Göttl. und Wellichen Rechten erlaubet /

Burch. Berlich. *de jur. noverc. part. 1. artic. 2. sect. 2. & seqq. Carpzov. Jurispr. Eccles. lib. 2. tit. 9. defn. 158. )*

Dannoch aber viel unzemach / und dannenhero in gewisser maß / viel Straffen / und Verlust zeitlicher Güter / ipso jure mit sich bringet und führet / videatur tractatus laudati modò

Burchardi Berlichii *de jure Noverc. part. 1. art. 5. sect. 5. artic. 7. sect. 4. & parte 2. art. 3. sect. 15. nec non Johannis à Garronibus, de secundis nuptiis,*

Ubi 76. *pænas secundò nubentium* introducitur: unter andern insonderheit auch diese / daß ein zur andern Ehe schreitender Vater seinen Kindern erster Ehe ihr mütterliches Erb zu restituiren schuldig und verbunden sey /

Joh. à Garronib. *dict. tract. pæn. 40. & 44. pag. mihi 571. & 575. cui addi potest l. ult. C. de bon. matern. ibiq; D. Ludvvell. Commentar. ad tit. Cod. de bon. matern. pag. 570. & Nov. 22. dict. cap. 34. adde iterum Burch. Berlich. de jur. noverc. d. part. 1. dict. artic. 7. dict. sect. 4. n. 536.*

ubi expressè dicitur, quod viduus novercam liberis superinducens, omnia amittat lucra, quæ ex priori matrimonio & uxore sive nomine dotis sive alio titulo consecutus est,

*l. generaliter. §. junctâ auth. hæ res lucro C. de secund. nupt.*

ea omnia tenetur liberis relinquere, iisq; indistinctè: non enim quemquam ex illis eligere potest, sed illi à lege vocati & qualiter succedunt

*d. l. generaliter §. 1. adde etiam Modest. Pistor. vol. 2. Consil. 2. n. 8.*

*& n. 13. & 14. ubi inter alia hæc leguntur verba, pag. mihi 13. & 14.*

Es ist an manchem Ort ein solch Stadt-Recht / daß die Kinder erster Ehe / wann sich der Vater verändert / abgetheilet werden / und wann sie also ihren Theil empfangen / darnach nichts mehr

mehr vom väterlichem Erb zugewarten haben 2c. und gibt an manchem Ort das Stadt-Recht/ daß der Vater/ wann er zur andern Ehe schreitet/ nicht allein seines verstorbenen Weibs der Kinder Mutter/ sondern auch seine eigene Güter mit den Kindern theilen muß/ welches in den Statutis, sonder Zweifel/ den Kindern erster Ehe zu gut/ also geordnet ist/ damit die Eltern nicht leichtlich zur andern Ehe schreiten/ und ob es geschehe/ daß die Kinder ihres Vaters/ und Muttertheil kriegen/ und der andern Ehe halben/ es werde übel oder wol daniinnen hauffgehalten/ in keiner Gefahr mehr/ weder des Vaters noch auch des Mütterliches halbe stehen dörfen 2c. haften. verba Mod. Pistor. und solches auß nachfolgenden erheblichen Ursachen mehr/ (1.) weil die andere Ehebeschreitung (intelliguntur nuptiæ secundæ) denen Kindern erster Ehe grossen Nachtheil und injuri verursachet/ auch (wie vorer-melt) viel Vortheil auß den Händen ziehet/ und sie sehr betrübet/

Joh. à Garronib. d. tr. poen. 23. pag. 533. & poen. 58. pag. 595. Burch. Berlich. d. tr. part. artic. & sect. n. 528.

Weilen (2.) die andere Ehe/ des erstverstorbenen Ehegemahls Seel gleichsam unter der Erden betrübet und traurig macht/

Joh. à Garronib. d. tr. poen. 57. & 58. pag. 594. & seq. Berlich. ibid. num. 532.

Bnd (3.) Eine Stieffmutter nicht besserer Condition seyn solle/ als ihre Stieffkinder/

Joh. à Garron. d. tr. poen. 62. pag. 598. Berlich. ibid. n. 537.

Quibus tribus rationibus per omnia consentiunt,

Gail. libr. 2. Obs. 98. Mynsing. c. 5. obs. 24. Ludvvell. dict. Comment. ad tit. Cod. de bon. matern. ad d. t. fin. ibid. d. p. 570. aliq; plures.

Da hingegen ein Tochterman (als welcher ohne daß/ juxta

Carpzov. Respons. lib. 5. tit. 8. resp. 78. n. 8. Jurispr. for. part. 3. c. 20. def. 33. n. 6. const. 23. desin. 30. n. 5. Fontanell. de pact. nuptial. claus. 6. gloss. 2. part. 7. Coler. decis. 12. & 66. Reichhelm. disput. inaug. Argent. Ann. 1645. de caution. th. 27. & 28. VVieger disp. inaug. Arg. 1647. de Societat. inter vir. & uxor. th. 39. 47. 60. Volckmann. in inaug. gur. Altorf. 1645. th. 107. & 151.

pro legitimo Curatore & Administratore honorum uxoris zu halten) seiner Frauen Mütterliches Erb auff höhern und bessern Nutzen/ als auff fünf pro cento bringen könnte: Welcher Nutz aber ihme und seiner Frauen/ durch den Schwehr und respectivè Vatern je bisweilen intervertirt/ entzo-gen



gen/ und auff sein ander Weib und Kinder anderer Ehe verwendet wird. Worauff ferner die Rechten an Hand geben/das ein Schwehr weder Jus & Potestatem Patriam über seiner Tochter Person / noch über dero Mütterlichen Erbschafft Administration ( tam in sorte, quàm in usufructu, vel alio quocunq; modo, præter solum parentis honorificum titulum) einige Macht mehr habe. Eine eingebildete vigilanz wendet ein Schwehr bisweilen zwar sehr speciosè vor/unter diesem Prætext, daß er schuldig zu seyn als einem Vater gebühret/ sich berühmet/ seine Tochter auch zubeobachten: Es erstrecket sich aber/quoad effectum, solche vigilanz nicht über die Person seiner Tochter / weniger über seinen Tochtermann / gestalt die Tochter nicht mehr in des Vaters Handen und Gewalt / sondern sie ist auß Väterlicher Gewalt in ihres Ehemanns Gewalt kommen / Patria enim potestas in maritum quasi transfertur per matrimonium,

*arg. l. 1. §. 5. & l. 2. ff. de lib. exhib. Paul. lib. 5. sent. tit. 6. & lib. 2. tit. 19. l. 11. C. de nupt. l. 8. ff. de divort. Num. cap. 30. v. 7. & 8. Levit. cap. 22. v. 12. & 13. Gen. c. 2. v. 24. Ps. 45. v. 12. & seqq. Tob. c. 10. v. 12. Tiraquell. de LL. connub. & n'est plus punier de son Pere, gloss. 3. Althus. Diaolog. lib. 1. cap. 29. ubi de potestate maritali quamplurima, adde Consil. Argent. volum. 2. consil. 52. Fontanell. de pact. nuptial. claus. 6. gloss. 2. part. 7. decis. 12. & 66. Carpzov. Jurispr. for. part. 2. const. 10. def. 26 & 3.*

Sie ist nicht mehr in ihres Vaters sondern in ihres Ehemanns Familia. Hat nun der Vater sein Vater-Recht an seiner Tochter Person verlohren; So hat er es viel weniger in Verwaltung und Nutzniessung seiner Tochter Mütterlichen Erbguths behalten / es gebühret ihme weder administratio, noch usufructus davon / sondern alleinig dem Tochtermann / er ist schuldig seine Frau zubeobachten / und ihro zu vigiliren. *Transitus ad secunda vota, quoad effectum finiendæ tutelæ, similis est morti, inquit*

*Joh. à Garronib. de secund. nupt. pæn. 73. pag. 616.*

Der Vater ist disfalls nur Debitor, sie die Tochter aber ist creditrix. Ist also diese thätliche Vorenthaltung eine schlechte vigilanz / ja vielmehr summa injuria, eine gewaltsame Vorenthaltung eines frembden Guths / so ihme nicht gebühret / woran er keinen Theil hat. Mit gutem Gewissen kan er es nicht länger auffhalten / mit gutem Recht und Zug kan und soll ordenliche Obrigkeit ihn / durch Straffs, Executions und andere Mittel zu Außlieferung dieses nicht seinigen / sondern frembden Guths anstrengen und zwingen. Item / es mögen auch die Kinder ihr Guth / wo sie es antreffen / selbst vindiciren

*Constitut. Argent. class. 3. §. 6. pag. 44. & infra quest. 7. & 8. Denn gleich*

wie diese Eingziehung so wol des Capitals als der Zins / wider die offenbahre weltliche Befehle streitet; also lauffet sie auch schnew stracks wider das siebende Gebot Göttlicher Befehle: Inmassen der Vater ein frembdes Gut / das nicht sein eigen sondern seiner verheyrahten Tochter Mütterliches Erb ist (wie an andern Orthen clarissime remonstrirt worden / und in vol. 1. Consil. Argent. 90. n. 4. auch bey Job. Jacob Bieger in *inaugur. Arg.* 1647. und bey Martin Küffer in *inaugur. Tübing.* 1661. cap. 5 §. 13 d. ll. 1. 2. & 3. C. de bon. matern. d. Nov. 22. d. cup. 34. Matth. Coler. d. part. 1. decis. 41. n. 8. & d. cons. 3. n. 9. Carpzov. in *Jurispr. for. part. 2. Const.* 10. defin. 6. n. 4. & 5. Matth. Berlich. part. 1. decis. 136. & part. 1. concl. 67. num. 15.

ein mehrers hievon zulesen) per fas & nefas eigenthumblich an sich zu bringen und die Kinder erster Ehe zu percommodiren und zu defraudiren sich unterfängt. Und ob zwar diesem allem / was de administratione bonorum maternorum Patri non competente, allererst gesagt worden / in weg zustehen scheint / was öffters allegirter D. Ludvvell. piæ memoriæ in *dict. Comment. ad Cod. lib. 6. tit. 60. de bon. matern. ad l. 1. membr. 2. pag. 549. & c.*

de eadem administratione (quam totam patris esse dicit, ita ut is non tantum extra judicium, de iis disponere, sed etiam in judicio bona materna vindicare, defendere, & omnia ea agere possit, quæ aliàs pleno perfectoq; Domino competunt) weitläuffig tractirt und handelt: So ist doch von gedachten H. D. Ludvvells sel. *Commentario ad dict. libr. 6. Cod.* zu wissen vonnöthen / daß selbiger nur auff Käysers Justiniani Jus Civile, in *Corpore Juris* traditum, sich gründte; erst allegirte, *Colerus, Berlichius, Carpzovius*, und andere mehrere Authores aber / auff die Jura novissima, hodiernam consuetudinem, & praxin, ihr absehen gerichtet / die hochberühmte Practici, *Gailius*

*lib. 2. obs. 87. n. 2. & obs. 95. n. 16.*

und *Mynfingerus*.

*Cent. 1. obs. 64. n. 6.* (quibus adde *Consult. Saxon. part. 1. quæst. 32. & Molin. tract. 2. de justit. & jur. disp. 442.*)

gehen noch viel weiter und schärffer / wann sie lehren / daß ein Ehemann / wann ihme anfangs ein Heyrath Gut versprochen und verschrieben / nach der Zeit aber nicht bezahlet noch gelieffert worden / sein Eheweib zu alimentiren / und derselbigen eheliche Affection zuerweisen / nicht schuldig noch verbunden sey / sondern dieselbige wider verstossen / auch ihren Eltern und Befreunden widerumb nach Haus schicken möge: *Notes enim constituuntur*

tu

tur propter onera matrimonii, & ut mulieres viros inveniant: non ergo debet maritus promissâ dote malitiosè fraudari: unde apparet, quàm perniciosè peccent eâ in re, quandoq; stolidi & ambitiosi parentes in proprium sanguinem de industriâ peccantes, qui in tractatu matrimonii aureos montes pollicentur, nuptiis verò subsecutis & celebratis, parum aut nihil præstare volunt. Est quidem verum quod pater promissâ dote non teneatur genero, nisi in quantum facere potest,

*text. in l. si cum dotem. § si maritus. ff. solut. matrim.*

quia hoc juri & rationi consentaneum, quando dos in genere promittitur: secus tamen, si quis sciens prudensq; majorem facultatibus dotem promittat, hoc enim dolosè est agere, & contra officium probi & honesti viri: nam Cicero ait,

*in offic. libr. 1. pag. 9. fac. b.*

ne major benignitas sit, quàm facultates: & fidem fallere grave est,

*text. in l. 1. ff. de Const. pec. & in l. 1. §. merito. ff. depositi. Gail. lib. 2.*

*dict. obs. 87. numeris 3. 4. & 6. adde infr. quest. 8.*

Es hat aber ein Vater dithfalls einen ähnlichen Vortheil; Inmassen er das Mütterliche und Heyrath-Buch / je bißweilen zusammen schlagen / und gleichsam / dem Sprichwort nach /

*Erasm. adag. Chiliad. 1. centur. 7. adag. 3. pag. 226.*

seiner Tochter mit Verschreibung und Liefferung einer summen Mütterlichen Geldes sambt etlichen Mobilien so wol ihr Mütterliches Erb- als Heyrath-Buch zugleich abstoßen / und also duos parietes de eadem fidelia dealbiren und weiß machen kan:

*Mart. Neapol. digest. noviss. vol. 3. tit. Dos. cap. 11. & 12. Mynsing. cent. 6. obs. 85.*

da er doch sonst dieselbe / wann sie gleich von ihrer Mutter gar nichts ererbet hätte / mit einem ehrlichen Heyrath-Buch auß seinen eignen Mitteln / ihrem Stand gemäß / außzusteuern obligirt und verbunden ist:

*arg. l. 19. ff. de rit. nupt. l. 69. §. 4. ff. de jur. dot. l. ult. §. utramq; C. de dot.*

*promiss. Emenckel. de privileg. parent. privit. 8. cap. 1. & 2. Mart. Neapol. in dig. noviss. vol. 3. tit. Dos. c. 9. Knipschild. de fideicommiss. famil.*

*nobil. cap. 11. n. 259.*

Pater enim regulariter filiam dotare tenetur, secundum conditionem personarum & quantitatem sui patrimonii, ad eum principaliter effectum, ut conditionem honestè nubendi inveniat, ac propterea ad id compelli potest, non quidem jure actionis, sed officio Judicis,

*Carpz. Jurispr. for. part. 2. const. 42. defin. 12. c. 39. d. 18. n. 3. c. 15. d. 21. n. 8.*

Ist also ein Vater desto mehr solch versprochen und zusammen geschlagen  
Heyrath- und Mütterliches Guth/ sambt denen Mobilien/ wie auch zugleich  
sambt denen interessen / à tempore moræ juxta

Ludovic. decis. 21. pag. 127. & eundem Carpzov. in d. Jurispr. for. p. 1.  
c. 28. def. 82. n. 5. d. p. 2. d. C. 42. defin. 14. & 18. p. 2. c. 30. def. 6. n. 3. &  
Mart. Neapol. digest. noviss. vol. 3. tit. Dos. cap. 77. & 78.

heraus zu geben schuldig und verbunden. Und ob er zwar / wann er zur an-  
dern Ehe schreitet/ sich sein bißweilen anläßt/ die præstanda zu præstiren/ und  
in specie bona liberorum prioris matrimonii zu separiren/ wie auch sein ei-  
gen Vermögen zu inventiren und zubeschreiben/ verspricht/ gestalt dann und  
gleichwie ein Vater / welcher zur andern Ehe schreitet/ seiner Kinder erster  
Ehe Mütterliche Güter/ von seiner Substanz zu separiren/ schuldig ist / auch  
dazu angehalten werden solle/

Carpz. lib. 2. Jurispr. eccl. tit. 9. def. 171. n. 6. & 10. der Stadt Straß-  
burg Reformirte Raths. Ordnung/ sub rubr. gemeine Executions-  
Ordnung/ pag. 62. fac. b. §. 27. & seqq. Mund. volum. 1. cons. 3. n. 61. & 75.  
& consil. 11. in rationib. decid. n. 17. & seqq.

Communio enim bonorum, quæ liberis primi matrimonii haud est pro-  
ficua,

arg. l. cum pater. 77. §. dulcissimis. ff. de legat. 2. & l. dudum. 14. C. de  
contrah. emp.

ad vota secunda convolanti tantò minus est indulgenda, quantò majus  
periculum liberis exinde imminet, quippe quos pater ad secunda tran-  
fiens nuptias minus diligere creditur,

Burch. Berlich. de jur. noverc. part. 2. art. 2. sect. 16. & art. 3. sect. 16.  
Joh. à Garron. de secund. nupt. pæn. 64.

Et liberis adversus patrem, qui jam novercam duxit, ad divisionem ex-  
periri fas est, idq; tantò magis, quantò æquius hoc judici videbitur, nec  
quisquam in communione invitus manere cogi potest,

l. pen. C. Commun. divid. l. divisionis. 45. ff. de pact. Ant. Fab. in C. lib. 7.  
tit. 1. def. 10. n. 2. Simon. Ulric. Pistor. in not. ad Hartm. Pistor. observ.  
147. n. 13. Schneidevv. §. quedam actiones. tit. de act. commun. divid.  
n. 17. & seqq. P. Sanz. de divis. bonor. lib. 1. c. 2. & lib. 2. cap. 15.

Also und gleicher Gestalt / ist ein Wittwer/ der zur andern Ehe schreitet / zu  
inventiren/ und seine Güter zubeschreiben/ obligiret und gehalten.

Der Stadt Straßburg Reformirte Raths. Ordnung/ sub dict. ru-  
bric. gemeine Executions-Ordnung/ pag. 61. fac. b. §. 18. & pag. 62.  
fac. b. d. §. 27. & seqq. Mynsing. sent. 2. obs. 93. Burch. Berlich. de jur.  
noverc.

*noverc. part. 1. art. 7. sect. 4. num. 539. Centmeier. de patroc. liberor. prioris matrim. assert. 32. Carpz. Jurispr. for. part. 2. Const. 10. def. 9. Kast. disp. inaug. Arg. 1647. de omitt. hered. part. 2. membr. 1. sect. 3. art. 6.*

So pfleget er doch das erste Versprechen (nemlich *divisionem vel separationem bonorum maternorum ad liberos prioris matrimonii pertinentium*, betreffend) bisweilen nicht zuhalten. Dahero dann sehr billig auß dieser andern Hauptfrage/circa debitam bonorum maternorum in jure divino & humano, fundatam restitutionem eine Subquaestio entspringet: Ob der Schweger / ehe und zuvor er das Capital würcklich erlegen könne / interim (ratione so wol des Capitals als Zinsen / auch andern vom Tochtermann auffgewendten Unkosten) *real Caution* zu leisten schuldig? Worauff zwar regulariter zu antworten / daß gleich wie der Tochtermann zu keiner andern als in *pactis dotalibus* vorhin schon geleisteten *Caution* zu adstringiren / also auch der Schweger Vater / quoad bona materna, bey ebenmäßiger *Caution* der stillschweigenden general Verpfändung (welche *tacite* in den Heyraths Pactis begriffen / und wovon auch oben etwas Meldung geschehen) zulassen und nicht weiter zutreiben seye/per

*Modest. Pistor. part. 1. quest. 33. n. 4. & alios, quos refert Carpzov.*

*Jurispr. for. part. 2. const. 10. def. 9. n. 2. & n. 7.*

ratio hujus regulæ est, quod omnis satisfactio ignomiam aliquam afferat, vel saltem ruborem incutiat, liberis autem parentum persona semper honesta & sancta videri debeat,

*l. liberto. 9. ff. de obseq. parent. & patron. præstand. Nov. 22. cap. 24. princ. Burch. Berlich. part. 1. de jur. noverc. art. 7. sect. 4. n. 539. Ludv. ad. d. l. 1. Cod. de bon. matern. membr. 2. pag. 551. & seq.*

Es hat aber die Regula sehr viel Abfall / welche apud eund. Carpzov.

*dict. part. 2. Const. 10. def. 9. n. 9. & seqq.*

ibiq; allegatos Authores zulesen / inter quas exceptiones primaria est, *suspicio Dissipationis*, wann nemlich / Väter zweyerley Kinder / von zweyerley Ehen haben / und bona materna der verheyrahten Kinder erster Ehe / auff die unverheyrahten Kinder anderer Ehe deriviren und transferiren wollen / per argumenta Authorum plurimorum à

*Carpzov. d. part. 2. Const. 10. def. 9. n. 10. & seqq.*

allegatorum. Nun ist aber in gewissen Fällen nicht nur *suspicio dissipationis*, sondern ipsa rei veritas vorhanden / in dem bisweilen in facto wahr / daß ein Vater ein Capital von seiner andern Ehe-Frauen (außer ihrem zugebrachten Heyrath-Guth) in handen / welches er thro Jährlich verzinset / welches abermals wider alle Recht und Billigkeit ist / und den Kindern erster

Ehe als seinen Creditorn / zu grossen Præjudiz gereicht / wie in der hiernechst folgenden dritten Frage mit mehrern deduciret und aufgeführt werden soll: Handelt also ein dergleichen Vater abermal handgreifflich in fraudem Creditorum, dissipiret oder entwendet denen Kindern erster Ehe ihr Mütterliches / und gibts andern / denen ers nicht schuldig / welche dissipatio und Entwendung doch nicht bestand haben kan / sondern endlich revociret werden muß / O der schönen vigilanz! Derwegen dann ein Vater necessarid, & optimo jure, zur real caution angestrenget werden kan und soll.

Pater enim, præ defunctâ uxore, superstes usufructuarius descriptionem ad prioris consortii liberos devolutorum bonorum facere (wie kurz vorhero gesagt worden) omnemq; diligentiam in conservandis istis adhibere, quodq; liberis debetur per se vel per alios percipere, sumptusq; ad id ex fructibus facere, litemq; inferentibus resistere, & omnia agere quæ in suis præstaret,

Centmeier. dict. patroc. assert. 32. & 33.

Unde nihil istorum bonorum vendere, vel alienare vel aliis obligare potest, extra casum summæ necessitatis, aut evidentis utilitatis ex parte suorum liberorum.

Centmeier. *ibid.* assert. 34. & Ludvvell. *Comment. ad d. l. 1. C. de bon. matern. membr. 3. pag. 554. & aliquot. seqq.*

Quod si contra veniat parens, aut materna bona malè administret & dissipet, vel cautionem præstare,

Carpz. *d. part. 2. Const. 10. def. 9. num. 10. & seqq. cum def. aliquot. seqq.*

vel curatores admittere, vel bona integra, illibata & incorrupta restituere liberis necesse habet,

Carpz. *dict. part. Constit. & defn. Centmeier. dict. patroc. assert. 35. pag. 124. & assert. 36. p. 129.*

Cui bono, præter concessam rei vindicationem,

Centmeier. *assert. 38. Constitut. Argent. d. class. 3. §. 6. p. 44.*

& hypothecariâ quoq; agunt, wie oben angedeutet worden / und unten noch weiters folgen wird /

Centm. *assert. 39.*

Gleichwie aber bey einem Tochtermann (quoad assecurationem wie auß der ersten Frage genugsam erhellet) bißweilen keine Gefahr / wol aber bey einem Schweher: Also stehet propter hoc periculum (*dissipationis sc.*) die Wahl nicht mehr bey dem Schweher (entweder das Capital außzuhändigen / oder mit jährlichen pensionen zu continuiren) sondern bey dem Tochter-

ter.

fermann. Bey welchem obigen Abfall dann ein Vater ad majorem, quam in pactis dotalibus, assecurationem bonorum maternorum prioris matrimonii præstandam (wann insonderheit auch ein Tochtermann auff das ihme verschriebene Heyrath- und Mütterliches Guth verwidmet/ nnd wann seine Frau vor ihme Todts verfahren solte/ ad constitutæ dotis, & constituti vidui usum fructum consequendum, cognitâ Soceri tenacitate pariter & iniquitate, nimmermehr gelangen würde) angehalten werden kan / und zwar ad realem, sufficientem & idoneam: quæ autem sit talis & ejusmodi cautio, docetur à Menochio

*lib. 2. de arbitrar. jud. quest. cas. 142. n. 4.*

ubi Judicis arbitrio relinqui, dicitur, quæ cautio sit idonea de bonis maternis, eorumq; privilegiis, plura videantur apud

Arium Pinellum, Scipionem Gentilem, Wilhelm. Ludvvell. sæpè laudat. *Commentar. ad Cod. libr. 6. tit. 60. de bon. matern. & c.* Arimin. Tapat. *decis. tit. 429. & seq.* Speidel. *Sylog. quest. verb. bona materna, & verb. nuptia. pag. 924. b.* Neapol. Mart. *tom. 3. Digest. tit. nuptia. cap. 69. & seqq. aliosq; multos.*

## QVÆSTIO TERTIA.

Ob eine Stieff-Mutter ihrem Ehemann / in wärend der Ehe eine Summam Gelds auff Zinsß leihen und versehen könne?

### Resolutio.

Hierauff ist die Antwort / daß es zwar seyn könne / auch je bißweilen geschehe / daß eine Frau ihrem Mann Geld vorstrecke / doch aber ohne einiger Nutzen oder Zinsßreichung. Massen ja vorhin in den Rechten versehen / daß ein jeder Ehemann bey seiner Frauen aller zugebrachten Güther den usum fructum plenariè hat / wie theils aus vorhergehender Frage zuschliessen / theils auß

*Coler. decis. 12. & 66. aliisq;*

sonnenklar erhellet: Welches Recht utendi & fruendi dann auch einem Ehemann in seiner Eheverschreibung expressè reserviret und vorbehalten zu werden pflegt / derowegen er seinem Eheweib / da sie ihme ja einige Gelder hätte vorgestreckt oder vorgeliehen / ganz und gar keine Zinse zu reichen schuldig / wann sonderlich ein starkes *as alienum* vorhanden / in dem die

Rin-

Kinder erster Ehe ihres Mütterlichen Erb. und Heyrathguths halben/ noch nicht contentiret und befriediget. Auß was Grund Rechtens soll und kan dann ein Ehemann seiner Frauen Guth/ daß sie ihme/ ohne einigen Beweißhumb oder document, vermeintlich vorgeliehen/ verzinsen? da doch die Sache umbgekehrt/ und ihme die commoda von seiner Frauen substanz/ ad sustinenda onera matrimonii, zugeniessen gebühren. Es pflegt sich aber bißweilen/ doch gar selten / zu begeben und zuereignen/ daß ein Weib in ihrem Ehegeding/ oder pactis dotalibus, etliches von ihren Gütern aussetze/ und ihr ein gewisses vorbehalte / damit freywillig zu schalten und zu walten/ wie es ihr gefällig und beliebig/ videatur novissimè

D. Joh. Otto Tabor *paratitl. ad tit. ff. de pact. dotal. ibiq; in adjecto consil. 2. cap. 4. pag. 88. usq; ad fin.*

über welche also außdrücklich reservirt, und excipirte Güther dann der Ehemann/ weder usum fructum noch potestatem administrandi hat / sondern es mag und darff die Frau / sonderlich wann es liegende Güther seyn/ solche propria auctoritate, verkauffen / und das darauff erlöste Geld ihrem Mann vorleihen oder vorstrecken: Sie erlange aber doch mit solcher Vorleihung oder Vorsetzung ihr dardurch keine Unterpfindsgerechtigkeit/ vielweniger einige priorität oder Vorgang vor andern Creditorn; neque enim paraphernalia dicuntur, quæ marito administranda non commisit: ex quo ipso satis manifestum redditur, justacitæ hypothecæ atq; prælationis in bonis iis cessare, ut benè advertit;

Hartm. Pistoris, *observ. 110. n. 2.*

ergò, si repetat uxor mutuo data, nullas omninò inde usuras vel pensiones exigere potest, sed, quoad sortem, pro Chyrographaria habenda, nec reliquis ullo jure præferenda erit,

Carpzov. *in Jurispr. for. part. 1. Const. 28. defin. 90.*

Es seind aber gemeiniglich in denen Eheverschreibungen von den Weibern gar keine Güther zu ihrer eigenen Verwaltung excipirt und vorbehalten worden/ sondern sie pflegen gemeiniglich all ihr Heyrath, und paraphernal-Guth/ ihres Mannes administration zu unterwerffen: Mit was Zug und Recht ist dann ein Mann seinem Weibe etwas zuverzinsen schuldig? Ihme gebühret / vi pactorum dotalium, der ususfructus in solidum von seiner Frauen Haab und Güthern; Ihro aber (außerhalb des Eigenthumbs ihrer zugebrachten Güther/ und darzu noch mit gewisser Restriction und Limitation, und salvo jure tertii) nichts weiters. Und ob zwar etliche Jcci moderni, unter welchen insonderheit/ H. Christoph Philipp Richter D. Com. Pal. Cæsar, Consil. Saxon. in universitate ad Salam Professor &c.

*in suo*



*in suo tractat. de jur. & privileg. credit. cap. 3. sect. 1. n. III. & seqq.*

Statuiren und darfür halten / daß einem Weib / die ihrem Mann Geld vorge-  
liehen / dißfalls jus tacitæ hypothecæ gebühre / und von Rechts wegen zusteh-  
e: Etenim cum maritus administrationem atq; usum fructum omnium  
bonorum uxoris habeat, wie bereits oben officis gesagt worden / hinc æ-  
quum est, ut e contra uxor in bonis mariti indistinctè tacitam habeat hy-  
pothecam, ex illa ratione, quod, exceptâ dote, omnia alia bona, quæ uxor  
marito dedit administranda, pro paraphernalibus habeantur,

Schneidevvin. *ad §. fuerat. 29. Inst. de action. n. 27.*

Das jenige aber / was erst fürzlich oben ex Carpzovio, de credito merè Chi-  
rographario (quod scil. uxor ratione mutui pro creditrice simplici &  
chirographaria habeatur, nisi hypothecam legitimè acceperit) obgemel-  
det worden / ex speciali Constitutione in Electoratu Saxonix tantum us-  
tatâ, herrühre / und de jure communi gar nicht zu verstehen seye juxta

Carpz. *in Jurispr. for. dict. part. 1. Const. 28. d. def. 90.*

so sind doch ex eâ ipsâ tacitâ hypothecâ keine pensiones, interesse, oder  
Zinß / zuerzwingen: und bleibe darbey / daß dem Mann der Ususfructus  
(juxta naturam & proprietatem bonorum paraphernalium) ohne einige  
Verzinsung oder wider Entgeltung / gebühre /

Eisenmenger / *disput. inaug. Argent. 1640. de bon. paraphernal.  
thes. 14. th. 39. & 41. Arismin. Tapat. decision. tit. 457. cap. 3. Berlich.  
part. 2. concl. 11. n. 66.*

ubi expressè dicitur, & prætereà etiam communiter Dd. omnes statuunt,  
quod maritus omnes lucretur fructus, etiam muliere invitâ,

adde Menoch. *libr. 3. presumpt. 9. n. 19.* & Bachov. *ad Treutler.  
vol. 2. disp. 7. th. 9. lit. B. pag 369. in fin.*

ubi verissimum esse existimat, quod ex ipsâ permissione administratio-  
nis, simul jus percipiendi & consumendi fructus marito permissum vi-  
deatur. Cæterum cum mores & statuta locorum varient, sedulò leges  
vel consuetudines cujusq; municipii respiciendas esse monet.

Gudelin. *lib. I. Comment. de jur. noviss. c. 9. in fin.*

An vielen Orten läst man niemals passiren und practiciren / daß das an-  
dere Weib / oder Stieffmutter / ihrem Mann (und Rechten Vater der ver-  
heyrathen Kinder erster Ehe) zu præjudiz deroselben einig Capital auff Ver-  
zinsung vorleihen / oder sonst in andere Wege ihnen præjudiciren dörffte /  
dergleichen man nicht leicht ein einiges Exempel auff die Bahn bringen oder  
vorweisen können wird. Daß aber ein Mann (welcher etliche Kinder auß  
erster

erster Ehe hat / und die von seines andern Weibs Gütern gebührende fructus nicht lucriren wil / sondern dieselbige lucra seinem andern Weib so wol remittiret / als auch noch darzu ein vorgeliehenes Capital (pensioniret) seinen Kindern erster Ehe / als Glaubigern ratione ihres Mütterlichen Erbs / viel præjudiciret / und in fraudem ipsorum handelt / ist leicht zu schliessen / es ist aber gleichwol auch solches wider der heilsamen Rechten klaren Buchstaben / creditoribus enim aded in jure prospectum est, ut revocentur, quæ in eorum fraudem gesta sunt;

Mantic. de tac. & ambig. conv. lib 13 t. 38. n. 1. & 15.

### QVÆSTIO QVARTA.

Ob ein in anderer Ehe stehender Vater / seiner Tochter erster Ehe / welcher er ihr Mütterliches zuliefernd schuldig ist / ihr Göttele und Sparhafen Geld als Christkindlein bescheren / neue Jahrs- und andere Schenckungen / davon abzuziehen befugt seye  
Resolutio.

Dieses wird nun simpliciter negirt: Gestalt dann / dergleichen peculia lauter donaria oder xeniola seyn / so theils von Pfätern und Göttern / theils von Eltern oder andern Besreundten / wegen Christkindlein bescherens / zum neuen Jahr / Anbindung bey Nahmens Tagen / zum Messkram / oder umb anderer Ursachen willen / herkommen / und unter die Rubric oder Titul der Verehrungen und Geschenck gehören und zuzehlen seyn / welche consuetudine omnium locorum, unter der Kinder præcipua gehörig / ihr eigen seyn / von den Eltern nicht wider genommen / noch von einiger Erbschafft abgezogen werden können: Donatio facta per patrem liberis infantibus non est revocabilis,

Garzia Mastrill. dec. 211.

in plerisq; etiam civitatibus & provinciarum reformationibus est statutum, ut liberis præcipuum aliquod (hoc est, ejusmodi donativa, seu xenia, & jocalia, de quibus jam sermo) relinquatur, quod germanico idiomate einen voraus appellitant, vide

Rickh. de union. prol. cap. 7. n. 24. adde

Besold. Thesaur. pract. verb. Neu. Jahrs Geschenck / & Speidel. specul. Jurid. polit. histor. eod. verb.

quod præcipuum, propriè peculium dicitur

§. 4. *Inst. quod cum eo contract. qui in al. pot. t. t. ff. de pecul. & t. t. C. quod cum eo, qui in al. pot. negot. gest. ibiq; Dd.*

ejusmodi autem bona non conferri expeditum est, ex

*l. 1. §. nec castrense ff. de Collat. bon. ibiq; Dd. Kast. disp inaug. Argent. 1647. de omittend. hered. part. 2. membr. 1. sect. 2. art. 5. n. 4.*

habent enim liberi hatum rerum vindicationem,

*Just. Meier. in colleg. Arg. tit. de reb. auth. jud. thes. 39. n. 7. & t. t. C. de bon. qua liber.*

nec non, in concursu creditorum, prerogativam, seu jus prælationis ante omnes,

Constitution und Ordnung zu Straßburg wie in Concursu Creditorum zuverfahren / *Class. 1. §. 4. pag. 6. his verbis, was Kindern erster und anderer Ehe / von ihren Eltern / Freundten / oder sonsten angestorben / in gleichem ihr Böttel; oder Vatengeld / und was ihnen sonst eigenthumblich geschenckt und würcklich obhanden ist / damit soll es auff gleiche privilegirte maß und weiß / gehalten werden.*

idq; jure domini: liberi enim bona tali modo, ut dictum, acquisita, si adhuc exstent, Jure domini repetunt, aliisq; omnibus indifferenter creditoribus præferuntur,

*l. asfiduis. 12. §. exceptis. C. qui pot. in pign. Carpz. in Jurispr. for. part. 1. Const. 28. defin. 14.*

Ratione munerum, in testimonium Baptismi acceptorum, & à patre tutorio nomine administratorum, liberis in ejusdem bonis tacita competit hypotheca: hæc enim non parentibus, sed infantibus baptizatis offerri, vulgò creditur, etenim si in bonis ejus, qui pro tutore saltem se gessit, pupillis jure tacitæ hypothecæ prospectum est,

*Carpzov. in Jurispr. forens. part. 2. Const. 24. definit. 14.*

Cur non multò magis in bonis patris, tutorio nomine bona liberorum administrantis?

*Idem, ibid. part. 1. Const. 28. defin. 113. & d. part. 2. Const. 24. def. 18. adde Joh. de Garronib. tract. de secund. nupt. pæn. 13. & pæn. 44. Kast. disp. inaug. Arg. 1647. de omitt. hered. part. 2. membr. 1. sect. 2. art. 5.*

In universo etiam Christianorum orbe ex consuetudine receptum est, ut in festo nativitatis Christi parentes liberis suis, vel etiam alii propinqui propinquorum infantibus, sub nomine Christi donent, lassen den heiligen Geist bescheren: hoc in casu, si parentes liberis donent, donatio non tam ex liberalitate, quàm ad excitandum gaudium, & ex piâ gratulatione, pro Christo nato, profecta censetur, & ideò valere potest,

*Matth. Berlich. part. 2. concl. 15. n. 29.*

## QVÆSTIO QVINTA.

Ob eine Gutsche ( die ein Schwehr seinem Tochtermann / dieselbe nach seinem belieben und in guter Gesundheit lange zugebrauchen / übersendet / auch darzu viel Glück und Heil wünschet ) für ein Geschenck oder für ein verkaufftes Guth zuhalten / und auff jenem Fall / von einem oder andern Theil revociret werden könne?

### Resolutio.

Es ist in den Rechten außsündig und klar / quod emptio. venditio sit contractus *δύπλευρος*, i.e. utrinq; consensualis, ac utrinq; obligationem producens, de re aliqua cum certo & justo pretio commutandâ,

*princ. Instit. de obligat. ex consens. princ. Instit. de empr. & vendit.*

benebens ist auch gleichfalls richtig quod emptio. venditio ( in his tribus consistens, re, certo pretio, & utriusq; consensu

Ludvvell. *Comment. ad Inst. lib. 3. tit. 24. de empr. & vend. ad pr. n. 2.*) facti sit, & probari debeat

*l. quinquaginta ff. de probat. Pyrrh. Maur. de solut. cap. 3.*

Welches aber mit einer Gutsche (die ein Schwehr seinem Tochtermann obberührter massen übersendet) geschehen zu seyn sich nimmermehr wird verificiren / erweisen oder darthun lassen können.

Dann ob schon der Schwehr mit Gewalt einen Kauffs. Contract darauß erzwingen wolte / so würde jedoch es ihme an ein und andern Beweis / sonderlich in certo pretio, & utriusq; consensu probando, auch sonst allenthalben fehlen und ermangeln. Hingegen befinden sich in oberzehnten Worten / diese verba formalia: Zielgehrter Herr Sohn / demselben übersende ich meine Gutschen / der wolle mit derselben nach seinem belieben handeln / darzu ich viel Glück / und Heyl wünsche: item, wünsche zur Gutschen viel Glück / selbige in guter Gesundheit lang zugebrauchen. Welche Wort dan (ich übersende) ein Geschenck importiren / und nach sich ziehen: verba (do, trado, assigno, concedo, mitto) significant dominii translationem, & in dubio donationem,

S. sic

§ sic itaq; Inst. de Act. Dec. in l. si donatione n. 39. C. de collat. & in c. cum venerabilis. in ult. notab. de except. Grat. in cons. 7. n. 12. lib. 2. Menoch. de arbitr. jud. quast. lib. 2. cas. 88. n. 21. & in cons. 191. n. 8. in f. & in lib. 3. pras. 30. n. 40. seqq. Mantic. de tac. & amb. convent. lib. 13. tit. 5. n. 1. & seqq.

quæ præsumptio multò magis procedit, quando qualitas personæ idem suadet, sicuti quando ejusmodi verba dicta fuissent sanguine conjuncto, Menoch. d. lib. 3. prasumpt. 34. n. 28. Mantic. d. lib. 13. tit. 10. n. 8. ad de tit. 18. 19.

Die folgende Wort (damit nach seinem belieben handeln / in guter Gesundheit lange gebrauchen / wünsche viel Glück und Heyl darzu) haben noch ein grössere emphasin und Nachdruck: verba hæc: (ut in perpetuum velit ad libitum suum disponere ad habendum, tenendum, & quicquid placuerit, faciendum, omni meliori modo, &c.) significant, quòd tradens donare voluerit,

Grat. dict. cons. 7. n. 18. & seqq. Menoch. d. lib. 3. pras. 30. n. 44. 45. 47.

Worandann umb so viel weniger zu zweiffeln / wann ein Tochtermann vorhero seiner Liebsten / dero Stieff-Mutter / und ihren Kindern / auch unterschiedliche und weit kostbarere Præsent gegeben / und sie viel ehrlicher regallirt hat / dahero dann diese remuneratio (in dem es sonderlich keine grosse und kostbare Sache gewesen facile enim præsumitur donatio, si quantitas simpliciter data sit parva, & tradens erat dives, & accipiens pauper, vel conjuncta persona,

Gomez. tom. 2. resol. cap. 4. n. 5. p. 237.)

Vom Schweher desto eher und leichter erfolgt und herauß gangen: donatio enim remunerandi causâ facile intelligitur,

l. si verò non remunerandi. § Idem Papinianus. ff. mandat. Mantic. de tac. & ambig. convent. lib. 13. d. tit. 10. n. 9. & tit. 15. per tot.

und wann auch der Schweher diese Gutschen seinem Tochtermann nicht geschenckt sondern verkaufft hätte / würde er umb dieselbige Zeit / als er ihr eine Schuld bezahlet / nicht stillgeschwiegen / sondern den vermeintlich accordirten Kauffschilling gefordert oder solchen von derselben Schuld wol de facto defalcirt und abgezogen haben / quod si enim taciturnitas alicujus temporis intervenerit, & ea quoq; donationis præsumptionem inducit,

Cacher. decis. 132. n. 2. & seq.

Demnach nun so viel Ursachen / warumb eine dergleichen Gutsche nicht verkaufft / sondern vielmehr geschenckt zu seyn dafür gehalten wird / concurriren und gleichsam zusammen stieffen / so ist daran nicht mehr zu zweiffeln /

*Nam quæ non profunt singula, multa juvant.*

*gloss. in l. si stipulatus. pr. ff. de usur. l. instrumenta. C. de prob. Mantic. dict. lib. 13. tit. 16. n. 2. & per tot.*

Welcher concursus causarum dann absonderlich auch von offft allegirten Cardinal Mantica

*dict. libr. 13. tit. 16.*

Auff die donationes appliciret wird. Wann dann nun der Schwehr / wie in facto war ist / dieses Geschenk nicht mehr passiren lassen / sondern revociren will; Also ist ebenermassen der Tochtermann / seine außgerheilte Præsent und Verehrungen zu revociren und widerumb abzuforden / berechtiget und befuget /

*Frangenti fidem fides frangatur eidem.*

*l. cum proponas. C. de pact.*

Ubi Alciatus adfert hos versus:

*Fallere fallentem, fraudemq; repellere fraude,*

*Exemploq; licet ludere quemq; suo.*

*& t. t. ff. quod quisq; juris in alter. stat. ut ips. eod. & c.*

et si enim donationes suâ naturâ irrevocabiles sînt, nec in illis pœnitentiæ locus detur,

*l. sive emancipatis. 17. l. si avia. 19. & seq. C. de donat. §. alia. 2. Inst. eod.*

*l. 1. & t. t. C. de revoc. donat. l. perfect. C. de donat. quæ sub mod. l. contract. C. de fid. instr.*

remunerations tamen, seu reciprocas, aliquando mutuò revocari posse, certum & expeditum est, ex

*Arismin. Tapat. decis. tit. 500. cap. 12.*

ratio, quia donatio remuneratoria, propriè donatio non est, sed quædam accepti beneficii compensatio,

*l. 12. §. 8. ff. mandati. Gail. libr. 2. observat. 38. n. 5. Mund. vol. 2. conf. 19. n. 57.*

## QVÆSTIO SEXTA.

Ob eines Mannes (der mit seiner ersten und andern Frauen etliche eheliche Kinder in gleicher Anzahl erzihlet hat) andere Frau verbunden oder schuldig sey / der Kinder erster Ehe Mütterliches Erb / da es in secundo matrimonio consumiret worden /

den/ von ihren zugebrachten unveränderten Gü-  
thern mit bezahlen zuhelffen?

### Resolutio.

Dieweilen diese Frage/wann man sie genau betrachtet/bim embris zu  
seyn leichtlich verstanden wird/ also wollen wir in dero decision diese Ord-  
nung halten/ daß wir (erstlich) ob in concursu creditorum die Kinder  
erster Ehe/ ihrer Mütterlichen Erbschafft wegen/ der Stieff-  
Mutter vorzuziehen seyn? (Sirs andere) wann die massa heredi-  
taria nicht erlöcklich oder gnugsam wäre für die Kinder erster  
Ehe/ ob sie auch in der Stieff-Mutter unveränderliches Ver-  
mögen einen Eingriff thun dürfften? Nach den Buchstaben Rechts-  
rens examiniren und auff's genaueste besichtigen: distincta enim & divisa  
melius intelliguntur,

*l. 1. & ibi gl. ff. de dol. mal. & met. except. gl. in §. igitur. 4. in proem. Inst.*  
*Menoch. de A. Jud. Quæst. in proem. n. 12.*

### Quæstionis sextæ primum membrum.

Daß nun die Kinder erster Ehe vor ihrer Stieff-Mutter/ in concursu  
creditorum, das jus prælationis haben/lehret vulgaris regula (quæ certissi-  
ma est neq; facile suum perdit officium, aut exceptionem admittit,

*Mascard. de probat. concl. 1228. n. 1. vol. 3.)*

*Qui prior est tempore, potior est jure.*

Nun ist aber auß einer Geschichts-Erzählung gnugsam bekant/ daß als et-  
licher Kinder Mutter dieses Zeitliche gefegnet/und ihre Verlassenschaft/auff  
dieselbige ihre descendentes, un widersprechlich/ab intestato, devolviret und  
transmittiret: der Vatter erst in dem nachfolgenden Jahr darauff sich an-  
derwärtig verheyrahet/derowegen dann die Kinder erster Ehe/ ratione ih-  
res Mütterlichen/vor der Stieff-Mutter in alle wege jus prælationis haben:  
idq; propter tacitam hypothecam priorem,

*juxta supra quæst. 2. tradita, & infra quæst. 7. & 8. repetita: adde Ar-*  
*gent. vol. 2. conf. 19. n. 7. & conf. 29. n. 26. §. Item Serviana. Inst. de*  
*action. l. eos. C. de pign. t. t. C. de bon. mat. ibiq; D. Ludvvell. aliasque*  
*D. Centmeier. in patroc. liberor. prior. matrim. assert. 21. 22. 29. 38.*  
*39. & 51. Carpzov. Jurispr. for. part. 1. c. 28. d. 113. p. 2. const. 24. def. 17.*  
*Joh. à Garron. d. ses. nupt. pæn. 25.*

Dann ob sie zwar excipiendo (erstlich) einwenden mag/ daß sie wegen ih-  
res zugebrachten Heyrath-Guths/ihren Stieff-Kindern/ und allen andern  
Cre-

Creditoribus, etiam anteriorem hypothecam habentibus, vorzuziehen  
seye /

*l. asfiduis. ubi. gl. Cyn. & Dd. C. qui pot. in pign. l. 1. §. & ut plen. C. de rei ux. act. §. fuerat. & ibi Sneidevv. n. 52. Inst. de act. l. 2. C. de privil. fisci. Covarruv. 1. var. resol. 7. n. 1. verl. secund. conclus.*

so ist doch auff diese erste Exception oder Einwurff zu repliciren und zu antworten / daß unter den Rechtsgelehrten noch ein grosser Streit / dieser Weiblichen præcedenz halben seye / dann etliche sagen / daß eine Frau / wegen ihres Heyrath-Guths / nur den jenigen anterioribus vorgehe / welche eine stillschweigende Verpfändung haben / denen aber / so mit einer expressâ hypothecâ versehen / gar nicht / als

*Bartol. Bald. Bulgar. & gloss. in d. l. asfiduis. C. qui pot. in pign. Ang. & Rip. in l. quasit. n. 7. ff. de privil. cred. Jas. in d. §. fuerat. n. 72. & seq. Inst. d. act. Zas. ibid. n. 24. Sneidevv. ibid. n. 58. Covarruv. 1. var. resol. 7. d. n. 1. verl. tert. conclus. & verl. quint. concl. Weseemb. in parat. ff. qui pot. in pign. n. 3. Gail. 2. obs. 25. n. 10. à Christoph. Philippo Richtero de jur. & privileg. credit. cap. 3. sect. 1. n. 11. & 12. & Berlichio. part. 1. concl. 65. n. 4. & Carpzov. in Jurispr. for. part. 1. c. 28. def. 64. & 65. & dec. 57. n. 1. allegati quam plurimi.*

Audere aber sind dieser Meynung / daß eine Frau mit ihrem Heyrath-Guth allen vorhergehenden Glaubigern / wann sie gleich tacitam & expressam hypothecam hätten / indistinctè und ohne Unterscheid zu præferiren wäre / als:

*Venator. in parat. C. qui potior. in pignor. n. 2. à Sichardo. in d. l. asfiduis. C. eod. n. 22. Borch. §. actionum autem. fol. 372. Inst. de act. Berlichio part. 1. dict. concl. 65. n. 1. 6. & seqq. & Carpzovio, lib. 4. tit. 3. resp. 22. n. 1. & 2. allegati & citati.*

Und widerumb andere halten darfür / daß tempore priores, sive tacitam sive expressam hypothecam habentes, auch ohne einige distinction oder Unterschied einer Frauen wegen ihres zugebrachten Vermögens vorgehen / ut quam plurimi citati apud

*Berlich. d. part. 1. concl. 65. n. 41. & seqq. & Christoph. Philipp. Richter d. tract. de jur. & privil. credit. d. cap. 3. sect. 1. n. 96. & seqq.*

Welcher letztern Meynung aber nicht auff der Weiber bona dotalia, sondern nur paraphernalia, aliaq; &c. gehet / in Erwegung / daß solcher absonderlich Weiblicher Vorzug sich nicht auff alle ihre Güther extendire, sondern nur allein auff dotem zu restringiren seye / und ferners dieser der Weiber excipirten absonderlichen privilegio und contra regulam vulgatam :

(Qui



(*Qui prior tempore, potior jure*) vermeinter prærogativ, auff unterschiedliche weiß und weß bezeuget/ und dieselbige fast durch und durch/ sehr striegelt/ limitet/ restringiret und schwächet/ und sæpiùs dictam regulam generalem (*qui prior tempore &c.*) widerumb ad officium gleichsam redigiret: tantus scil. est (ut loquitur Jctus ille in Saxonia, *in tractat. de privileg. credit. cap 5. regul. 3. limitat 5. pag. 287.*) Doctorum conflictus de hac singulari mulierum putativâ prioritare circa dotes, ut nullum in toto Jure Porisma invenire liceat aded incertum, lubricum, & tot limitationibus, imò ludibriis expositum: quis enim ignorat, *Justinianum Imp.* uxorium fuisse hominem, & in gratiam *Theodora suæ* hoc privilegium, & alia ejusmodi, constitui?

Georg. Richter. Jctus Noriberg. *in orat. 31. inter epistolas, pag. 55. ubi l. 23. Cod. de nupt.* piacularem constitutionem nominat.

Ist also kaum auff's wenigste der ersten Gattung Jctorum (utpote saniorum, qui uxores in petitione dotis, tacitam saltem anteriorem hypothecam habentibus præferunt) etlicher massen zu apprehendiren und anzunehmen. Ob auch schon (2.) Eine Stieff-Mutter auff ihrer obigen exception (prælationem scil. dotis, præ omnibus creditoribus prioribus betreffent) noch so steiff und harnäckicht beharren/ und ihre Seiten immer so hoch/ als sie ihr vergeblich eingebildet/spannen mag: So kan ihr doch ferners/ mit gutem Bestand Rechts/ repliciret und entgegen gesetzt werden/ daß eine verheyrathe Tochter erster Ehe (wann ihro durch erlangte Proceß die Execution zuerkant worden/) nicht nur tacitam, sondern auch expressam hypothecam, ja weit noch mehr/ id est, jus reale, rem judicatam, pignus prætorium & judiciale, & paratam executionem vor sich habe: ejusmodi enim personæ non minus, ac hypothecarii expressi, facto suo proprio nempe ex impetratâ & decretâ immissione, jus sibi acquisiverunt, quod ab alio neutiquam ipsis auferri vel diminui potest,

*l. 2. §. merito. ff. ne quid in loc. publ. Gail. 2. obs. 25. n. 10. Ant. Fab. in Cod. lib. 4. tit. 9. def. un. n. 4.*

semel enim decreta immissio pignus tribuit prætorium & judiciale, non tacitum sed expressum,

*l. 51. §. jure. 10. ff. qui pot. in pign. l. non est mirum. 26. in pr. & §. 1. ff. de pignor. act.*

neq; hoc casu debitoris consensum, sed potius quid expresse in judicio actum fuerit, considerandum putat,

Dan. Moller. *ad Ordin. process. judic. Elect. Saxon. tit. 43. in princ. ubi dict.*

D

dict.

dict. Moller. n. 82. adde Berlich. part. 1. conclus. 66. num. 58. & seqq.  
Carpzov. jurispr. forens. part. 1. const. 28. defn. 66.

Fürs (3.) stehet auch einer Stieff-Mutter vermeinten prærogativ, ratione privilegiatæ dotis, entgegen und in Weg / daß auch bisweilen einer verheyratheten Tochter Spruch- und Anforderung nicht simpliciter und allein auff das Mütterliche Erb / als ein paraphernal-Guth / ziele / sondern es hat gleichesfalls qualitatem & naturam dotis in sich / und ist mit ebenmäßiger priorität / privilegiert / sonderlich wann die Ehevertheilung das Heyrat- und Mütterliches Guth zugleich nennet; quod autem tempore prius est privilegium, jure etiam prius est, ut docent textus in

*l. si pignus, 8. ff. qui pot. in pign. l. quoties 98. ff. de Reg. Jur. l. in oper. 26. ff. locat. l. 2. C. de privil. fisc. l. asfiduis. §. f. l. si fun. C. qui pot. in pign. l. 1. C. de Coss. l. 1. & 2. C. de præf. prat. Gail. lib. 2. obs. 55. Mynsing. cent. 3. obs. 61. per tot. Enenckel. de privileg. lib. 2. cap. 5. per tot.*

Einer Stieff-Mutter eingebildeten Præcedenz ist (4.) und endlich entgegen zusehen / was die Rechten klar und deutlich genug verordnet: quod liberi prioris matrimonii omnibus creditoribus, & ipsi etiam Novercæ, donationem propter nuptias, dotem, paraphernalia, & cætera illata petenti, præferendi sint,

*in d. l. Asfiduis. §. 1. in fin. C. qui pot. in pign. ibiq; Dd. junct. auth. si quid ex reb. Cod. eod. tit. l. si quis prioris. C. de secund. nupt. l. 6. §. f. C. de bon. quæ liber. junct. Nov. 91 ut exactione instant. dot. & c. c. 1. Centmeier, vulgò Cleinschmid. in patrocinio liberor. ex prior. matrim. assert. 13. lit. d. & assert. 39. lit. c. ibiq; alleg. Berlich. part. 1. conclus. 65. n. 75. & in part. 2. decis. 300. n. 14. Carpzov. in Jurispr. for. part. 1. const. 28. def. 92. & part. 2. const. 3. def. 11. & const. 24. def. 17. & in Confil. lib. 4. tit. 3. resp. 22. n. 5. 6. 7. 8. & 9. Christoph. Philipp. Richter. in tractat. de jur. & privileg. credit. cap. 3. sect. 1. n. 153.*

Quia liberi prioris matrimonii non tam hæreditario, quàm sanguinis & connexitatis jure, ex personâ matris, cui arctissimè sunt conjuncti, bona materna repetunt, idèd; ipsis tale prælationis privilegium & hoc favoris præ novercâ indultum est, ut non minus quàm mater prædefuncta, jure hoc prælationis gaudeant, ex constitutione Justiniani Imperatoris,

*in dict. leg. asfiduis. 12. §. exceptis videlicet. C. qui pot. in pign. & d. Nov. 91. c. his igitur 1. & citat. Author.*

nec enim privilegiatus contra æqualiter privilegiatum utitur suo privilegio,

*l. sed & militis. ff. de excus. tut. c. ult. 11. de ordin. cognit. Joseph.*

Lu-

Ludov. decis. Perusin. 3. Alphons. de Alzeved. in Hisp. Reg. Const. lib. 5.  
tit. 3 l. 10. n. 15. Vincent. de Franch. decis. 16. n. 3.

quin & cum uxoris prioris privilegium in personâ liberorum, antiquius  
fit privilegio novercæ, meritò hi præferuntur in hereditate ex bonis ma-  
ternis sibi delatâ: privilegia enim priora priori doti, & posteriori poste-  
riora danda, nec vel dos doti, vel hypotheca illarum hypothecæ oppo-  
nenda.

l. 8. §. ult. C. de secund. nupt. l. 6. §. ult. C. de bon. quæ liber. Dan. Moller.  
ad Const. Elect. Sax. 28. part. 1. n. 62. & lib. 4. Semestr. 26. n. 1. & seqq.  
Schneidevv. in d § fuerat. 29. Inst. de act. n. 73. Joh. Mich. Beuther.  
de jur. prelat. part. 1. c. 35. vers. ferner ist alhier zu mercken / Anton.  
Neguz. de pignor. part. 5. membr. 2. n. 12. & 23. Colleg. Jur. Arg. lib. 38.  
tit. 16. de suis & legit. hered. thes. 24. & seqq. consentit. Constitutio  
Argentorat. class. 1 § 4. pag. 6. & class. 2. §. 13. pag. 14. Burchard. Ber-  
lich. de jur. noverc. part. 2. artic. 3. sect. 17. in fin. Kalt. disp. inaug. Ar-  
gent. 1647. de omittend. hered. part. 2. membr. 1. sect. 2. artic. 5. num. 3.  
& 5.

Worbeysonderlich zu mercken / daß d. Constit. Argent.

d. class. 1. §. 4. pag. 6.

der Kinder Erbschafften in die erste Class / ubi de jure dominii, der Weiber  
dotes aber

d. const. Arg. Class. 2. §. 2. & seqq. pag. 12.

in die andere Class / ubi de speciali prælationis privilegio tantùm agitur,  
collociret.

## Quæstionis sextæ Membrum secundum.

Ob eines Manns andere Frau an der Kinder erster  
Ehe Mütterlichem Erbschafft (wann sie derosel-  
ben auß dem Väterlichen Vermögen nicht vöellig  
habhaft werden köndten) auß ihren zugebrachten  
Gütern mit bezahlen oder solche ergänzen zuhelf-  
fen schuldig sey?

Ob zwar regulariter ein Weib ihres Manns Schulden zu bezahlen gar  
nicht verbunden /

*l. 2. C. ne uxor pro marito. Bald. in l. 15. dotem. C. de jur. dot. Alex. in l. quinq. C. de bon. damn. Gail. 2. obs. 90. princ. Consil. Argent. tom 2. Consil. 29. n. 15. Sim. Pistor. consil. 3. apud Modest. Pistor. vol. 1. Fachs. consil. 7. quæst. 5. inter Consil. Modest. Pistor. vol. 2. Carpzov. lib. 2. t. 6. resp. 75.*

so ereignen sich doch bey erst, allegirten Authoribus, insonderheit bey dem Gail.

*dict. lib. 2. observ. 90.*

unterschiedliche exceptiones, casus und Abfälle / von erstgemeldter general Regulâ, da die Weiber für ihre Männer zu bezahlen schuldig / wie daselbsten zusehen. Und ob auch schon (damit wir etwas näher zu unserm Scopo gelangen) eines Manns andere Ehefrau in petitione dotis solummodò (non autem bonorum paraphernalium) denen Kindern erster Ehe in petitione bonorum maternorum paraphernalium, (nec dotis maternæ) vorzuziehen seyn mag /

*Berlich. part. 1. concl. 65. n. 77. Carpz. lib. 4. tit. 3. respons. 22. n. 10. & seqq. Christoph. Philipp. Richter. d. tr. c. 3. sect. 1. n. 155.*

wie nicht weniger auch / ratione dotis, das jus retentionis und incumbenz Recht contra privignos habe /

*Burch. Berlich. dict. part. 2. artic. 2. sect. 12.*

und also / per consequens, eine Stieff-Mutter ihren Stieff-Kindern den Abgang ihrer Mutter paraphernal Gütern / mit ihren Heyraths-Gütern / zuerlegen ganz und gar nicht schuldig: So finden sich doch bisweilen solche Fälle / daß einer verheyrathen Tochter prætension nicht nur nomine bonorum maternorum, sondern auch zugleich ratione & nomine dotis, wie oben bey der andern Frage berührt / vigoreque pignoris prætorii, judicialis, & paratæ executionis, (wie kurz vorhero / genugsam remonstrirt worden) qualificirt und eingerichtet / für eines; Es ereignet sich auch / fürs andere / je zu Zeiten eine solche Stieff-Mutter / welche Ursach / und zwar enig und allein die vornehmste ist / daß ihr Ehemann / constante matrimonio secundo, an seinen Haab und Gütern abnehme / und merklich geschwächet werde / wie stündlich mit einem frischen und lebendigen Exempel erwiesen werden könnte. Welchenfalls aber eine dergleichen Stieff-Mutter so wol ratione dotis, als ihres übrigen zugebrachten Vermögens sich keines prælation- oder retention-Rechts zuerfreuen / sondern die Schulden mit bezahlen zu helfen in alle Wege obligirt und verbunden ist: Apud mulierem enim jus prælationis vel retentionis non habet locum, sed ea ad solvendum æs alienum æquè obstricta est, quando ipsius culpâ, puta ob luxuriam aut

ma-

malam rei familiaris administrationem maritus ad inopiam venisse probari potest,

Matth. Berlich. *part. 1. concl. 65. n. 80.* Carpzov. *in Jurispr. for. part. 1. d. Const. 28 def. 85.* Christoph. Philipp. Richter. *d. tr. c. 3. sect. 1. n. 159.* Burch. Berlich. *d. part. 2. artic. 2. sect. 12. Constit. Argent. de concurs. Cred. Class. 2. §. 9. & 12. pag. 13.*

minimè enim gentium tum mulieri dotem repetenti succurrendum erit prælationis vel retentionis jure, sed imputet hæc sibi, quod dotem ipsa met consumpserit: non enim ignosci solet illi, qui se sponte in necessitatem aliquam conjecit, & frustra autor calamitatis suæ auxilium legis implorat,

*l. nemo videtur. 145. ff. de R. I. Petr. Heig. part. 2. quest. 7. n. 57.*

aliàs enim sequeretur, quod noverca melioris esset conditionis, quàm liberi primi matrimonii, sed hoc esset contra

*l. Hac edictali. 6. ibiq; Dd. C. de secund. nupt.*

Noverca non debet feliciter vivere & grassari, & liberi primi matrimonii fame perire.

*Joh. à Garronib. in tract. de secund. nupt. pæn. 62.*

Uxor, si partem capit in debitis passivè contractis, quæ scilicet marito debentur, idem etiam erit in debitis activè contractis: ut quæ sentit commodum, sentiat & onus,

*Consil. Arg. vol. 2. cons. 11. n. 128.*

da sonderlich disfalls wann ein Vater seinen Kindern erster Ehe Mütterliches Erb (wie es dann von Rechtswegen billich seyn solte) bezahlet und steffert; eine Stieff-Mutter von ihres Manns noch übrigem Vermögen nicht so stattlich und reichlich könte haushalten / sondern ihre zugebrachte Heyrath- und paraphernal Güther angreifen müste / da im gegentheil iniquè consumptis liberorum prioris matrimonii bonis, das ihrige nicht allein in salvo verbliebe / sondern zu weit besserer Substanz komme / als sie tempore illationis gewesen: Derowegen sie dann disfalls von dem ihrigen / so an der Kinder erster Ehe Mütterlichen etwas manquiren oder abgehen solte / es zu suppliren schuldig und verbunden ist: Si enim secundæ conjugis bona illata, cum damno liberorum prioris matrimonii conservata & probabiliter multum aucta & meliorata fuerint, damnum istud resarcire tenetur, in quem enim commodum redundat, is ab incommodo immunis esse nequit,

*facit. arg. Novell. 97. c. 3. ibi, quoniam ex eorum substantia res acquisita est.* Burch. Berlich. *de jur. noverc. part. 2. art. 3. sect. 17. n. 4. & n. 6.*

Bachov. ad Treutler. disp. 24. thes. 7. lit. S. vers. hoc jus etiam mulierum filiis, per tot. vol. 2. Garl. de expens. & melior. c. 13. & tract. de acquæst. Conjug. Matth. Berlich. part. 3. concl. 27. n. 87. Modest. Pistor. lib. 1. quæst. 4. in fin. Coler. decis. 217. n. 3. part. 9. Centmeier. de patroc. liberor. prior. matrim. assert. 39. & 40.

Noverca enim semper in dubio ex bonis mariti præsumitur acquisivisse; quo casu talia bona erunt mariti, vel, eo mortuo, suo modo privignorum,

Mynsing. cent. 2. observ. 92. Burch. Berlich. in termin. dict. sect. 17. dict. n. IV.

Dann sofern eine Stieff-Mutter am Vermögen viel ärmer ist / als der Mann / so lassen sich auff Comparison, solcher Eheleuth Vermögen / sich des erst allegirten Burch. Berlich. Wort

de jur. noverc. part. 1. art. 6. sect. 4. num. 460.

gar fein appliciren; Paupertas (inquit ille) noverca videtur privignis & miserum & grave onus; agrè ipsi ferunt, novercam accipere, quæ nihil vel parum dedit; auferre, quæ nihil vel parum attulit; vestiri, quæ propemodum nuda venit; sustentari, quæ parum habuit; patri tandem succedere, quæ nullos admittit successores. Si enim pauper est noverca, malum malo jugitur, id est paupertas malitia: putasne pauperem fore equiorem? Sanè quò minus habet, eò plus rapit, quantò plus eget, tantò magis sibi sumq; in bonis privignorum prospicit: quæ, quæso, novercalium etiam injuriarum recompensatio? quod miseris privignis solatium? omnia, quæ in nuptias secundas, in convivia, in Baptisma recens natorum, in vestes, in alimenta insumuntur, & omnes reliqui sumtus soli patri unicè incumbunt. O itaq; perniciem privignorum? ô illos perditos! ô afflictos! biß hiehero Burch. Berlichius, citato loco. Dann ob auch schon eben dieser Burch. Berlich.

part. 2. art. 2. sect. 14. n. 842.

statuiren mag / daß wann die Stieff-Mutter denen Stieff-Kindern etwas zu schaden entwendet / sie sich darumb nicht verlustig mache dessen / so sie von ihrem Mann recht und redlich durch eine offene donation bekommen: und ob er auch ferners

eâdem sect. 14. n. 846.

darfür hält / daß eine Stieff-Mutter / wegen vielfältig von ihrem Mann empfangenen donationen / von den Stieff-Kindern zu Aberagung der Schulden nicht angehalten werden möge: So ist doch in concursu Creditorum (wann die Stieff-Kindern mit ihrer Stieff-Mutter concurriren / und die Kinder ob sterilem massam hereditariam, ihres Mütterlichen Erbs haben

ben/nicht völlig mehr befriediget werden können) ein anders / und haben/ ex  
*supra* traditis, die Kinder erster Ehe die prälation.

Endlich so ist

in Const. Arg. *de concurs. cred. class. 2. §. 9. 12. & 13. p. 3.*

lauter und klar versehen/ daß die Kinder erster Ehe den Vorzug haben/ und  
 die Weiber zum drittentheil ihrer Männer Schulden mit bezahlen zu helfen  
 verbunden seyn; Ist also der Schluß und die application diß Orths gar  
 leicht zu machen: Es sind aber sonst auch dergleichen statuta municipi-  
 palia der obigen general Regul (*quod uxor ad solvenda mariti debita non  
 teneatur*) gar nicht zuwider

Mynsing. *Cent. 1. obs. 29.* Gail. *2. d. obs. 90. n. 1.* Carpzov. *part. 1. de-  
 cis. 60. per tot.*

sondern auch anderer Orthen gebräuchlich: habent liquidem statuta loca-  
 lia & consuetudines vim legis, ac juri derogant communi

*l. de quibus. 32 ff. de LL. Theod. Reinkingk. de reg. sec. & eccl. lib. 2.  
 class. 2. c. 9. n. 1. & cap. 10. n. 1. Carpzov. dict. decis. 60. n. 2.*

Eamq; consuetudinem non modò Colonia & Noriberga vigere ait  
 Coler. *part. 1. decis. 31.*

sed & per totam Germaniam servari profitetur

Petr. Frider. Mindan. *de process. in Camer. extrah. lib. 2. cap. 61. n. 4.*

## QVÆSTIO SEPTIMA.

Ob ein Tochtermann und eine Tochter den Rechten  
 gemäß handele / wann sie ihren respectivè  
 Schwehr- und Vatern vor seiner ordentlichen  
 Obrigkeit / wo er wohn- und seßhaft ist / conve-  
 niren und beklagen?

### Resolutio.

Es ist auß dem Eneckelio

*in tractat. de privileg. parent. & liberor. privileg. 18. pag. 938. & seqq.*

bekant/daß regulariter kein Sohn oder Tochter ihren Vater vor einig Gerichte  
 citiren/ und mit ihme sich in einen Proceß einlassen darff: Nun ist aber  
 auß

S. so.

§ *socrum. Inst. de nupt. l. quia parentis 16. ubi gloss. ff. solut. matrim. & gloss. in l. generaliter. 13. ff. de in jus. vocand. & Cujac. lib. 9. observ. c. 18.*

erweislich und klar / daß ein Tochtermann seinen Schwehr für einen Vater zu ehren und zuhalten habe : ergo so kan ein Tochtermann seinen Schwehr mit nichten actioniren. Ist ein scheinbarer Syllogismus, es hält aber weder major noch minor propositio den Stich : Ad majorem ist zu antworten / daß auch in gewisser Maß / scilicet cum reverentia & honore, & in tantum, quantum facere possunt parentes, (qua de re tamen videatur quæstio proximè sequens 8.) die leibliche Kinder ihre leibliche Väter actioniren und conveniren können /

*Enenckel. d. tract. de privileg. inter parent. & liber. privileg. II. pag. 554.*

So leidet auch das von Enenckelio,

*in d. tract. privil. 18. c. 4. p. 953.*

proponirte privilegium, quoad majorem propositionem, seine gewisse limitationes, quando scilicet hereditatem filia restituentam pater dilapidat, vel aliunde divertit & distrahit.

*Enenckel. d. cap. 4. n. 14. pag. 957.*

Idem, quando filia prioris matrimonii, pro obtinenda dote, officium judicis implorat, hoc enim filia contra patrem in secundo matrimonio versantem, licitum esse docet,

*Centmeier. in patroc. liberor. ex prior. matrim. assert. 13. lit. d. & e.*

Filiis primi matrimonii competit actio in rem scripta revocatoria,

*Arismin. Tepat. decis. tit. 430. cap. 4. p. 209.*

Contra parentem quoq; liberis emancipatis judicio experiri licet, quod aliàs, si sub ejus potestate essent, facere non possent,

*l. lis nulla. 4. ff. de judic. ubi Bart. Carpzov. Jurispr. for. part. 2. const. 10. defin. 5. n. 4.*

Liberis prioris matrimonii, porrò, non solum vindicatione rei contra patrem uti

*Centmeier. in patroc. liberor. prior. matrim. assert. 38. Nepolit. dig. nov. tom. 3. tit. dos. c. 123.*

sed & hypothecariâ quoq; agere, concessum est;

*Centmeier. ibid. assert. 39. Afflict. decis. 226. & dec. 311. Carpzov. decis. 57. Merlin. decis. 49. & supra quæst. 2. & 6. & infra quæst. 8.*

Derwegen dann ein Vater seiner verheyrathen Tochter derentwegen im geringsten nichts verargen kan / wann sie etwan die zum Proceß notwendige Gewalt /



Gewält / und andere Schrifften neben ihrem Mann mit unterschreiben.  
Dann ob schon ihr Ehemann seinen Schwehr / auffer oder ohne ihrem spe-  
cial Gewalt / hätte conveniren und actioniren können /

*Ant. Fab. in Cod. lib. 5. tit. 7. de fin. 31. n. 5.*

nam, vel ipsa dotis appellatio facit, ut ejus exigendæ actio constante ma-  
trimonio soli marito competere debeat,

*l. doce 9. C. de rei vindic.*

nempe, quia maritus onera fert matrimonii, ad quorum revelationem  
dos constituitur,

*l. si lis qui 56. §. ibi dos. ff. de jur. dot. l. pro oneribus. 20. C. eod. t. Ant. Fab.  
d. l. n. 3.*

so kan er doch auß absonderlicher Vorsichtigkeit die Gewalt / gehörige docu-  
menta und Schrifften / von seiner Frauen mit unterschreiben lassen / in guter  
und sorgfältiger Erinnerung: quod abundans cautela non noceat,

*l. 17. C. de testam.*

Der minori propositioni kan noch besser begegnet werden / dieweilen unter  
und zwischen einem Tochtermann und Schwehr kein so grosser Respect,  
als zwischen einem leiblichen Vater und Sohn; Socerum enim parentis  
nomine venire, per similitudinem tantum, & certis receptisq; casibus ve-  
rum est: cum non per omnia iste & simpliciter parentis locum ratio-  
nemq; obtineat, ut satis docet

*glossa in d. l. quia parentis. 16. ff. soluto matrimo.*

sic socer tenetur quidem alere, docente Eneckelio

*d. tractat. privil. 7. c. 3. n. 7. & 21.*

non tamen vicissim alendus.

*Eneckel. d. tractat. & privil. cap. 6. n. 16.*

Woraus dann vielmehr eine contrari consequenz entspringet / daß nemlich  
ein Tochtermann seinen Schwehr gerichtlich zubeklagen / zu actioniren und  
zu conveniren gar wol befugt und berechtiget sene / quippe cui ratione dotis  
promissæ, in bona soceri, & contra eum, alterum vè promissorem, actio  
competit hypothecaria

*Carpzov. decis. 57. à n. 10. usq; ad fin. Afflict. decis. 311. Carpz. de fin. for.  
part. 2. const. 42. definit. 18.*

Jure suo qui utitur, nemini facit injuriam,

*l. injuriarum. 13. §. 1. & l. quod Reip. 33. ff. de injur. l. 3. §. Is tamen. ff. de  
lib. hom. exhib. l. flumin. §. f. ff. de damn. infect. l. Proculus. 26. ff. eod. l. si  
donaturus. 9. §. si quis indebitam. ff. de condict. caus. l. si in meo. 21. ff. de  
aq. pluv. arc. c. cum Eccles. 21. ver. quia Elect. Mund. de muner. c. 7. n. 67.*

E

&

Et vol. 1. conf. 3. n. 89. c. II. n. 38. Knipschild. de fideic. fam. nob. c. 16. n. 368.

Imò bonus est, qui prodest, quibus potest, & nocet nemini nisi laceffitus injuriâ.

Cicer. 3. offic.

Bonus enim nocere non cupit,

c. sapiens. 14. caus. 6. q. 1.

worbey so dann drey Notabilia zur fernern inspection dieser Frage an Hand kommen.

(1.) Daß ein Ehemann als seiner Frauen Legitimus Curator (wie oben in der andern Frage ex jure erweislich gemacht worden) verbunden / ihr Mütterliches / nach bestem Verstand und Vermögen / nicht allein zu conserviren / sondern auch zu verbessern / gar nicht aber durch ihre Stieff. Mutter dilapidiren zulassen / damit er heut oder morgen einer negligenz oder ignoranz inculpirt und bezüchtiget werde. Gestalt dann jeder Vormund / Vogt und Ehevoagt / culpam levem zu praestiren und zu leisten schuldig / per

l. 1. ff. de obl. & act. l. 23. ff. de R. I. l. 1. pr. l. 18. ff. de tut. & rat. distrah. l. 4. & 7. C. arbitr. tut. l. 10. & 21. C. de administr. tut. l. 3. & 5. C. de peric. tut. vel Curat. l. 5. C. de suspect. tut. Alchul. in Dicaolog. lib. 1. cap. 29. n. 8.

(2.) Das andere notabile ist Electio, oder die Wahl / welche (wie oben in der andern Frage auch Anregung geschehen) bey eines Ehemans willkühr stehet / ob er nemlich seiner Frauen Heyrath. und Mütterliches Guth seinem Schwehr / so gestalten Sachen nach / obliegendem Ehevoagtllichem Amte wegen / länger in handen lassen / und allein mit 5. pro cento jährlichen Zins content seyn könne / oder ob er mit Zug seinen Schwehr zu Auslieferung des Heyrath. und Mütterlichen Guths / und gebührenden Mobilien / treiben und adstringiren solle? der Schluß ist superioribus rationibus gar leicht affirmativè zumachen / tam propter dictam dilapidationis suspicionem, quàm propter morositatem in solutione promissâ, inmassen auß der Experiens kundig / daß je bisweilen die Schwehr. Väter nicht mit liebe und gutem willen / sondern mit Zwang zuzahlen pflegen: Bey welchem nun dergleichen difficultas und morositas solvendi befindlich / wider solchen debitorem hat ein jeder Creditor Ursach genug / die Augen wol auffzuthun und vigilant zu seyn: ex morâ enim delictum æstimatur:

l. si plures tutelam. 38. & ibi. gloss. ff. de administr. tut. Barbol. lib. II. cap. 48. axiom. 7.

(3.) Das dritte Notabile ist / Privilegium, primæ instantiæ: daß nemli-

chem

then ein Schwehr Vater von seinem Tochtermann an keinem andern Ort/ als unter welcher Obrigkeit er sesshaft/ und also vor seiner ordentlichen Obrigkeit / ob dictum privilegium, beflaget und actionires werden könne/ per ea, quæ à

Carpzov. in L. Reg. Germ. cap. 9. sect. 2. n. 2. & 11. & in Jurispr. for. part. 1. Const. 27. def. 11. & lib. 2. tit. 2. resp. 11. & aliquot. seqq. Limn. de jur. publ. lib. 9. cap. 2. n. 112. ad Capitul. Caroli V. art. 12. & 15. Math. art. 16. p. 562. Ferdin. III. art. 13. & 17.

traduntur. Dessen aber ungeachtet/ so kan zwar ein Tochtermann / (wann er vorhero gegen seinem Schwehr allerley güttliche Mittel / als / unterschiedliche sehr bewegliche abmahnungs Schreiben / Warnungen durch geist- und weltliche Befreundte / vorgeschlagenes Compromissum, und ein / von einem / zweyen / oder mehr Juristischen Collegiis Rechtliches Consilium einholet / und seinem Schwehr zuvor zuschickt / und so fern alles vergeblich / auch auß vielfältiger Experiens offenbahr / daß coram ordinario loci Judice administratio Justitiæ nicht leicht zuhoffen / auch / wann schon ein favorable Urtheil erfolgen solte / an parition und execution sehr zu zweiffeln) solch privilegium primæ instantiæ negligiren und præteriren / und rectà das höchste Haupt oder den höchsten Richter im Reich imploriren: etsi enim ordinaria Magistratûs inferioris jurisdictio, citra appellationem, regulariter turbanda haud sit,

Felin. c. ut nostrum. extr. de appell. Gail. lib. 1. obs. 41. n. 5.

atque ad superiorem judicem, in præjudicium inferioris, & etiam partis, absq; appellatione, querela deferri nequeat,

Nicol. Reusn. lib. 2. decis. 21. n. 34. Zanger. de except. part. 2. cap. 1. num. 419.

quòd si tamen causam receptionis aut avocationis rationabilem Magistratus superior animadvertat, puta, judicis suspecti, litis protractæ, &c. tantùm abest, tùm præter ordinem & regulam, receptioni vel avocationi locum fore denegandum, etiamsi judex inferior ordinariam habeat jurisdictionem, ut è re pariter ipsorum litigantium, ac Reipublicæ sit, causas recipi aut avocari, quòd justitia purè administratur, litesque finiantur & abbrevientur,

Limn. de jur. publ. d. lib. 9. cap. 2. n. 114. ibiq; alleg. Ordin. Camér. Gail. libr. 1. obs. 1. n. 21. & Carpzov. d. lib. 2. tit. 2. resp. 20. n. 9. 10. 11. & 12.

Es ist aber jedoch in alle Wege viel sicherer / wann ein Tochtermann seinen Schwehr coram ordinario & competente foro, proprio & uxorio nomine beflaget / und wider denselbigen actionem rei persecutoriam, ex stipula-

latu de dote, hereditatis petitionem, & cœtera juris remedia, an-  
steller.

## QVÆSTIO OCTAVA.

Wie und welcher Gestalt ein Tochtermann / wann  
sein Schwehr denen Brtheln nicht pariren wolte/  
zur Execution schreiten könne oder solle?

### Resolutio.

Hic Rhodus hic saltus. Eine jede Brthell / wo solche der execution  
nicht anbefohlen wird / ist vergeblich und umbsonst.

Gail. lib. 1. obs. 113. pr. Coler. de process. execut. in p̄fat. n. 4.

und wird dem Magistrat ihre Authorität nicht wenig dardurch entzogen  
und geschmählert /

Jac. Thoming. vol. 1. cons. 27. n. 6.

res igitur judicata effectu carere non debet,

text. in c. cum in aliquibus. extr. de re judic. Ordinat. Cam. part. 3.  
tit. 48. §. 1.

justum equidem est, ut in eum jura insurgant, qui jus, judicem, & partes  
eludit,

text. in c. cordi. §. f. in fin. de appell.

ist derowegen ein jeder Richter seine gegebene Brthell zu vollziehen höchst ob-  
ligirt und verbunden / sive per se, & spontè, sive per executoriales à supe-  
riore, sive per literas mutui compassus à pare & æquali,

Gail. dict. observ. 113. num. 16. Coler. de process. executiv. part. 3. cap. 7.  
num. 31.

inmassen dann ein Richter / da er umb die Execution inquiret wird / solche  
aber nicht ergehen lassen wil / zu besorgen hat / damit / wann dem schadenlei-  
denden Theil / ein grosses interesse darbey entgehet / er nicht actione in fa-  
ctum ad interesse illud besprochen und beklaget werden möchte /

Bartol. in l. A. Divo Pio. §. sententiam. 1. ff. de re jud. n. 5. vers. tenebitur  
etiam parti. & ibid. Jason. n. 19.

cum regulariter judex de negligentia (ne dicam de culpâ) quæ absorbet  
jus partis, ad totum interesse teneatur,

l. si quando 19. sub. fin. C. de test. Paris & Puteo, in tract. Syndic. verb.  
negligentia. vers. contra magistratum n. 5. Gail. lib. 1. obs. 28. n. 7. & 8.  
& Blum. in process. Camer. tit. 37. n. 32.

indem nun ein ex actione reali condemnirter Schwehr Vater in suo domicilio schwehrlich executiret werden kan / wann er ewan in einem nicht festem Ortb in seiner Wohnbehauſung / nur diejenige fahrende Güther hat / deren er ad quotidianum usum bedürffrig / in einer festen Stadt aber mit mobilien und immobilien weit besser begüthert ist / und daselbsten die Executio viel bequemblicher geschehen kan ; So mag ein Tochtermann Judicem ordinariam, in eum eventum, wann eo in loco, wo der Proceß ventiliret worden / die nothwendige Executio nicht füglich zu Werck gerichtet werden könte / gebührent implornen und anrufen / ihnen an ermeldte Stadt pro faciendâ executione gnädige subsidiales, oder Compaß- und Hülfssbrieff zuertheilen / ejusmodi enim literis ( quæ & remissoriales, requisitoriales & imploratoriae vocantur ) Judex de causa cognoscens, ad alium & alterius territorii Judicem scribere solet, ut propter scribendis deficientem jurisdictionem iste alius Judex subsidium in administrandâ justitiâ, quoad illam causam, ferre velit,

Jac. Blum. in process. Cam. tit. 73. n. 18. & seq. Rhoding. Land. Cam. lib. 3. tit. 16.

cum una jurisdictio per aliam adjuvari debeat,

Gail. lib. 1. d. obs. 113. n. 16. & obs. 11. n. 2. Mynsing. cent. 3. obs. 68.

neque alius Judex sine requisitione illius, qui sententiam tulit, executionem facere possit, per authoritates & rationes, quas Mynsing.

d. cent. 3. obs. 68.

adfert. Quod si autem is Judex, in cujus territorio bona condemnati sita sunt, legitimè à Judice latæ sententiæ requiratur, tunc executio ( quæ per Judicem sententiæ fieri non potest ) à Judice territorii facienda est,

l. 1. ff. de bon. auct. jud. possid. l. cum unus. §. 15. qui possidere. ff. eod. tit. ibiq; Dd. & Gail. lib. 2. observ. 130. n. 14.

solte nun Judex Ordinarius den Schwehr / ex singulari favore, wie je bißweilen zugeschehen pflaget / mit der execution nicht gern anfechten / sondern die subsidiales zuertheilen difficultiren / so könte doch nicht schaden / wann der Tochtermann noch ein oder das andermal umb gnädige Ertheilung der subsidialien unterthänig anhielte / ( trina enim imploratio pro executione & subsidialibus, pro superflua & abundantia habetur,

Gail. lib. 1. obs. 28. n. 5. & seq. Mynsing. cent. 2. obs. 24.)

dieweila alsdann erst im abschläglichen letzten Fall das Hochlöbl. Kayserl. Cammergericht zu Hülf zu nehmen wäre / idque ex causa denegatæ vel protractæ justitiæ; constitutum enim est in Imperio, ut propter noto-

riam denegationem aut calumniosam protractionem justitiæ, forum Camerale demùm effct fundatum,

Jac. Blum. *in process. Cameral. tit. 37. n. 1.*

quando scilicet Judex ordinarius se negligentem in cognoscendo vel exequendo præbeat,

Blum. *d. tit. 37. n. 2. & 4.*

requiritur autem vel maximè, ut de hac denegatione vel protractione notoriè constet

Blum. *dict. tit. 37. n. 5. & 16.*

Judex enim tum demum dicitur negligens, quando à parte semel iterumque requisitus non administrat justitiam,

Gail. *lib. 1. obs. 28. n. 3. & 4. Mynsing. cent. 2. obs. 24. & 74. & cent. 3. obs. 57. & cent. 5. obs. 82.*

solte aber Judex ordinarius wider alles verhoffen/der so vielmal unferthänig widerholten imploration-Schriefft/dermal eines gnädig deferiren/statt geben/und die subsidiales an die Stadt endlich ertheilen; So wäre deroselben löblicher Magistrat (cui executio ista in subsidium jurisdictionis mandanda) simpliciter und ohne weitere Anhörung einiger exception, oder dero discussion, zu exequiren genugsam befugt/ratio, quia nudus executor nullam habet jurisdictionem, & idèd super exceptionibus propositis cognoscere non potest, per textum notabilem in

*l. 51. ut proponis. l. executorem. C. de executione rei. jud.*

dic breviter, quod executor super exceptionibus merita causæ concurrentibus, non possit cognoscere,

Mynsinger. *d. centur. 3. observ. 69. & Gail. d. lib. 1. obs. 113. n. 8.*

und zwar realiter, durch den Herrn Stadtrichter daselbst / in dem sonst in grossen Städten gemeiniglich styli und herkommens ist/ daß die execution, annotation, immission und expulsion, durch den Stadtrichter vollstreckt werde: Dann blosser immissori Bescheid/ comminationes, oder Richterliche Erkennüssen / daß man exequiren solle / mögen solches nicht erheben. Nun ist aber in der sechsten Frage oben deduciret worden / daß wann ein Tochtermann rem judicatam, und pignus judiciale, & prætorium, erhalten und vor sich habe / die würckliche expulsion und Vollstreckung nothwendig darauff folgen müsse: wie in der löblichen Stadt Straßburg den 5. Januarii 1618. auffgerichteten Gantordnung: und den 7. Junii 1620. hernach reformirten Rathordnung / rubric ult. ibi, gemeine Executions-Ordnung / wie und welcher gestalt, auff und in execution ergangener Endurtheil zuverfahren /

pag. 59. b. & seqq. usq; ad fin. zu sehen. adde Carpzov. lib. 4. tit. 1. respons. 2. & 3. & seqq. & Process. jur. tit. 25.

sonderlich aber ist dieses Falls verboten zu appliciren / was  
in dict. constitut. de concurs. credit. dict. class. 3. tit. von stillschweigenden  
Unterpfinden. §. 6. pag. 44.

von Kindern erster Ehe Mütterlichen pleno jure acquirten Gütern / die der  
Vater nicht zugeniessen / dennoch aber sich deren administration, so ihme  
nicht gebühret / selbst als ob er dessen Macht hätte / unterzogen / klar und  
deutlich tractirt und gehandelt wird. Und was noch mehr ist / so sol und  
muß die Execution in pleno gradu, vollkommenlich und auff die ganze  
Forderung geschehen / constitutum enim est,

teste Centmeiero in sapius laudato patroc. liberorum ex prior. ma-  
rim. assert. 36.

item in offit wolermeldter Stadt Straßburg reformirter Rechtsordnung/  
sub rubric. gemeine Executions-Ordnung pag. 63. §. 34. ibi, biß zu völ-  
liger Bezahlung mit der Execution verholffen werden: Ut bona  
talium liberorum integra, illibata, & incorrupta ad eos, tanquam pro-  
prietarios deveniant, eorumque usus fructus cum proprietate consoli-  
detur: cui bono, præter concessam rei vindicationem (sive heredes pa-  
rentis, sive non) & hypothecariâ quoq; agunt,

Centmeier. in dict. patroc. assert. 38. & 39. & supra quest. 2. 6. & 7.

welcher des Centmeirs sechs und dreißigster assertion dann gar nicht  
zuwider und entgegen lauffet / was oben in der andern Frage (daß ein  
Zochtermann seinem Schwehr nicht weiter / als der Schwehr thun kan/  
actioniren und exequiren könne) berühret worden: Dann diese Regula:  
Quod socer non teneatur, nisi in quantum commodè facere possit: sehr  
viel exceptiones, und Abfäll / leidet / und unter andern auch diese / quod So-  
cer super dotis solutione conventus, propter dolum amittat hoc benefi-  
cium, dosq; hoc casu in solidum, ac ultra id quod facere possit, exigi de-  
beat,

Mart. Neapolit. in digest. noviss. tom. 3. tit. Dos. c. 149. & Mich. Nizol.  
allegat. 4. §. 12.

verba autem, nisi in quantum facere possit, Molina

tractat. 2. de justit. & jur. disp. 413. n. 3.

itâ explanat: nisi ad itâ tribuendum ac solvendum, ut ipse non egeat, sed  
maneant ei unde sustentari possit, attentâ qualitate suæ personæ: &

l. pen. ff. de jur. dot.

itâ intelligenda est, quod Socer, si dolosè genero promisit dotem, quam  
vide-

videbat se non posse commodè solvere, teneatur ad solutionem dotis genero in solidum, etiam ultra id, quod in sensu explicato facere potest, sicut regulariter tenetur in aliis debitis,

*l. sicut. & l. sed & hoc ff. de re judic. Molin. d. tract. 2. de iustit. & iur. disp. 425. num. 5. Gail. lib. 2. obs. 87. n. 6.*

wann aber auch in casu einer protraction der lieben Justizi, von einem Magistrat: welcher à Judice latae sententiæ umb die Execution gebührent requiriret worden / ein Tochtermann seine Zustucht zu dem Kayserl. Cammergericht zu Speyer / die oben erwehnet / zunehmen und zusuchen / genöthiget und betrenget werden solte: So geben die Rechten zweyerley Mittel an die Hand (1.) daß das hochermeldte löbliche Kayserliche Cammergericht / denen nothleiden Promotoriales zuertheilen pflege / quæ promotoriales ad nuda solummodò narrata decerni debent,

*Visit. 1550. §. antepen. Recess. Imper. 1566. §. nach dem denen. 108. adjecto vers. Da aber solche /*

ob protractam justitiam, (quando scilicet sententia judicis inferioris transivit in rem judicatam, & mora committitur in exequendo) promotoriales pro administrandâ eâ & facienda executione sententiæ intra certum tempus decernuntur,

*Gail. d. lib. 1. observ. 28. Mynsing. dict. cent. 2. obs. 24. & 74. & d. cent. 3. obs. 57. & cent. 5. obs. 82. Blum. dict. process. Cam. tit. 37. n. 9. & seqq. n. 21. & 22. Rhoding. Pand. Cam. lib. 3. tit. 12.*

(2.) daß auch höchstberühretes Tribunal zu Speyer / in dergleichen Fällen / Mandata executorialia cum vel sine clausula, ertheile / und eine gewisse Zeit / sambt einverleibter Geldstraffe / zur Execution benenne / nach welcher Zeit verfließung auff solche Straffe procediret wird /

*Gail. d. lib. 1. obs. 28. n. 3. & obs. 113. per tot Mynsing. d. cent. 5. obs. 82. n. 6.*  
actor potest etiam impetrare Mandata de administranda justitia adversus judicem in illius administratione negligentem: quæ Mandata quoque, modò supplicans de protracta seu denegata probabiliter docere queat, non præmissis promotorialibus obtineri possunt, quæ via est compendiosior & commodior, & hodiè ut plurimum observatur, ne in infinitum causæ ad Cameram deferantur, & per hoc medium judices inferiores se causis exonerent: potest enim judex superior hoc casu à præcepto incipere, quia nolle justitiam administrare est res scandalosi exempli, & factum de omni jure prohibitum,

*Blum. process. Cam. tit. 34. n. 40. & tit. 37. n. 34. & 35. Petr. Frider. Mindan. de process. mandat. & monit. extrah. lib. 2. cap. 65. Rhoding. Pand.*



*Pand. Cameral. lib. 1. tit. 12. lib. 3. tit. 5. & 6. & tit. 63. Carpzov. lib. 2. tit. 2. respons. 20. n. 12. & in process. iur. tit. 22.*

his mandatis si iudex intra præfixum tempus non obtemperat, in pœnam Mandati insertam declaratur, & arctius Mandatum sub pœna Banni dècernitur, victusque si porrò obstinatè sit contumax, ob contumaciam in Bannum declaratur,

*Gail. lib. 1. dict. obs. 113. n. 15.*

sententia enim, quæ in rem judicatam transivit, legitimè exequenda est, ne res judicata effectu careat,

*c. cum in aliquibus X. de re judic. ordin. Cam. part. 3. tit. 48. §. 1.*

res judicata omni merito paratam executionem habeat, ne judicia reddantur elusaria, & sententia sit inanis & frustratoria,

*l. minor 25. annis. ff. de minor. l. 2. & tot. tit. C. de execut. rei judic.*

wie gleich zu Anfang dieser achten Frage gesagt worden / und allhier am Ende billig wiederhohlet wird.

## QVÆSTIO NONA.

Ob ein Vater auß persuasion und schmeichlender Beredung seines andern Eheweibs / durch ein Testament seinen Kindern anderer Ehe Nutz und Vorthail vermachen / den Kindern erster Ehe aber ihr Recht dadurch deterioriren und verringern könne?

### Resolutio.

Ob zwar in den Rechten etlicher massen zugelassen / daß man einen mit guten Worten zu einem Testament und Vermächtnis invitiren und bereden möge: blando siquidem sermone omninò licet invitare testatorem, ut aliquem heredem instituat, neque ex eo institutio vitiosa redditur, ut probatur in

*l. fin. C. si quis aliquem testar. prohib. & in l. ult. ff. eod. tit. Hartm.*

*Pistor. part. 1. quest. 29. n. 1. & 2.*

so seyn doch alle falsche / schmeichlende und betriegliche persuasiones zu machung oder anstellung eines Testaments / in rechten Verboten / und kan der gleichen Testament oder letzte Will nicht bestehen / non enim subsistit testa-

F

men-

mentum, quod testator dolosis ac falsis persuasionibus inductus fecerit, ut probatur ex

*d. l. ult. ibi, qui non per vim & dolum. ff. d. r. l. 70. de hered. instit. Jason & Dd. in d. l. fin. C. d. r. si quis aliq. test. prob. Hartm. Pistor. part. 1. d. quæst. 29. n. 3. Petr. Peck. lib. 4. de testam. conjug. c. 3. n. 1. & seqq. Pantschm. lib. 2. quæst. 21. n. 115. 116. & 188. Burch. Berlich. tract. de jur. noverc. part. 2. art. 2. sect. 10. num. 776. Petr. Peck. de testam. conjug. lib. 1. cap. 8. n. 8. & seq.*

Dahero dann ein grosser Unterscheid unter betrüglichen und unter gutern Worten ist/

*Carpzov. Jurispr. for. part. 3. const. 5. defin. 7. n. 3. & defin. 8. n. 2.*

worauf gar leicht zuschliessen / daß ein Vater auß falscher persuasion und Betrügigkeit seines andern Eheweibs / zu ihrer Kinder Nutz und Vortheil / in der in erster Ehe vorhandenen Kinder aber Schaden / Nachtheil und Verlust / kein Testament mit Bestand machen könne. Worauf aber falsche / schmeichlende und betriegliche persuasiones erstlich in genere præsumiret / und abgenommen werden können / zeigen

*Jacob. Menoch. lib. 4. præsumpt. 12. und Matth. Berlich. part. 3. concl. 7. n. 4. & c.*

und andere mehr an. Meinem einfältigem Judicio nach / kan (fürs andere ad speciem zukommen) einer Stieffmutter Betrügigkeit viel eher und leichter als anderer Leute / und zwar nicht besser / als auß ihrem lügenhafften Geschwäze ( als wann sie vorgeben / wie es dann gemeiniglich geschicht / daß die Kinder erster Ehe ihren Vater / auff diese oder jene weise injuriret / und sich dadurch ihrer Succession und Erbsgerechtigkeit verlustiget gemacht hätten ) præsumiret und glaubhafft gemacht werden.

*Pantschm. libr. 2. quæst. 21. n. 103. 105. 109. 110. 120. 124. 133. 140. & c. Hartm. Pistor. dict. quæst. 29. n. 4. Burch. Berlich. dict. tract. d. part. 2. art. 2. sect. 10. n. 778. & seqq. & n. 789. cum seqq.*

(ubi aliquot casus enumerantur, quibus testatorem non spontè, quietè, sedatè, sed dolo vel instigationibus novercæ corruptum, testatum esse, præsumitur) siquidem falsa persuasio præsumitur ab eo processisse, qui cum alterius jacturâ lucrum capit

*Carpzov. d. part. 3. const. 5. defin. 8. n. 5. & Pantschm. d. lib. 2. quæst. 21. d. n. 109. & 124.*

ratio est in proclivi, scilicet, quod mulierum, & multò magis novercarum, genus avarissimum sit

*Pantschm. d. lib. 2. quæst. 5. n. 25. & 81.*

non est igitur

inquit Gajus in l. 4. ff. de inoffic. testam.

consentiendum parentibus, qui injuriam adversus liberos suos testamento inducunt: quod plerumque faciunt malignè circa sanguinem suum inferentes judicium, novercalibus delinimentis instigationibusvè corrupti.

Si extat noverca

(testantibus, Jacob. Menoch. de præsumpt. lib. 4. dict. præs. 12. n. 10. vers. sexta est conjectura. Stephan. Bertrand. consil. 336. n. 15. vol. 7. p. 1. Matth. Berlich. part. 3. dict. concl. 7. n. 30. Petr. Gregor. Tholos. Syntagm. lib. 9. c. 26. n. 33.)

tunc pater testator suasionibus & delinimentis novercæ testamentum fecisse, in eoq; novercam & ejus liberos instituisse, liberos verò prioris matrimonii exheredasse, vel eis minus reliquisse præsumitur: quòd semper præsumptio sit contra novercas,

Bald. ad d. l. 4. ff. de inoff. testam.

novercas enim in privignos crudeles, diras, immanes, sævas, immites, truces, funestas, terribiles, infestas, dolosas, inconstantes, callidas, rixosas, iracundas, invisas (& quæ plura sunt hujusmodi epitheta illis peculiariter attributa) esse testantur porrò pluribus,

Tiraquell. de LL. connub. gloss. 1. p. 9. n. 51. 6. & passim. aliique apud Burch. Berlich. in tractat. de noverc. jur. part. 1. art. 5. sect. 3. & sect. 5. ac ferè per tot. Mund. consil. 3. volum. 1. n. 64. & seqq. & n. 84. & c.

hinc parentibus non licitum est, novercæ plus dare aut relinquere, quàm uni ex liberis, cui minimum tribuerint, dederant,

l. hac edictali. 6. vers. quod si plures. C. de sec. nupt. Nov. 22. c. 27. & c. 48. Joh. à Garronib. de pæn. secundò nubent. pæn. 62. Burch. Berlich. d. tract. part. 2. artic. sect. 8. n. 736. & seqq. ubi. d. l. 6. C. de sec. nupt. resolvitur. Arism. Tapat. decis. tit. 430. c. 8. Mart. Neapolit. tom. 5. Dig. tit. Relictum. cap. 3. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 15. 16. & 18.

ratio est, præsumptio mala, quòd noverca patris odium in liberos concitet,

Joh. à Garronib. d. tractat. pæn. 64.

nec non apud patrem præsumptio immoderati affectus in novercam,

l. lex qua. 22. §. servi etiam. C. de administr. tut. Scip. Gentil. de secund. nupt. c. 16.

hinc etiam filia prioris matrimonii dotata, & statuto à patris successione exclusa, odio secundarum nuptiarum non obstante statuto, ad successionem patris admittitur,

Petr. Gregor. Tholos. in Syntagm. dict. libr. 9. dict. cap. 26. n. 14. & 15.  
ratio datur in

*l. generaliter. §. in his. 1. & in auth. hæ res. C. de sec. nupt.*

adeò quidem admittitur, ut ne jurata filia renuntiatio eandem excludat,  
prout statuit,

Gail. lib. 2. obs. 98. n. 9. Burch. Berlich. d. tract. d. part. 2. art. 2. sect. 8.  
n. 775. & seqq.

auß welchen allen / ohne fernere Weislaufftigkeit / zuschliessen / daß ein derz  
gleichen Testament / so von einer Stieffmutter zu der Kinder erster Ehe so wol  
Mütterlichen Erbs / als Väterlicher Legitimæ, höchstem Nachtheil / Schmä  
lerung und Abbruch / zu ihrem und ihrer eigenen Kinder aber Favor, Nutzen /  
und Vortheil / listiglich erpracticiret worden / umbzustossen und allerdings  
zuverwerffen sene / cum in legitimâ plus faveatur liberis, quàm Ecclesiæ

Simon. Pistor. consil. 6. quæst. 2. n. 25. 26. 27. & 28. vol. 2. p. 638.

& nihil magis veræ repugnet testamenti factioni, quàm assidua, dura, &  
immoderata eflagitatio; Ein Testament soll auß eigenen Kräfften beste  
hen / und nicht von eines andern willen dependiren /

*l. illa institutio. 32. ff. de hered. instituend.*

viel weniger nach des Erben willen reguliret / gemacht oder angestellet werde.

*l. Senat. 43. §. penult. ff. de legat. 1. l. fideicommissa. 11. §. quanquam. ff. de  
legat. 3. Ant. Fab. in Cod. lib. 6. tit. 5. def. 6. n. 6.*

Gleichergestalt kan und mag auch von den jenigen Schenckungen / welche  
von einer Stieffmutter ungestümer weiß gleichsam herauß gezwungen und  
erbetelt worden / gesagt werden / daß solche unauktig seyn / dieweilen auch sel  
bige ebenmässig an freywilliger liberalität dependiren und haften /

*§. 1. Inst. de donat. Carpzov. d. part. 3. const. 5. def. 9. n. 6.*

sonderlich wann solche zu præjudiz und Verringerung der Kinder erster Ehe  
Mütterlichen Erbschaft gereichen. Dann / gleich wie die Geschenck unter  
Eheleuten / so wol nach den Päpstlichen als Kaiserlichen Rechten / regulari  
ter verboten seyn

*§. f. extr. de donat. inter vir. & uxor. l. 1. 2. 3. & passim. ff. & C. de don. inter  
vir. & uxor. Matth. Berlich. part. 2. concl. 15. D. Ludvvell. disp. ad Inst.  
6. th. 10. lit. a.*

also seynd vornemlich / und vielmehr / die jenige contractus (welche donandi  
causâ, sive in totum sive pro parte, zwischen einem Ehemann und seiner an  
dern Frauen / die ratione der Kinder erster Ehe eine Stieffmutter ist, gesche  
hen) zuvernichten / zuverwerffen / und zu revociren /

*l. 3. §. sciendum 10. in fin. l. si sponsus. §. circa. §. l. cum hic status. 32. §. si  
ma*

*militar. & r. r. ff. & C. de don. inter vir. & ux. l. societates. §. §. fin. ff. pro socio. l. Senatus. 35. §. si quis societatem. §. ff. de mort. caus. donat. l. vir. 17. in princ. ff. ad sc. Velleian. Burch. Berlich. d. tr. de jur. noverc. d. part. 2. artic. 2. sect. 14. n. 835. & seqq. pag. 244.*

gestalt dann / wie auß vorigen genug erhellet / eine Stieffmutter an listig- und verführischen Worten / wodurch sie ihren Mann zu einer überflüssigen Verschwendigkeit leichtlich provociren kan / nichts ermangeln läßt /

*d. l. fin. ff. & C. si quis aliq. test. prohib.*

derowegen dann auch in vielen Orten Deutschlands / insonderheit im Sachsenlande / die Schenkungen / unter einem Ehemann und Stieffmutter / verboten.

*B. Berlich. d. part. 2. art. 2. sect. 14. n. 837. ibiq; alleg.*

Es sind aber dieser Regul unterschiedliche exceptiones anhängig / welche / weilen sie bey

*B. Berlich. d. part. art. & sect. à n. 839. cum seqq.*

stehen / diß Orts wol außgelassen werden können. Es wil zwar (wie auch in der 6. Frage berührt worden)

*Berlich. dict. sect. 14. n. 842.*

statuiren / daß / wann die Stieffmutter denen Stieffkindern etwas zu schaden entwender / sie sich darumb nicht verlustig mache dessen / so sie von ihrem Mann recht und redlich durch eine offene donation bekommen: und ob er auch ferner

*dict. sect. 14. n. 846.*

darfür hält / daß eine Stieffmutter / wegen vielfältig von ihrem Mann empfangenen donationen / von den Stieffkindern / zu Abtragung der Schulden nicht angehalten werden möge: So ist doch in concursu creditorum (wann die Stieffkinder mit ihrer Stieffmutter concurriren / und die Kinder / ob sterilem massam hereditariam, ihres Mütterlichen Erbs wegen / nicht völlig mehr befriedigt werden können) ein anders / es haben / *ex supra in dict. qu. 6. membr. i. traditis*, die Kinder erster Ehe die Prælation, und müssen die donationes von rechts wegen revocirt werden / *Creditoribus enim (maximè in tantum privilegiatis) prospectum est, ut revocentur, quæ in eorum fraudem gesta sunt.*

*l. i. pr. ff. quæ in fraud. creditor. §. Item si quis in fraudem. credit. 6. Inst. de action. Mantic. de tacit. & ambig. convent. lib. 13. tit. 38. n. 1.*

& donatarius eatenus tenetur, quatenus locupletior factus est;

*Mantic. in dict. lucubrationib. de tac. & ambig. conv. d. lib. 13. t. 38. n. 10.*

fraus enim pro damno accipitur,

*dict. libr. 13. t. 38. n. 12. & 13.*

nemo autem cum alterius damno locupletari debet,

*l. nam hoc natura. 14. ff. de cond. indeb. l. naturaliter 15. §. f. l. hæc con-  
dictio 66. ff. eod. l. bona fides 50. ff. de act. empr. l. jure natura. 206. ff. de  
Reg. Jur. l. ult. C. de usuc. pro empr. l. fin. §. in computatione. C. de jur.  
delib. c. suam. 9. de pœn. c. locupletari. 47. de R. I. in 6.*

& qui lucrum quærit ex damno alterius, in dolo esse videtur,  
*l. 17. §. 4. ff. de instir.*

## QVÆSTIO DECIMA Et ultima.

Welcher Gestalt und auß was Ursachen eine Stief-  
Mutter / ihrer in den Ehe Pacten constituirte  
verordnet, und erlangten Beneficien sich wider-  
rumb verlustiget machen könne?

### Resolutio.

Es ist am Ende der vorhergehenden neunten Fraage/in Rechten auß-  
fündig gemacht worden/quod creditoribus prospectum sit, ut revocentur,  
quæ in eorum fraudem facta sunt,

*per jura ibi allegata.*

weilen nun der Stieffmütter (welchen / wie auch auß voriger neunten  
Frage zuvernemen / ob varias fraudes & machinas so viel schlechte epithe-  
ta und prædicata zugeeignet werden) Gemüther gegen ihrer Männer Blau-  
biger / sonderlich gegen Kinder erster Ehe / nicht just seyn / so pflegt auch ihr  
jus novercale öftters sehr schlüpfferig / und in viele weiß und wege disputir-  
lich gemacht zu werden / welches unter andern auß der grossen Uneinigheit /  
zwischen einer Stieffmutter und Stieffkindern / herrühret / *liberi agrè fe-  
runt, patris amorem à se in novercam traduci, noverca non patitur alios  
amari à viro præter se: hinc similtates, & odia, & rixæ, ut inter duos ca-  
nes, si quis altero spectante alterum demulceat,*

*Burch. Berlich. d. tr. part. 2. art. 3. sect. 15. n. 1071.*

dantur & aliæ plures hujus discordiæ causæ, ut à reprehensione, si nover-  
cæ censoriæ quædam & morum erga privignos magistræ esse volunt: à lau-  
de, si privigni matrem naturalem frequentius commemorant: ab amoris  
alie-

alienatione, à bonorum paternorum communione, quæ inter ipsos est; quæque discordiam parit,

*l. cum pater. 77. §. dulcissimis. 20. ff. de legat. 2. l. in re communi. 26. ff. de servitut. urb. prad.*

à bonorum divisione, ab affinitatis occasione, à neglectà educatione, à novercæ avaritia, ab alterutrius superbiâ; si meum & tuum dicunt; si privigni sua reposcunt; si pater novercæ pedissequas nutrit; si eam splendide vestit; si delicatè agit; si liberos malè tractat; si eorum bona materna possidet; si novercalibus delinimentis corrumpitur; si ea, quæ liberis debentur, novercæ tradit; si noverca dispensatur; si ducitur; si habetur; si est gravida; si liberos habet; si vitiosa est; si commoda scindit; si nihil intulit, &c.

Berlich. *d. sect. 15. n. 1072. & seqq. usq. ad num. 1082.*

Auß welcher grosser Uneinigkeit dann viel und öftermals die Sache so weit kömmt / daß die Stieffkinder / wann ihre Stieffmütter mit ihnen fraudulenter umbgehen / dieselbe Gerichtlich beklagen müssen / Privigni enim actionem famosam contra novercam intentare non prohibentur,

*in termin. Fachinæ. 10. controvers. 28. Schneidevv. ad §. poenales quoq. Inst. de action. n. 49.*

Possunt etiam actionem furti contra eam, mortuo patre, instituere,

*l. de his. 11. C. de furt. & serv. corrupt. & ibi Gothofr. in not. lit. B. Burch. Berlich. de jur. noverc. d. part. 2. art. 4. n. 1143. & seqq.*

Dahero es dann gar leichtlich kommen kann / daß eine Stieffmutter ihre Jura, Beneficia und andere erlangte Rechten und Berechtigkeiten / auß eigener Schuld oder Verbrechen / widerumb verliere / welches nun auff unterschiedliche weiß zugeschehen pfeget:

(1.) wann sie Ehebruch begehet: adulterio enim jus novercale verissime amittitur,

*c. precipit. dominus. 32. q. 5. c. dixit. dominus. 32. q. 1. c. significasti. c. ex literis. extr. de divort. l. consensu. 8. §. 2. C. de repud. Burch. Berlich. d. part. 2. art. 5. sect. 3. n. 1176.*

(2.) die andere Schuld ist / desertio malitiosa, umb welcher willen ein Stieffmutter ihr erlangtes Recht widerumb verlieret /

*Ep. 1. ad Cor. cap. 7. vers. 15. Syr. c. 25. v. ult. Aug. Confess. art. 23. & 27. l. uxor. 7. C. de repud. l. uxores. 6. ff. de divort. Novell. 22. c. 7. Schneidevv. part. 4. Inst. de nupt. n. 37. B. Berlich. d. part. 2. art. 5. sect. 3. n. 1179.*

(3.) das dritte delictum; womit eine Stieffmutter ihres Rechten sich verlustig

stiget machet/ ist/ debiti conjugalis denegatio: nempe si pertinaciter & perpetuò noverca marito debitum denegat: qualis extrema contumacia non ineptè desertioni æquiparatur, & pro ejusdem specie meritò habetur: sicut enim abesse dicitur, qui impotenter adest

Tiraquell. in LL. connub. gloss. 6. n. 20.

& paria sunt, non adesse, & debito malo moreque non adesse,

arg. §. sciendum. 3. Inst. de satisd. tut. l. quoties. 6. ff. qui satisd. cog.

æquè & in hoc casu dictæ denegationis: noverca enim, corpore quidem præsens, animo autem & affectu conjugali absens, pro contumaciter absente meritò habetur,

l. 1. C. de repud.

wer ein mehrers von diesem dritten delicto zu wissen begehret/ der mag Nürnberg. Handbüchl. 44. Buch vom Ehe- und Haus- Spiegel/ tit. 5. p. mihi 1102. Paul Rebhuns guldenern Haus- frieden/ in der dritten Ursach/ pag. 81. & seqq. Joh. Mich. Dillherr/ vom Ehestand/ observ. 7. §. 88 pag. 342. & seqq. D. Luth. tom. 2. Jen. fol. 152. & fol. 156. & fol. 168. & ad 1. Cor. c. 7. v. 3. & 4. D. Hunnii consil. apud Dedekenn. vol. 3. cons. pag. 515. Schneidevv. dict. part. 4. Institut. de nupt. rubr. de divort. n. 44. Matth. Berlich. part. 3. concl. 36. n. 17. Burch. Berlich. dict. part. 2. art. 5. sect. 3. n. 1181. & seq. Carpzov. in pract. crim. part. 2. quest. 61. n. 21. in defn. for. part. 3. const. 26. def. 26. n. 2. & in def. eccles. libr. 2. tit. 11. def. 192. n. 4. & dict. tit. 11. def. 200. n. 11. & def. 201. n. 8. & tit. 12. def. 207. & def. 208. per tot. Beust. de matrim. p. 2. cap. 26. 27. 65. Consil. Argent. vol. 1. cons. 47. n. 2. 3. 4. 5. & passim;

lesen.

(4.) Die vierdte Verschuldung ist/ wann eine Stieffmutter ihrem Mann nach Leib und Leben trachtet: multa enim novercæ tam impatientes sunt atque inquietæ, ut vel quâlibet de causâ, præsertim privignorum gratiâ, arma venena, & nescio quid, minentur, crepentque: quo casu reconciliatio, primum & omnia remedia tentanda, si verò nullis remediis caveri possit innocentis mariti salutis, jus novercale dissolvendum est,

c. literas. in fin. extr. de restit. spol. Menoch. de arbitr. jnd. quest. cent. 2.

cas. 138. Burch. Berlich. d. part. 2. art. 5. sect. 3. n. 1183. & seq.

(5.) Worauff nun endlich die fünffte und letzte Verwürckung folget/ nemlich wann eine Stieffmutter von ihres Manns Mobilien heimlich etwas/ es seye wenig oder viel/ entwendet: Welchen Falls sie dann ebenmässia sich ihres Rechts erlicher massen verlustigt machet. Burchardus Berlichius

ist



ist zwar (wie in der 6. und 9. Frage etwas Meldung geschehen) mit und neben  
Simon. Pistor. *consil. 6. n. 24. volum. 2.*

der Meynung / daß / wann gleich die Stieff-Mutter denen Stieff-Kindern  
etwas zu Schaden entwendet / sie dadurch ihres erlangten Rechtens sich  
nicht verlustigt mache / Ursach / weil man solches nirgent in den Rechten be-  
finde: *erubescimus ergo sine lege loqui,*

*l. illam. 19. C. de Collat. Novell. 18. cap. 5. princ.*

*cum istud nihil aliud sit, quàm contra legem loqui*

*Bl. in C. in Genes. 55. extr. de elect. & elect. pot.*

præsertim in dictandâ poenâ privationis, quæ ubique legem expressam re-  
quirit,

*l. etsi quis. 14. §. Divus. ff. de relig. & sumt. fun. Novell. 2. cap. 3. Bl. in  
auth. ex testamento. C. de collation. Burch. Berlich. de jur. noverc.  
part. 2. art. 2. sect. 14. n. 842. & 843. Hartm. Pistor. observ. 129. n. 21.*

es reden aber Simon Pistor. und B. Berlich. nur simpliciter von einer Ent-  
wendung / ohne Respect und merkliche læsion eines tertii, derowegen dann  
dieser Jctorum Meynung / in etwas zu restringiren / und salvo jure tertii  
zu interpretiren ist / wie es nicht allein in *dict. qq. 6. & 9.* sondern auch bey  
Sim. Pistore selbstn also limitirt / außgelegt und verstanden wird. Gestalt  
dann die Sache noch klärer und deutlicher zumachen / so ist auß Simon. Pi-  
stor.

*dict. Consil. 6. volum. 2.*

durch und durch zusehen / und darauff zuerlernen / daß daselbstn von der legi-  
tima eines Sohns erster Ehe / *ratione paternæ hereditatis*, tractiret und ge-  
handelt werde / nemlich solcher Gestalt / daß (wann der Sohn erster Ehe /  
durch vorthailhafte Entwendung seiner Väterlichen Legitimâ keinen Man-  
gel oder Abgang leide) die Stieff-Mutter mit nichts gründliches derenshal-  
ben möge angefochten werden / es wäre dann / daß der Sohn erster Ehe an  
der Legitimâ paternâ manglete / *sunt verba formalia D. Simonis Pistoris*

*dict. consil. 6. n. 24. vol. 2. pag. 638.*

wann aber die Sache sich bey erlichen weit anders verhält / in dem die Kinder  
erster Ehe ihres schon längst Mütterlich anerwachsenen Erbs noch nicht be-  
friediget / sondern durch ihre Stieff-Mutter / so erst hernach kommen / disfalls  
sehr gefährdet / vernachtheilet und verkürzet werden / *idque vel connivente  
vel non intelligente parente*: So ist es ja nicht umb des Vaters / so noch le-  
bet / Erbschaft / und davon gebührender Legitimæ zuthun (dann der oselben  
kein Kind / bey des Vaters noch lebendigem Leibe / sich *salvâ conscientiâ* an-  
massen darff) sondern es ist umb der Kinder erster Ehe schon längst aner-  
erbtren

50 Quæst. 10. de amittendo jure novercali.  
erbren Mütterlichen Verlassenschaft (in welche einer Stieff-Mutter ein-  
zu greiffen gar nicht gebühren wil) zuthun. Wil nun Simon Pistoris die  
Väterlich Legitimam in salvo haben / so wird er ja nicht der Kinder erster  
Ehe so hoch privilegirte Mütterliche Erbgebühr einer Stieff-Mutter bezie-  
rigem Willen und eigennütziger Geldsucht unterwerffen / vielweniger derosel-  
ben crimen expilatæ hereditatis maternæ gestatten / ob quod crimen, uxor  
Beneficio Auth.

*Præterea. C. unde vir, & uxor.*

privatur,

*Surd. decis. 61. n. 16. ubi vide plures,*

sed hujus criminis pœnam extraordinariam esse, patet ex

*l. 1. & 3. ff. expilat. hered. Ordinat. Crimin. Caroli V. art. 165. ibique  
Matth. Steph. Wesemb. n. 2. ad d. t. expil. hered. Carpzov. in pract.  
crim. part. 2. quæst. 33. n. 81. & seqq. Menoch. de arbitr. jud. quæst. cen-  
tur. 2. cas. 300. n. 1.*

si hereditatem adjisti, expilatæ hereditatis crimen adversus novercam tu-  
am experiri non prohiberis, inquit Antonin. Imp.

*in l. 3. C. de crimin. expil. hered.*

quo casu, damnum fraude datum novercam resarcire oportet, & eatenus  
tenetur, quatenus locupletior facta est: siquidem iniquum Prætor putavit  
in lucro morari eum, qui lucrum ex fraude sensit, & idcirco illud ei extor-  
quetur,

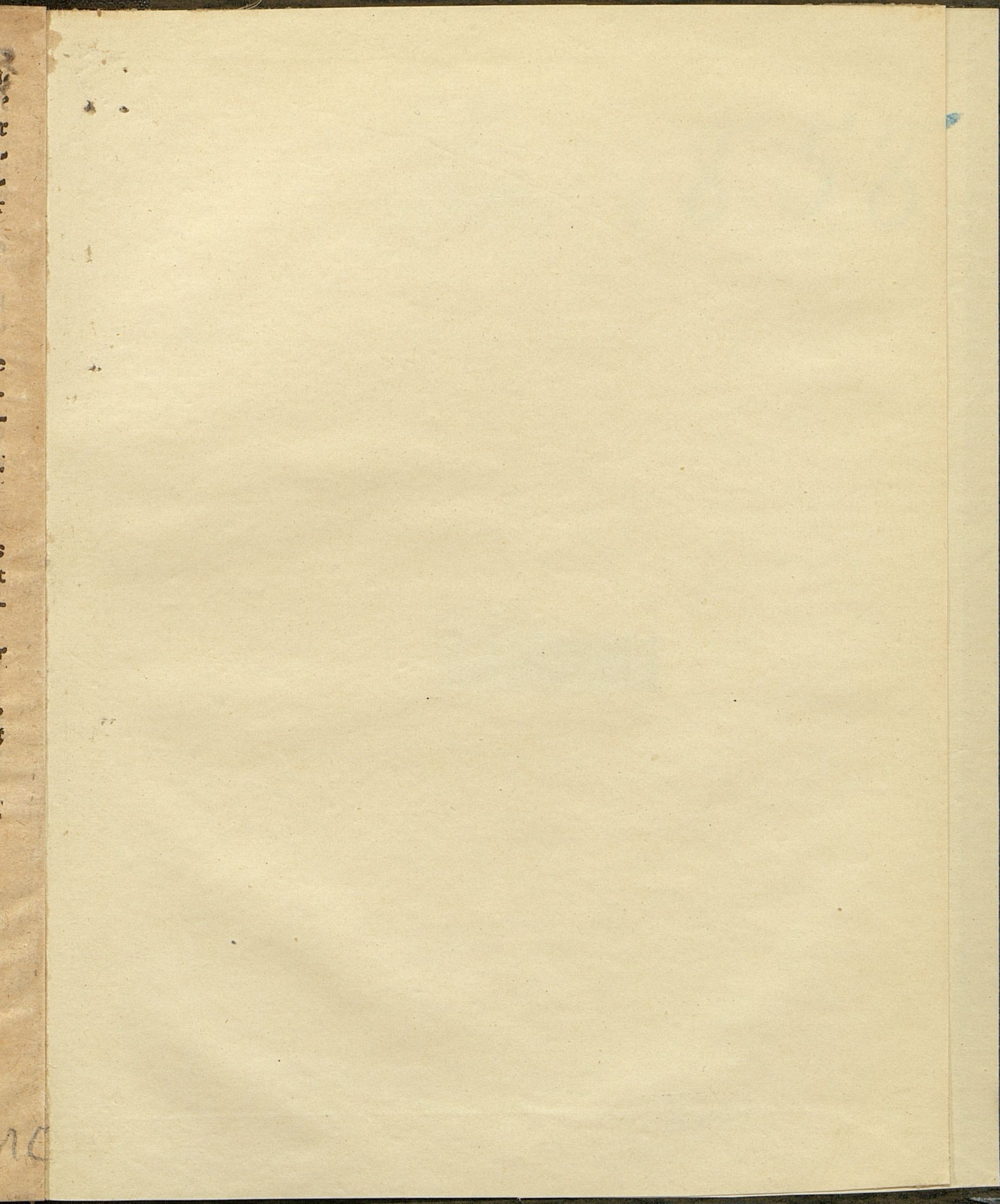
*l. ait Prætor, §. pen. ff. que in fraud. creditor. Mantic. in lucubr. de tac. &  
ambig. convent. libr. 13. tit. 38. n. 10.*

was sonst eine Stief-Mutter / die mit dergleichen delictis und criminibus,  
welche erst nacheinander recensiret worden / behafftet ist / vor beneficia, Rechte  
und Gerechtigkeiten / damit verliere und verscherze / besitze ferners

*Matth. Berlich. part. 3. conclus. 36.*

Ubi de causis ex quibus conjuges portionem statutariam, vel consuetu-  
dinariam, amittant, copiosè agit, pulchrasque limitationes tradit.

TANTUM!



10





Ki 1858

ULB Halle

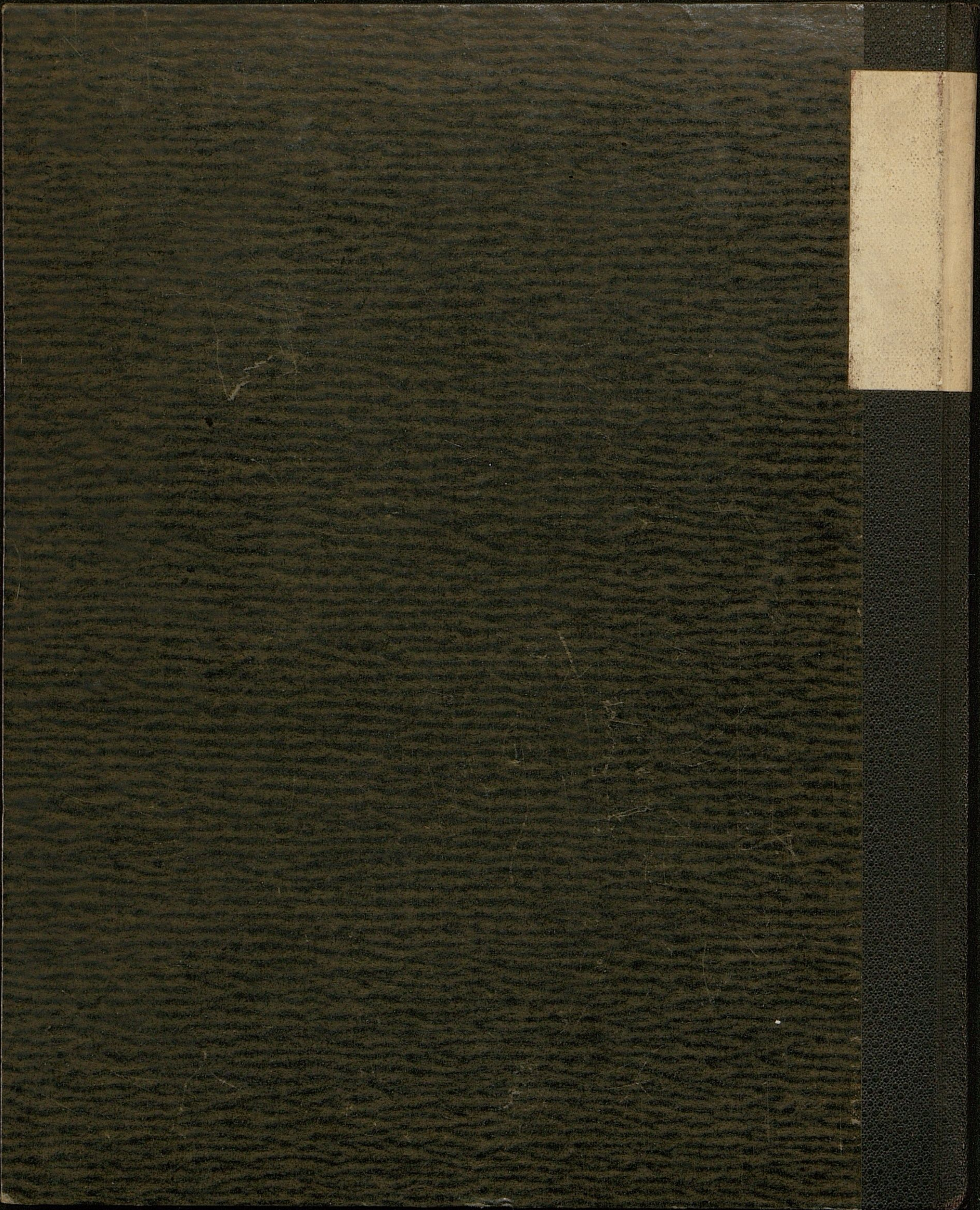
3

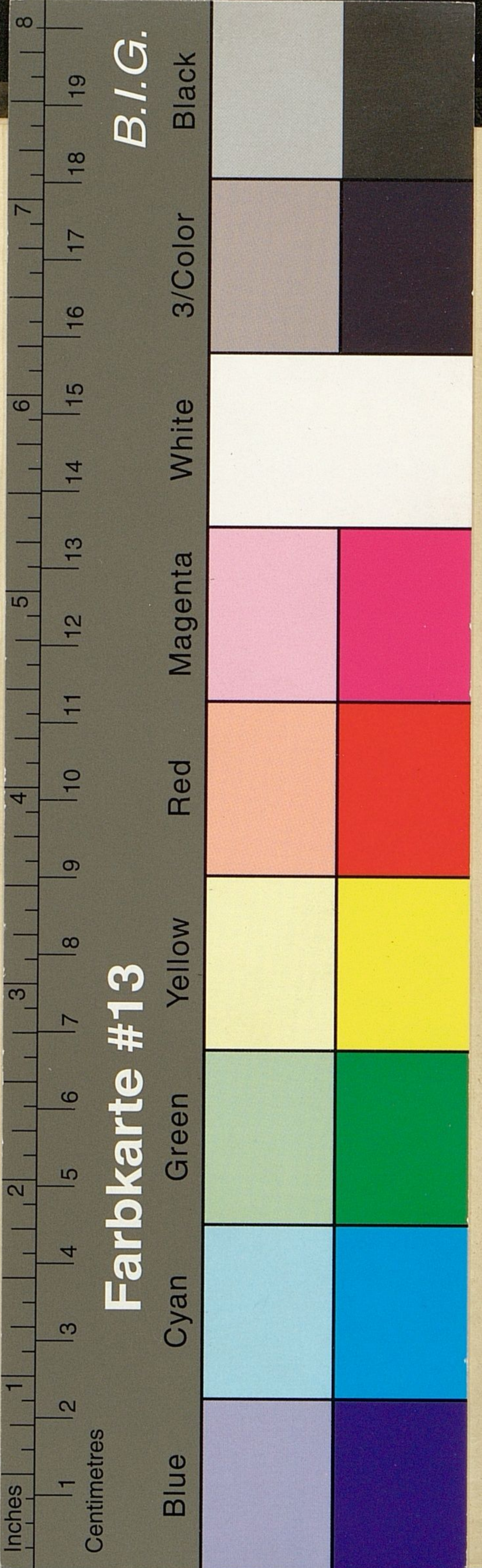
005 136 253



WDA







693.

45

11.

DECAS  
QVÆSTIONVM

EX

JURE CIVILI  
DECISARUM.

*In qua*

Natura Parentum secundò nubentium, novercarumque & tota ferè bonorum maternorum, privilegiorumque liberis ex priori matrimonio competentium, materia breviter adumbratur.

*Hi*

*1858*



F R I B V R G I,

*Anno Christiano*

M D C L X V.

1758.

