UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

Consilia Seu Responsa Juris

Schmalzgrueber, Franz

Augusta Vindelicorum & Ratisbonae, MDCCXL

Cons. LIV. Renuntiationis. Accurate discutitur nobilissima Materia de Renuntiatione Filiarum Ullustrium in favorem Masculorum.

urn:nbn:de:hbz:466:1-72287

Visual Library

eidem Collegio competere Jus Piſcandi, Lignandi &c. Igitur, cùm eadem Documenta ſtent etiam pro Jure venandi; tanquam eidem Collegio proprio, etiam iſtud agnoſcere debet ex dicti Collegii parte conſiſtere.

30. Contra comminatam autem offenſam Principis, quòd hanc Collegium appellando incurſurum non ſit, Præſumptionem fortiſſimam facit Ejuſdem Æquitas, quæ procul arcet ſuſpicionem hujuſmodi offenſæ incurrendæ ob Appellationem interpoſitam; nam Appellatio eſt ſpecies quædam Defenſionis juſtæ, & naturali Jure conceſſæ, *L. appellandi. 1. princ. ff. de Appell. & Rel.* proinde non facit injuriam Judici is, qui ab ejus Sententia ad altius Tribunal provocat, *L. & in majoribus. 20. C. eod.* non poteſt autem ſine injuria Principis credi, aut etiam timeri, quòd pro offenſa, & injuria accepturus ſit id, quod ſine injuria fieri Leges decernunt, præſertim cùm conſtet, quòd Collegium Bruntrutanum non quærat plus Juris, quàm quantum ſibi competere probatum eſt, & ſi tantum Juris non habeat, plus non prætendat. Certè alii Judices offenſæ occaſionem inde non accipiunt, ſi contra Sententias illorum appelletur, ſpe freti, ſi juſta, & Legibus conformis Sententia ab ipſis prolata ſit, eandem etiam à Judice Appellationis confirmatum iri. Hac ergo fiduciâ à Collegio, ſi aliter componi res nequeat, ſine offenſæ metu ad Superius Tribunal appellari poterit.

CONSILIUM LIV.

Den gewöhnlichen Verzicht der Adelichen Töchteren biß auf einen ledigen Anfall betreffend.

SUMMARIUM.

1. 2. *Facti Species.*
3. 4. *Eruuntur Dubia diſcutienda.*
5. *Renuntiatio Filiarum Illuſtrium, quamvis non ab omnibus probetur,*
6. *Eſt tamen ubique recepta,*
7. *Et quidem juſtis de cauſis:*
8. *Adeóque valida.*
9. *Conſuetudo derogat Juri ſcripto.*
10. *Validè renuntiat Soror in favorem Fratris, etiam inſcio Patre.*
11. *Renuntiatio Hæreditatis Paternæ uni Fratri facta prodeſt omnibus reliquis.*
12. *Filiæ Illuſtres tenentur renuntiare, ubi Statuta hoc exigunt, ùt in Bavaria.*
13. *Alibi cogi non poſſunt, utì in Suevia & Franconia.*
14. *Niſi detur Conſuetudo vim Legis habens:*
15. 16. *Quam tamen vim non habet omnis Conſuetudo.*
17. *Solennitates in ejuſmodi Renuntiationibus adhiberi ſolitæ demonſtrant, eas eſſe liberas.*
18. *Qui ad Matrimonium habilis eſt, eſt etiam habilis ad renuntiandum Hæreditati Paternæ.*
19. *Etiam Filii nonnunquam renuntiant:*
20. *Etiam Minorennes, ſaltem cum Juramento.*
21. 22. *Ut Filia validè renuntiet, debet certiorari de præjudicio inde ſibi emergente.*
23. 24. *Debet etiam dotari:*
25. *Et Dos quidem deberet æquare Legitimam:*
26. *Quamvis ex Conſuetudine aliud obſervetur.*
27. *Si Dos data non ſit, ſalva manet illius Petitio.*
28. *Renuntiatio debet eſſe jurata, niſi Statuto, vel Conſuetudine aliud introducatur.*
29. *&c. Ad Juramentum non ſufficit qualiscunque Præſtatio Fidei ſuæ Nobilis, Principalis &c.*
32. *Renuntiatio, ut effectum habeat, non debet ſolùm promitti, ſed actualiter fieri:*
33. 34. *Juxta aliquos ſufficit etiam Promiſſio de Renuntiatione facienda.*
35. 36. *Filiæ non debent induci Dolo, aut Metu ad renuntiandum, ſed ſponte id præſtare.*
37. *Si Filia ſit minorennis, requiritur Decretum Judicis:*
38. *Vel ſaltem ex Conſuetudine præſentia Agnatorum, & Cognatorum:*
39. *Solet etiam intereſſe novus Maritus, Notarius &c.*
40. *Renuntiari poteſt Bonis præſentibus & futuris, mobilibus, & immobilibus &c.*
41. *Paternis & Maternis, ac etiam Fraternis.*
42. *Filia, quæ renuntiavit ſolùm Bonis Paternis, non excluditur à Succeſſione in Bonis Fraternis, licèt hæc potiſſimùm proveniant à Patre.*
43. *ſeqq. Filia renuntians Bonis Paternis, an cenſeatur etiam renuntiare Feudo, cujus Fœmina capax eſt?*
46. *Idem de Fideicommiſſo.*
47. *Verba Renuntiationis* auf einen ledigen Anfall

Anfall *excludunt Filiam, quamdiu ſupereſt Maſculus.*

48 *Eam tamen non excludit Religioſus, Adoptivus, vel Illegitimus, niſi hic Natalibus reſtituatur: excludit tamen eam Arrogatus.*

49. *ſeqq. Deficientibus Maſculis datur Regreſſus Filiæ, quæ renuntiaverat.*

53. *Non obſtante Renuntiatione poteſt Filia ex Teſtamento ſuccedere.*

54. *ſeqq. Vel Legatum, aut Donationem acceptare: ſub aliquibus tamen Limitationibus.*

56. *Quomodo Fratres poſſint juratam Renuntiationem Sorori remittere?*

57. *In Quæſtione, an Filiæ deficientibus Maſculis excludant à Succeſſione Amitam, quæ renuntiaverat, diſtinguendi ſunt varii Caſus.*

58. *Excludunt eam, ſi renuntiaverit ſimpliciter abſque Limitatione.*

59. 60. *Non excludunt, ſi Renuntiationi adjecta fuit Conditio,* donec Maſculi extiterint.

61. *ſeqq. In Caſu, quo abſque mentione Maſculorum, addita fuit Clauſula:* Auf einen ledigen Anfall, *Renuntiatio tamen facta præſumitur in favorem Maſculorum, adeòque vi illius Amita non excluditur à Filiabus.*

71. *Aliter ſentiendum, ſi Renuntiatio abſolutè facta eſt intuitu* Dotis *ſuæ, & aliorum acceptorum ex Bonis Paternis.*

72. *Aut cum Clauſula:* Donec deficiant Deſcendentes Fratris.

73. *ſeqq. Fusè probatur, quòd Filia renuntians, vel ejus Hæredes habeant Regreſſum, deficientibus Maſculis etiam poſt plures Generationes, ſi expreſsè ſibi reſervavit Jus* pro *tali Caſu: ſecus ſi ſimpliciter renuntiavit.*

84. 85. 90. *Renuntiatio Filiæ ante Patrem mortuæ non obſtat ejus Liberis, etiamſi iſti ſint Hæredes ſuæ Matris:*

87. *Niſi Mater renuntiâſſet pro ſe, & Liberis ſuis.*

88. *Vivente Matre, quæ renuntiaverat, Liberi non habent Jus ad Hæreditatem Avi.*

89. *Renuntiatio Hæreditatis habet tacitam Conditionem,* Si Hæreditas deferatur.

91. *Nepotes ſuccedunt Avo Jure proprio.*

92. *Hæres & Defunctus pro una perſona habentur in iis, quæ à Defuncto Hæres immediatè habet.*

93. *Singulare eſt, quòd Filius repudiata Hæreditate Patris non poſſit ſuccedere in Feudo.*

94. *Filii quoad Hæreditatem Avi non repræſentant Matrem, ſed tamen Gradum Matris.*

95. *Diſcrimen inter Pactum Renuntiationis, & ultimas Voluntates.*

96. *ſeqq. Poſſunt Fratres alienare Bona, quibus renuntiavit Soror cum Reſervatione Regreſſûs deficientibus Maſculis. Filiæ tamen eveniente hoc Caſu ſolvi debet Æſtimatio Bonorum alienatorum pro rata.*

104. *Renuntiatio excludit Filiam, quamdiu ſuperſunt Maſculi Hæredes, ita ut neque Legitimam, aut ejus Supplementum petere poſſit.*

105. *Renuntiatio ejuſmodi non revocatur ob Læſionem ultra dimidium, neque ob Liberos poſtea natos.*

106. *Hinc talis* Filia *pendente Conditione nullum habet Jus Hæreditarium in Exercitio.*

107. *Deficientibus Maſculis ſuccedunt Hæredes* Filiæ *Renuntiantis, non quidem ultimo Defuncto, ſed in Portione renuntiata.*

108. *ſeqq. Deciſio præſentis Controverſiæ.*

FACTI SPECIES.

1. ES iſt bey Löbl. Creyß in Schwaben uhralten, und bißhero allenthalben üblichen Herkommens, daß zu beſtändiger Conſervation, Wachsthum, und Aufnahm der Hoch-Gräfflichen, Hoch-Freyherrlichen, und anderen Adelichen Familien, und Häuſeren, die Hoch-Gräffliche, Hoch-Freyherrliche, und andere Adeliche Töchter, (wann ſelbe von ihren Elteren anderweeg mit einer ihrem Stand, und Ehren gemäſſer Außfertigung, und Heim-Steur verſehen worden) bey ihrer Stands-Aender- oder Verheyrathung, zu gäntzlicher Verzeyh- und Begebung aller ihrer Vätter- Mütter- und Brüderlichen ab Inteſtato ſich ergebenden Erbſchafften, und Gerechtigkeiten, biß auf die ledige Anfäll, aus eigner gegen ihren Geliebten Herren Brüderen tragender Liebe, und Affection, ſich gutwillig diſponiren, und bewegen laſſen.

Diſem dann zu Folg, haben auch deß Hochgebohrnen, deß Heil. Römiſchen Reichs Herrn, Herrn Graffen von G. Herrn zu E. Excellenz, Frau Muhme, wie auch deſſen drey Frauen Schweſteren, vor ihrer würcklicher Stands-Veränderung dergleichen Verzicht von ſich gegeben. Weilen nun Hochbeſagten Herrn Graffens Excellenz biß Dato mit keiner Mannlichen Succeſſion verſehen, und auch villeicht in das Künfftige (welches doch der liebe GOtt Gnädigſt verhüten wolle) ſolche Succeſſion nicht zu hoffen haben, ſeynd Selbe gedacht durch Verkauffung Ihrer Herrſchafft E. Dero Hoch-Gräfflichen Fräulen Töchteren beſſers zu proſpiciren. Weilen aber Hochgedachte Frau Muhme Hochſeel. aus ihrem Hoch-Freyherrlichen Herrn Gemahl zwey annoch lebende Eheleibliche Herren Söhn hinterlaſſen; deßgleichen auch die drey Frauen Schweſteren, noch lebend, mit 2.

theils Mann- theils Weiblichen Succeſſion von GOtt geſeegnet, ſo erheben ſich vorläuffig folgende Rechts-Zweiffel.

Dubia Controverſa.

3. 1. Ob auf Abſterben deß jetzt-regierenden Herrn Grafen Excellentz (welches GOtt der HErr lange Jahr verwöhre) die zwey hinderlaſſene Herren Söhn der verzihenen Frauen Muhme, ſich deß ledigen Anfalls zu unterziehen ein angewachſenes Recht haben. Und dann 2. Ob ſolches Rechtens ſich zu gaudiren haben deß Herrn Grafen drey hinderlaſſene Frauen Schweſteren, non obſtante, daß Jhro Hochgräfl. Excellenz ſchon vorhin mit ſechs ſelbſt eignen Hochgräfl. Fräulen Töchtern von GOtt geſeegnet; und endlich 3. Wann beyde Theil diſes Juris zu genieſſen haben, ob- und wie die Herrſchafft E. von Jhro Hochgräfl. Excellenz könne ad Extraneum verkauffet werden.

4. Zu mehrerer diſer hie beygebogenen Dubiorum Erklärung, ſetze hiebey etwelche Quæſtiones Præliminares, deren Beantwortung ad Reſolutionem totius Controverſiæ dienlich, und nutzlich zu ſeyn ſcheinen. Solle demnach ſeyn

QUÆSTIO I.

Ob die Verzicht / und Renuntiation, da ein Reichs-Adeliche Fräule / vor ihrer Vermählung / das Vätter- Mütter- und Brüderliche Erbtheil / biß auf einen ledigen Anfall renunciret / giltig / und in denen Rechten fundiret ſeye?

5. ES wollen zwar etwelche DD. der Meynung ſeyn, daß allhier der Negativæ beyzuſtimmen, etiam quando hujusmodi Renuntiatio jurata fuerit, wie zu ſehen apud

Barrij *de Succeſſ. l.* 11. *tit.* 25. *n.* 1.

denen zum Theil auch beytrittet

Fontanella *de Pact. Nuptial. Clauſ.* 9. *gloſſ. un. p.* 1. *n.* 2.

wo er doch ſolches limitiret, dum ait: de Jure hanc Renuntiationem non valere, niſi Jurisjurandi Religione roboretur, per textum expreſſum

L. pactum. 3. *C. de Collationib.*

Quia verò hodie in omnibus iſtis Renuntiationibus apponitur Juramentum, ideo, teſte eodem

Fontanell. *n.* 2. *cit.*

non eſt dubium, quòd ſemper valeat talis Renuntiatio: imò, quandocunque caſus eſt dubius, pro ejus valore judicandum eſt, ùt cum

Deciano, Neviſano, Puteo monet idem Fontanell. *l. cit. n.* 37.

Jſt alſo ad Quæſtionem propoſitam Reſponſio affirmativa, pro qua ſtat generalis, & ubique ferè terrarum recepta Conſuetudo, maſſen nicht nur in Schwaben, ſondern auch in gantz Franckreich, Jtalien, Bayren, Sachſen, Heſſen, und Franckenland theils ein rechtes Land-Geſätz, theils ein uraltes Herkommen, und Obſervantz, daß die Adeliche Töchter, wann dieſelbe ihren Stand veränderen, auß ſonderbahrer Affection zu dem Manns-Stammen, als durch welche die Adeliche Geſchlechter erhalten, und fortgepflantzet werden, ſich pflegen auch ſo gar mit einem Cörperlichen Eyd aller zukünfftigen Vätter- Mütter- und Brüderlichen Erbſchafft zuverzeihen, darbey aber jedesmahl herkommen zu laſſen, daß ſolches anderſt nicht, als biß auf einen ledigen Anfall, das iſt, biß die Mannliche Deſcendentz gäntzlich verlaſſen, und mithin der Weiblichen Succeſſion die Thür offen ſtehet, zuverſtehen ſeye. Von welcher Conſuetudine 6. Reſolu… Quæſt…

Müller. *ad Struv. Exerc.* 38. *theſ.* 51. *Lit. β.*

Filiarum renuntiationes, inquit, non tantùm in Germania, ſed etiam in Gallia, Hiſpania, Anglia, Belgio, imò ubique ferè terrarum receptas, & approbatas eſſe.

Et hoc juſtiſſima ex ratione; præterquam enim, quòd finis hujus Renuntiationis ſit, ut Bonorum diviſio evitetur, quippe quam certiſſimam Principatibus, & Regnis exitium afferre rectè judicavit 7.

Juſtin. *l.* 21. *c.* 1.

Proin ab ea recedere ſalus Reipublicæ exigat:

Puffendorff. *de Jur. nat. & Gent. l.* 7. *c.* 7. *num.* 11. Grotius *de Jur. Bell. & Pac. l.* 2. *c.* 7. *n.* 14.

utilitas hujus Conſuetudinis in eo etiam conſiſtit, ut Familiæ per Maſculos conſerventur, & ne aliàs hujusmodi Dominia per Fœminas ad extraneum devolvantur.

Knipſchildt *de Fideicomm. Famil. Illuſtr. c.* 6. *n.* 51.

Conſequenter hæc Conſuetudo, dum prohibet, ne Bona avita per Fœminas, quippe per quas Familia Paterna finitur, ad extraneum veniant, & ea in Agnatione conſervat, ſicque Familiam illuſtriorem efficit, omnino laudabilis eſt.

Bodin. *de Republ. l.* 5. *c.* 2. Georg. Everhard. *vol.* 1. *conſ.* 44. Zaſ. *vol.* 2. *conſ.* 1. *num.* 46. Vult. *vol.* 2. *conſ.* 29. *n.* 33. Beſold. *conſ.* 133. *num.* 22. Et *Theſaur. Pract. V.* Verzicht Adelicher Töchter *princ.* Speidel. *V. eod.* Conſ. Argent. *vol.* 1. *conſ.* 63. Ertl *p.* 2. *obſerv. Illuſtr.* 4. *fol.* 69. & 70.

Jſt alſo von Gültigkeit, und Validität dergleichen Erbs-Verzichten nicht mehr zu zweifflen, in dem auch dieſelbe theils dem natürlichen, und Göttlichen, theils denen gemeinen Reichs-Rechten conform ſeynd, auch durch verſch[i]dene faſt tägliche Præjudi- 8.

cia

cia bey dem Höchſt-preyßlichen Reichs-Hof-Rath, und Cammer-Gericht zu Wetzlar, und nicht minder bey anderen Hochanſehnlichen Tribunalien beſtättet worden.

Decian. *conſ.* 17. *n.* 31. *vol.* 1. Gaill. *l.* 2. *obſ.* 122. *n.* 10. Kellenbentz *de Renunt. fœmin. per totum.* Ertl *loc. cit. fol.* 70. & 71.

dann obwohl dereley Verzichten Votum captandæ mortis alienæ zu induciren ſcheinen, und denen allgemeinen Rechten zuwider lauffet, von dem Erbtheil eines noch lebendigen ſich zuvergleichen, ſo mag doch diſes allhier nicht Platz haben, indem in beſagten Renuntiationibus principaliter das Bonum Publicum, und utilitas Publica intendiret, mithin, ſo das End gut iſt, auch die Mittel zu dem End gut zu ſeyn præſumiret werden; intereſt enim Reip. Nobiles Familias conſervari, & augeri.

Ertl *l. cit. fol.* 73.

9. Mag alſo wider die Validität beſagter Verzichten gantz nicht ſtreitten prohibitio Juris Civilis, quâ hujusmodi Pacta Succeſſoria improbantur; nam Conſuetudo prævalere adversùs Legem Poſitivam humanam poteſt. Conſtat autem, quòd hujusmodi Pacta, quæ de Succeſſionibus interponuntur, ſive negativa, ſive poſitiva ſint, moribus Germanorum, & omnium ferè, ut *Num.* 6. dixi, Nationum, Regnorum, & Provinciarum, præcipuè inter Nobiles, & Illuſtres perſonas neutiquam improbentur.

Gaill. *l.* 2. *obſ.* 127. *n.* 1. *& ſeqq.* Zaſ. *l.* 2. *conſ.* 1. *n.* 51. *& ſeqq.* Vult. *vol.* 2. *Conſ. Marpurg.* 29. *num.* 30. *& ſeqq.* Mund. *vol.* 2. *conſ.* 10. *n.* 185. Cothman. *vol.* 3. *conſ.* 44. *num.* 38. *& ſeqq.* Hahn. *de Jur. rer. c.* 8. *concl.* 70. Linck. *tom.* 2. *Reſponſ. Aldorff.* 54. *n.* 8.

10. Und hat ſolch Verzicht ſeinen Effectum auch in Caſu, da ein Adeliche Tochter noch in Lebs-Zeiten ihres Vatters wider deſſelben Wiſſen und Willen von dem zukünfftigen Vätterlichen Erb ihrem Bruder renunciret, und ſolchen Verzicht mit einem Cörperlichen Eyd betheuret; dann in ſolchem Caſu iſt gewiß, daß ſolches giltig, und nach deß Vatters Todt ein ſolche Tochter zu dem Vätterlichen Erb keinen Regreſs mehr habe.

Roman. *in l. qui ſuperſtitis. ff. de acquir. Hæred.* Cravetta *conſ.* 127. *n.* 5.

11. Ja wann ein Adeliche Tochter nur einem eintzigen Bruder nominatim die Verzicht thut, ſo iſt gantz ſcheinbar, daß wann ſie ſchon mehr Brüder im Leben hätte, dergleichen Verzicht auch denen überigen zu guten kommet. Filia enim per talem Renuntiationem in eum ſtatum deducitur, quaſi penitus mortua ſit, & ſic omnes, ab inteſtato ſuccedentes, de Filiæ portione, quæ in pacto Renuntiationis deficit, participant; cùm Juris accreſcendi ſit ea natura, ut Portio deficiens non perſonæ, ſed portioni accreſcat, ſicut Hæreditatis renuntiatio, uni ex Hæredibus facta, omnibus pro rata prodeſt.

L. qui ex duabus. 53. Et *l. ſi totam.* 83. *ff. de acquir. vel omitt. hæred. l. hac ſcriptura.* 26. *ff. de condit. & demonſtr.* Cravett. *conſ.* 200. *n.* 1. Muſcul. *de Convent. Succeſſ. concl.* 7. *n.* 382. Galerat. *de Renunt. cent.* 1. *Renunt.* 25. *n.* 31. Kellenbentz *de Renunt. fœmin. q.* 16. Philoparch. kluger Beambte *p.* 2. *tit.* 14. §. 10. Ertl *loc. cit. fol.* 73.

daß alſo in ſolchem Fall deß renuncirten Theils auch die andere mitgenieſſen. Ein anderes iſt es, wann ein ſolche Tochter nur eines Bruders Erbſchafft renunciret; dann in ſolch Begebenheit ſie deſſentwegen von der anderen Brüder Erbtheil nicht außgeſchloſſen, wie gar wohl anmercket

Philoparch. *l. cit.*

ex ratione, weil dergleichen Verzicht ſtrictè zu interpretiren iſt, und kein Urſach zu gegen, wegen welcher einige Extenſion zu machen.

QUÆSTIO II.

Ob die Adeliche Töchter zu dergleichen Verzicht verbunden ſeyen?

12. Allda iſt nicht zu zweifflen, daß in den jenigen Orthen, und Provincien, wo derley Verzicht durch ein außdrucklich Geſätz, und Lands-Ordnung eingeführet worden, die Adeliche Töchter ex natura Statutorum ſolche zu bewürcken gehalten ſeyen. Ja auch in vilen Orthen, wie in Specie in dem Churfürſtenthum Bayren, werden ſie ipſo Jure pro Renuntiatis gehalten.

13. Wo aber ſolches nicht durch ein gewiſſe Land-Satzung, ſondern bloß, wie bey dem Schwäbiſchen, und Fränckiſchen Reichs-Adel, durch ein uralte Gewohnheit, Herkommen, und Obſervantz practiciret worden, da iſt gewiß, daß die Reichs-Adeliche Töchter zu dergleichen Verzicht keines Weegs wider ihren Willen können gezwungen, oder ihnen ein ſolches aufgetrungen werden, wie hierinn einhelliglich einſtimmen

Modeſt. Piſtor. *l.* 3. *Sentent. de ult. volunt. c.* 69. Beſold. *p.* 3. *conſ.* 134. *n.* 90. Et *Theſaur. pract. V.* Verzicht. Speidel. *V. eod.* Bolognet. *in l. natural. p.* 2. *num.* 141. *ff. de acquir. poſſ.* Kellenb. *de Renunt. fœm. q.* 7. Muſculus *de Succeſſ. fœmin. claſſ.* 1. *memb.* 2. *concl. n.* 234. Springsfeld *de Apanag. p.* 12. *n.* 60. Berſ. *de Pact. & Stat. famil. c.* 8. *p.* 367. & 404. Ertl *p.* 2. *Obſ. Illuſtr.* 4. *fol.* 71. & 72. Philoparch. *p.* 2. *tit.* 14. §. 10. *fol.* 291.

14. Doch muß hiervon außgenommen werden der Caſus, wo durch öfftere Renuntia-

tiones ein hergebrachte Gewohnheit worden. Damit aber diſe vim Conſuetudinis obligatoriæ habe, und hierdurch die Adeliche Töchter zur Verzicht gehalten ſeyen, wird nach Lehr

Philoparchi *l. cit.*

erforderet 1. Daß dergleichen Familien Macht haben ein Geſätz, oder Statut zu geben. 2. Daß der meiſte Theil der Famili dergleichen Actus verübet. 3. Daß unterſchiedene dergleichen Actus Renuntiationis vorgegangen. 4. Daß ein gewiſſe Zeit verlauffen. 5. Daß vorhanden ſeye der Vorſatz ein vernünfftige und verbindliche Gewohnheit einzuführen: wovon weitläuffig gehandlet

Kellenbentz *de Renunt. Succeſſ. q.* 7.

15. Iſt die Gewohnheit mit diſen Requiſitis nicht verſehen, wann ſelbe ſchon 100. oder 1000. Jahr in dem Schwang, und Ubung geweſen, bringet ſie doch zur Renuntiation keine Obligation denen Renuncirenden bey, und hat allda Platz die Lehr

Beſold. *Theſaur. pract. V.* Verzicht Adelicher Töchter.

ubi Formalia: Daß die Verzicht der Adelichen Töchtern nicht dergeſtalten *per Conſuetudinem introduci*ret / daß ſie Töchtern eben ſelbige nothwendig / und wider ihren Willen thun / auch / da tapfere / anſehnliche widerige Urſachen enthalben / hierzu gezwungen werden mögen / wird keiner / ſo der Rechten genugſam erfahren / ſich zu behaupten unternemmen.

16. Und diſes billichſter maſſen; nam in conſtituenda Conſuetudine, ut illa vim Legis habeat, & obligationem inducat, conſenſum populi, ad talem Conſuetudinem requiſitum, non ſimpliciter actuum frequentia, & ſimplex duntaxat uſus comprobat, ſed inſuper etiam hoc docendum eſt, quòd Juris conſtituendi, & Conſuetudinis introducendæ animo hoc factum ſit.

Abb. *in c. fin. num.* 12. *de Conſuetud.* Dec. *conſ.* 215. *n.* 4. Cravett. *conſ.* 171. *n.* 14. Corn. *conſ.* 125. *n.* 3. *vol.* 4.

Nam is, qui Jure communi utitur, licèt per mille annos actus eo modo geſſerit. nihil tamen præſcribit; quia poſſidendi animus in eo deficit.

L. ſine Poſſeſſione. 25. *ff. de Uſucap.*

Cùm ergo de Jure communi, & ex diſpoſitione

C. quamvìs. 2. *de Pact. in* 6.

conveniat Filiarum Renuntiationes non ex neceſſitate, ſed voluntate duntaxat libera procedere, ideo neque adſtrui, neque præſumi poteſt, illas hactenus eo animo interpoſitas eſſe, ut Conſuetudinem, & generalem renuntiandi neceſſitatem inde conſtituere cogitâſſent, cùm ex voluntariis actibus nulla Conſuetudo introducatur.

Porc. *conſ.* 106. Dec. *conſ.* 437. *n.* 5. Beſold. *V. cit.* Kellenbentz *q.* 7. *cit.*

Quam Sententiam confirmat ipſe modus, 17.
quo fieri ſolent hujusmodi Renuntiationes; dann daß ſelbe nicht genöthiget, ſondern bloß in der Renuntiantinen freyen Willkur geſtellet ſeyen, gibt die Solennität / ſo darbey allemahl fürgehet, unwidertreiblich zu erkennen, maſſen kundbar iſt, und niemand laugnen kan / daß denen Adelichen renuncirenden Töchteren ein Beyſtand zugeordnet, auch ſie zum drittenmahl ab- oder beyſeits geführet, und allweeg von denen anweeſenden ernſtlich befraget werden, ob ſie von freyen ungezwungenen Willen ſich ihrer Erbſchafft begeben wollen, und erſt, wann ſolches, nach genugſamen erinneren von ihnen bejahet worden, hierauf einen Cörperlichen Eyd mit aufgelegten Fingeren ſchwören müſſen, welches alles nicht vonnöthen, ja lächerlich zu hören wäre, wann die Adeliche Töchter renunciren müſten. Et ſic frequens iſte Renuntiationum uſus, & modus Sententiam præſentem potiùs confirmat; nam ſi per Pactum ejusmodi Jus univerſale in filias talis familiæ fuiſſet transmiſſum, & conſtituta neceſſitas renuntiandi, neutiquam oporteret Fœminas non ſuccedentes ſpecialiter renuntiare, ſed absque ulla Renuntiatione per illam Conſuetudinem eſſent excluſæ, cùm opus non ſit ſpeciali proviſione, & ſingulariter peti, vel impetrari non debeat, quod viâ Juris communis, ejusque diſpoſitione proviſum eſt.

L. in cauſa. 16. *ff. de Minor.*

& ſupervacaneæ, ac inutiles cautiones ſint, ubi Jus commune ſufficit.

Speidel. *V.* Verzicht Adelicher Töchter.

Quare dicendum omnino erit, Filias ejusmodi Renuntiantes in ſolennibus ſuis Renuntiationibus potiùs voluiſſe uti diſpoſitione Juris communis, ex qua liberæ illæ eſſe debent, ſicque non intendiſſe per earum uſum aliquam renuntiandi neceſſitatem in poſteros deducere, vel transmittere. Darumen dann auch all- und jeden Verzicht-Brieffen außdruckentlich inſeriret werden Clauſulæ freyen Willens, ungezwungen, und ungedrungen.

QUÆSTIO III.

Wer dergleichen Verzicht thun könne?

RESp. Hier iſt Principium, & Regula universalis, daß wer zur Ehe geſchickt, auch geſchickt ſeye, dergleichen Renuntiation zuthun. 18.

Galerat. *cent.* 1. *Renunt.* 16. *num.* 23. Packmaiſter *de Renunt. Filiar. Illuſtr. theſ.* 12. Philoparch. Kluger Beambte *p.* 2. *tit.* 14. *§.* 10. *fol.* 292.

Und liget hieran nichts, ob ſolche Verzicht vor- oder nach der Hochzeit geſchehe.

Philoparch. *§.* 10. *cit. fol.* 294.

Item

19. Item verſtehet ſich dergleichen Verzicht nicht nur auf die Adeliche Töchter; ſonder es pfleget auch bißweilen von denen Adelichen Söhnen, wann ſie etwann auf Dum-Stiffter, und Canonicat, oder in gewiſſe Ritter-Orden, oder wohl gar in Clöſter ſelbſten ſich verfügen, gegen einer gewiſſen Summa Gelds ein Verzicht auf all überige Erbſchafft vorgenommen zu werden; dann wo ſie dergleichen Verzicht nicht vorhero aufrichten, ſo ſeynd ſie, oder das Cloſter ſelbſten alles Erbtheils berechtiget.

Gloſſ. *in auth. niſi rogati. C. ad S.C. Trebell.* Alex. *l. 2. conſ.* 139. *num.* 9. Boërius *deciſ.* 354. Sichard. *ad l. 3. C. de Collat.* Hahn. *de Jur. rer. concl.* 84. *n.* 5. Ant. Theſaur. *lib.* 1. *q.* 95. Kellenbentz *de Renunt. q.* 1. *n.* 16. Ertl *p.* 2. *obſerv. Illuſtr.* 4. *fol.* 72. & 93.

20. Es können auch die Minder-Jährige zu ſolcher Verzicht zugelaſſen werden.

Natta *ad c. quamvis.* 2. *p.* 1. *num.* 22. *de Pact. in* 6. Roman. *conſ.* 284. *num.* 4. Weſenbec. *conſ.* 23. *n.* 20. Merlin. *deciſ.* 208. Frider. Bruckman. *c.* 48. *n.* 201. Ertl *fol.* 93.

Es diſtinguiret aber allhier

Carpzov. *Juriſpr. forenſ. p.* 2. *Conſtit.* 35. *def.* 9.

inter Renuntiationem ſimplicem, & juratam; nam priorem invalidam eſſe judicat; quia Renuntiatio eſt quædam ſpecies Donationis, quæ à Minore ne quidem cum Decreto facta, valet.

L. fin. C. ſi major fact. alien. rat. hab.

Contrà validam eſſe vult poſteriorem; quia ex celeberrima Conſtitutione Imp. Friderici

Auth. Sacramenta puberum. C. ſi adverſ. vendit.

hæc eſt Jurisjurandi poteſtas, ut eum, qui revera minor eſt, efficiat Majorem, ùt tradunt ibidem DD. quod tamen certo modo limitat

Ant. Faber *in Cod. l.* 2. *tit.* 9. *defin.* 1. *circa fin.*

QUÆSTIO IV.

Was zu dergleichen Verzicht erforderet werde?

21. RESp. 1. Juxta

Dynum *in l. 2. C. de reſcind. vend. n.* 6. Sichard. *in Auth. Sacramenta puberum. C. ſi adverſ. Vendit. num.* 21. Giphan. *de Renunt. conſ.* 2. Beſold. *Theſaur. Pract. V.* Verzicht Adelicher Töchter. Speidel. *Specul. V. eod.* Ertl *p.* 2. *Obſerv. Illuſtr.* 4. *fol.* 75. Philoparch. *klugen Beambten p.* 2. *tit.* 14. §. 10. *fol.* 293. & alios

wird erforderet, daß ein ſolche Verzicht-Tochter ihres Rechtens, das iſt, deß Beneficii Reſtitutionis und anderer Weiblichen Freyheiten, nicht weniger ihres darauß entſpringenden Præjuditz durch einen tertium, ſive Notarium erinneret werde; nemo enim cenſetur remittere, quod ſibi competere ignorat,

C. veniens. 16. & *c. quemadmodum.* 25. *de Jurejur. l. legitimam.* 8. *ff. de hæredit. petit.*

in tantum, ut Renuntiationem, omiſſa certioratione, velint eſſe ipſo Jure nullam per

L. fin. ff. ad S. C. Vellejan.

ejus enim omiſſio ſuſpicionem doli, & fraudis importat, cùm fratres hoc Sororis decipiendæ causâ feciſſe præſumantur.

L. tres fratres. 35. *ff. de Pact. l. qui cùm.* 9. §. *qui per fallaciam.* 2. *ff. de transact.* Mynſ. *Reſp.* 56. *n.* 24. & *ſeqq.*

Welches alles auch ſo weit ſtatt findet, daß, wann gleich die beſchehene Renuntiation mit Leiblichen Eyd bekräfftiget worden, nichts deſtoweniger wegen Unterlaſſung berührter Certioration ſelbige von Unwürden iſt; non enim obſtare poteſt Juramentum Renuntiationi adjectum, quaſi iſtud Clauſulam hanc ſubintellectam habeat, *Si non valet, quod ago, ùt ago, valeat, ùt valere poteſt*; licet enim hoc verum ſit, quando defectus aliquis eſt in ſolennitate requiſita ad actum, non tamen id procedit, quando defectus in ipſa ſubſtantia, & conſenſu reſidet.

Roman. *conſ.* 517. *num.* 24. & *ſeqq.* Schurff *conſ.* 96. *n.* 7. *cent.* 1.

tunc enim, cùm ob deficientem conſenſum actus ſit nullus, conſequenter nihil exiſtat, quod per Juramentum confirmetur, neque etiam Juramentum ſubſiſtere, aut vires aliquas habere poteſt.

Speidel. *l. cit. fol.* 1298.

Contrarium huic Sententiæ defendit

Olymp. *Prompt. ſ. Renuntiatio. n.* 9. 22.

ubi ait, quòd licet certioratio utiliter adhibeatur (nam adhibita læſionem enormiſſimam excludit) tamen, ſicut in aliis Contractibus Minorum illa nunquam præciſe requiritur, ſed etiam ſine ea illi ſubſiſtunt, ita neque in Filia renuntiante ipſam neceſſariam eſſe. Mediam viam tenet

Kellenbentz *de Renunt. Succeſſ. q.* 4. *à num.* 7.

ubi diſtinguit inter certiorationem de Beneficiis Renuntianti competentibus, & inter Certiorationem de valore, & quantitate Patrimonii, cui renuntiatur. Priorem vult non eſſe neceſſariam, ſi Renuntiatio Juramento, & quidem corporali, ſubnixa ſit, quòd ita renuntians omnia Juris remedia, quibus dipoſitio annullari, vel reſcindi poſſet, Juramento ſuo incluſiſſe, iiſque renuntiaſſe cenſeatur. Quoad poſteriorem dicit, referre, an Filia futuræ ſolùm, an verò jam ſibi delatæ Succeſſioni renuntiaverit. In primo caſu iterum negat eam de ſubſtantiæ valore certificandam, ex ea potiſſimùm ratione, quòd Filia in Patrimonio Paterno,

præter

UNIVERSITÄTS-BIBLIOTHEK PADERBORN

præter Legitimam, regulariter nullum Jus prætendere poſſit.

Toto tit. ff. & C. de inoffic. Teſtam.

Hinc ſi competentem Dotem, quæ ſuccedit loco Legitimæ, ipſa acceperit, ex omiſſa notificatione valoris Paternæ ſubſtantiæ, iniquitatem aliquam non valebit prætendere. Contrà verò in Caſu ſecundo; nam in hoc idem

Kellenb. *l. cit. n.* 12.

verius judicat, Renuntiationem non obtinere, niſi Filia renuntians ex Inventario conſcripto, vel alio modo de tota Patrimonii ſubſtantia probè inſtructa fuerit; cùm enim in hoc caſu Filia cum Fratribus æqualiter ad ſucceſſionem Paternam aſpiret, partémque cum iis faciat,

§. *ſui autem.* 2. *Inſt. de Hæred. quæ ab inteſtat.*

iſtúdque Jus nullis ampliùs fortunæ caſibus ſit ſuppoſitum, ſed de præſenti Filiæ competat; valor autem iſtius portionis in facto conſiſtat, cujus certa aliqua notitia, niſi quis in ſpecie de eo inſtruatur, haberi non poſſit:

L. in omni. 2. *fin. ff. de J. & F. J.*

fieri non poteſt, ut abſque ſpeciali certioratione Filia ex Renuntiatione obſtringatur, cùm ignotis nec renuntiari intelligatur, nec etiam renuntiari queat per

L. mater. 19. *ff. de inoffic. Teſtam.*

23. 2. Muß einer ſolchen Verzicht-Tochter ein Standmäßiges Heyrath-Gut und Außfertigung ſecundùm morem Regionis, numerum Liberorum, quantitatem Bonorum Paternorum, nubentium ſtatum, & locorum qualitatem außgezeiget, und würcklich bezahlet werden.

Nicol. Boër. *deciſ.* 62. *n.* 15. Hartm. Piſtor. *p.* 4. *q.* 6. *n.* 76. *& ſeqq.* Beſold. *Theſaur. Pract. V.* Verzicht Adelicher Töchtern *fol.* 962. Carpz. *p.* 2. *Conſt.* 35. *def.* 5. Springsf. *de Apanag. p.* 12. *n.* 60. Spreng. *Inſt. Jur. Publ. l.* 2. *c.* 41. Backmaiſter *de Renunt. Filiar. Illuſtr. theſ.* 23. Galerat. *de Renunt. l.* 3. *c.* 2. *n.* 49. Ertl *p.* 2. *Obſ. Illuſtr.* 4. *fol.* 76. Philoparch. *p.* 2. *tit.* 14. §. 10. *fol.* 293. & ſumitur ex *c. quamvis.* 2. *de pact. in* 6. *l. cùm poſt.* 69. *ff. de Jur. Dot.* Et *l. ſi Filiæ.* 43. *ff. de Legat.* 3.

Dos enim ſuccedit locô Legitimæ, & ipſi aſſimilatur.

Kellenb. *q.* 2. *n.* 31. *&* 42.

Maximè autem convenit, Filias eſſe dotatas, cùm aliàs odio habeantur à maritis.

L. fin. C. ad S. C. Vellejan.

aut ob egeſtatem quæſtum corpore faciant, & fœdus matrimonii rumpant.

Beſold. *l. cit.*

Hinc ſi Filia Dotem congruam non acceperit, pro facultate ſcilicet, ùt dictum eſt, Patrimonii, quod tempore elocationis, & renuntiationis Pater habuit, Renuntiatio ejuſdem etiam jurata reſcinditur,

ùt cum Hartm. Piſtor. Mollero, Boërio notat Carpz. *def.* 5. *cit. n.* 3.

non enim ſufficit, quòd Pater Maritum quærat Filiæ, niſi etiam eam dotet competenter pro modo facultatum.

L. cognovimus. 19. *C. de Hæretic. Novell.* 115. *c.* 3. §. 11. Anton. Faber *in Cod. l.* 2. *tit.* 9. *def.* 8. *n.* 4.

Und zwar muß das Heyrath-Gut auß deß Vatters und nicht der Mutter Vermögen conſtituiret werden; Officii namque Paterni eſt Filiæ tota bona materna integra ſervare, & reſtituere, & præterea de ſuis Bonis eam congruè dotare, non habitâ ratione Bonorum Maternorum, aut aliorum adventitiorum, aliàs ad Filiam pertinentium: uſque adeò, ut licèt Pater expreſsè proteſtetur, ſe dotem dare ex Bonis adventitiis Filiæ, & non de ſuo proprio, non relevet eum talis proteſtatio, ex nota Regula, quòd proteſtatio declaratoria voluntatis nihil operetur in his, quæ à voluntate noſtra non dependent, ſed ſunt debita. 24

Gloſſ. Bald. & DD. *in l. alimenta. C. de negot. geſt.* DD. *in l. fin. C. de Dot. promiſſ.* Speidel *V.* Verzicht *fol.* 1298.

Hinc Filiæ, quæ nihil ex matre accepit, non nocet Renuntiatio, quâ renuntiavit Bonis tam paternis, quàm maternis, propter magnam læſionem, quam continet; & quia ſine cauſa facta fuit Renuntiatio, eſt ipſo Jure nulla, ac nihil operatur: ſicque petere poterit Filia Bona Materna, acſi non renuntiâſſet.

Urſil. *ad Afflict. deciſ.* 179. *n.* 4. Fontanell. *de Pact. Nupt. clauſ.* 9. *gloſſ. un. p.* 1. *n.* 5.

Es wird auch de Jure ad validitatem Renuntiationis Nobilium, & Illuſtrium Fœminarum juxta 25

Speidel. *cit. fol.* 1298. & alios.

erforderet, daß ſolche Außſteur, und Heyrath-Gut wenigſt den Pflicht-Theil erreiche; dann weilen bekannt, quòd Dos legitimæ nomine, & locô detur, ſo iſt nach gemeiner Lehr der Rechts-Gelehrten, und Practicanten,

teſte laudato Speidel. *l. cit.*

richtig, quòd Dos ejuſmodi Filiabus renuntiantibus, quæ tempore Nuptiarum ipſis datur, minor Legitimâ eſſe non debeat.

Ruin. *conſ.* 90. *n.* 3. *& ſeq. vol.* 3.

ubi etiam *Num.* 7. notanter ſcribit, quòd licèt Dos in aliquibus differat à Legitima, nec ubique conveniat, quamvis in locum ejus ſuccedat, tamen, in quibus non reperitur expreſſa differentia, Dos, & Legitima judicentur ad paria.

Alex. *conſ.* 69. *n.* 2. *vol.* 1. Decius *conſ.* 180. *n.* 2. Curt. Sen. *conſ.* 27. *&* 38. Boër. *Deciſ. Burdeg.* 3. *n.* 12.

Welches alles, obwohlen es denen Rechten gantz gemäß iſt, ſo befindet ſich in praxi, & de conſuetudine plurium Regionum das widerige, allwo ein gewiſſe Quantität pro Dote denen renuncirenden Töchteren determiniret iſt. In Schwaben pflegen bey dem 26.

Reichs-

Reichs-Adel dergleichen Verzicht-Töchtern gemeiniglich nicht über 4000. fl. ſamt einer Stands-mäſſigen Ausfertigung gereichet werden, ne Dotium magnitudine Domus exhauriatur, & ut Dote moderatâ Fœminæ ad pudicitiam, & obſequium Maritorum faciliùs cogantur, ùt ait

Schönborn *l.1.Polit.c.6.*

Dahero wann ſchon das Heyrath-Gut der Legitimæ, oder Noth-Gebührnus nicht gleich iſt, ſo mag doch eine Verzicht-Tochter um diſer Urſachen willen ſich über ſolches nicht beſchweren, indem die Legitima zwar nicht gar aufgehebt, doch aus vernünfftiger Urſach, v.g. zu Erhaltung, und Fortpflantzung des Manns-Stammens, und Stammen-Hauß, geminderet werden kan.

Fachin. *l.4. contr. c.32.* Mynſ. *decad. 1.reſp.10.n.43.* Boër. *p.2.deciſ.118.n. 6.* Ertl. *p.2.Obſerv.Illuſtr.4.ſol.76.*

27. Imò Pactum de non ſuccedendo valere, licet nec Dos, nec aliud quidquam à Patre promiſſum ſit, cum Vaſquio dicit

Berry *de Succeſſ.l.11.tit.25.n.2.* Stryck. *Diſſert.10.§.24.* Olymp. *Prompt. V. renuntiatio.n.9.*

Cùm Ratio Excluſionis non in Dotis numeratione, ſed in facta Juramenti præſtatione ſit poſita,

Zœſ. *ad ff.de Pact.n.38.* Mevius *ad Jus Lubec. p.2.tit.1.n.66.*

Et Sponſus fortè ſola Virgine contentus eſſe velit. Addit tamen citatus Stryckius, Dotis petitionem, non obſtante Renuntiatione Filiæ, nihilominus ſalvam, ac integram manere, niſi Filia donandi animo renuntiaverit.

Natta *in c.quamvìs.n.43. de Pact. in 6.* Hartm.Piſtor.*p.4.q.6.n.25.*

Et rectè, cùm Forma hujus Pacti regulariter in Dotis datione conſiſtat, nec ſufficiat, eam Pacto, vel Stipulatione conſtitutam eſſe, ſed eam datam, & acceptam eſſe oporteat.

Gaill. *l.2.obſ.147.n.13.*

Quodſi enim Dos numerata non ſit, foret Renuntiatio ſine cauſa, & Frater Hæreditatem petens Exceptione Doli repelli à Sorore poſſet.

Ant. Faber. 13. *Error. Pragm. 7.* Vid. Fontanell. *de Pact. Nupt. Clauſul.9.gloſſ. un.p.1.n.9. & ſeqq.* Galerat. *l.3. c.2.n. 52.* Backmaiſter *de Renunt.filiar.Illuſtr. theſ.24. & 25.* Philoparch. *p.2.tit.14. §.10.fol.293. & 294.*

Ex quorum, & aliorum concordi Doctrina das Heyrath-Gut in der That, und aus dem Vätter- und nicht Mütterlichen Gut bezahlet muß werden, weil das bloſſe Verſprechen nicht genug iſt; und der Vatter, wo er es im Vermögen hat, die Töchter aus ſeinem Gut außſtatten ſoll. Darum, wann der Vatter die Tochter aus ihrem Mütterlichen außheyrathet, kan ſie dardurch dem Vätterlichen nicht renunciren, weil jenes ihr ohne dem zukommet.

3. Muß ein ſolche Verzicht mit einem Cörperlichen Eyd beſtärcket werden. 28.

c. quamvìs.2.de Pact.in 6. Gail. *l.2.obſ. 39.n.23.* Mynſ. *Reſp.96.n.15.* Hartm. Piſtor. *p.4.q.6.* Weſenb. *conſ.23.n.2.* Bruckman. *vol.1.conſ.48.n.209.* Reiſner. *l.1.deciſ.9.n.7.* Beſold. *p.3 .conſ. 134.n.83.* & *Theſaur.Pract.V.* Verzicht *fol.962.* Speidel. *Specul. V. eod. ſol. 1298.* Carpz. *p.2. conſt.35. def.7.n.4.* Ertl. *obſ.4.cit.ſol.77.*

Conſtat enim inter omnes tam Legiſtas, quàm Canoniſtas, hujuſmodi Renuntiationem, ſive Pactum, ut Filia Dote contenta, nullum regreſſum ampliùs habeat ad Paternam Succeſſionem poſtea delatam, Jure Civili improbari, uſque adeò, ut etiam ſi accedat Juramentum, Jure Civili non firmaretur,

L.non dubium. 5.C.de LL.

donec ſuperveniret Diſpoſitio Juris Canonici,

C.quamvìs cit.

quâ id inductum eſt, ut Pactum tale, non vi, aut Dolo firmatum, propter ipſum Juramentum ſervari debeat, ex illa generali Juris Canonici ratione, quòd non vergat in periculum Salutis æternæ, h. e. peccatum non nutriat, nec redundet in detrimentum alicujus: & ita Juramenti Religio totum facit, ut teneat, & ſervandum ſit tale Pactum Renuntiationis, ſine quo maneret in terminis Juris Civilis, h. e. reprobatum, & nullius momenti. Ex quo proin ſequitur, Pactum Renuntiationis ejuſmodi, ſecluſo ſpeciali Statuto, vel Conſuetudine, invalidum eſſe ſine vinculo Juramenti: conſequenter iſtud erit de Subſtantia ejuſdem; nam ubicunque Actus non tenet ſine Juramento, iſtud de Subſtantia illius eſt, ita, ut ejus Omiſſio vitiet Actum ipſo Jure. Dixi autem: *Secluſo ſpeciali Statuto, vel Conſuetudine*; nam Statuto, vel Conſuetudine introduci poteſt, ut tales Conventiones, etiam non juratæ, firmæ, ac ratæ ſint.

Bartol. *in l.3. C.de Collationibus.*

Imò in terris Electoratûs Saxonici Filius etiam abſque Juramento Paternæ Hæreditati firmiter renuntiat, teſte

Carpzov. *p.2.Conſt.35.def.8.*

dummodo coram Judice, vel Teſtibus iſtud fiat. Und haben auch die Krafft einer eydlichen Entſagung in praxi die Renuntiationes ſo bey Fürſtlichen, Gräfflichen, und Adelichen Ehren geſchehen, wie mit Gaillio, Carpzovio, und Backmaiſter anmercket

Philoparch. *p.2.tit.14.§.10. fol.293.*

Si enim Conſuetudine, & more Regionis induci poteſt, ut Pactiones de non ſuccedendo valeant abſque Juramento, ùt modò dictum eſt, & conſentit

Cothman. *vol.4. conſ.28. n.2.* Goed. *vol.1.Conſ.Marpurg.26.n.216.* Stryck. *de Succeſſ. ab Inteſt. Diſſ. 8. c.10. §.54.* Lauterbach. *ff.ad S.C.Trebell.§.6.*

ubi ait, in Franconia Fœminis ob Sexûs ve-

recundiam, & fragilitatem remitti Juramentum, ferè expeditum eſſe, pro quo allegat

Mund. *Vol.2.conſ.*10. *n.*167. *& ult.* ubi iſte aſſertum hoc Sententiâ Scabinorum Coburgenſium firmat.

Multò magis ſimili Statuto, vel Conſuetudine induci poteſt, ut loco Juramenti acceptetur Renuntiatio facta in Fide Nobili, bey Adelichen Ehren ꝛc. cùm verba iſta Juramenti vim aliàs habeant.

29. An verò in iiſdem Perſonis Illuſtribus, præciſa contraria Conſuetudine, vel Statuto, ad Renuntiationem validè faciendam ſufficiat fidei præſtatio bey Fürſtlich- Gräfflich- oder Adelichen Ehren an Eyd-Statt, dubium moveri poteſt. Videtur eſſe ſufficiens. 1. Quia ex æquipollentibus, quid fiat, nihil refert. Atqui Juramentum, & præſtita fides planè æquiparantur, per

*c.ad aures.*3. *de his, quæ vi, metûſve cauſâ &c. c.pervenit.*2. *in fin.de fidejuſſor.c.duobus.*1. *de ſponſ.duor.c.animarum.*1. *de Sepult.in* 6.

Ut proinde videatur ſufficere, interpoſitam eſſe fidem. 2. In Juramentis, & Promiſſionibus Sacris mens promittentis potiùs, quàm verba attendi debent.

Weſenbec. *conſ.*23. *n.*56.

Neque ad Juramentum opus eſt, ut verbum *Juro* exprimatur, ſed ad Confirmationem Veritatis ſufficit, ſi DEUS implicitè, vel explicitè interponatur.

Abb. *in c.etſi Chriſtus.n.*3. *de Jurejur.*

Videntur autem Principes, aliæque Perſonæ præcipuæ, dum aliquid promittunt ſub fide ſua, per ejuſmodi Promiſſionem velle in effectu invocare Numen, quippe qui, ùt

Kellenb. *de Renunt.q.*2. *n.*4.

notat, jurando per Fidem Principalem, non de ſua, ſed illius perſona cogitâſſe cenſentur, qui ipſos in gradum, & ſtatum iſtum ſublimem ordinavit, nempe de ipſo DEO. 3. Hac Promiſſione ſub Fide ſua Princeps æquè firmiter obligare ſe velle præſumitur, ac ipſo Juramento; nam verba Principum ſunt firmiſſima:

Bald. *conſ.*327. *n.*4. *vol.*1. Decius *conſ.* 286. *n.*4. Gaill. *l.*2. *obſ.*55. *n.*3.

Cúmque Injuria non oriatur, unde Jus originem ducit, & naſcitur;

*L.meminerint.*6. *C.unde vi.*

Hoc ipſo, quòd Princeps, tanquam Legislator ſit Author Juris, ejus diſpoſitiones ab omni malitia præſumuntur eſſe ſemotæ.

Rom. *conſ.*298. *n.*3.

30. Sed meliùs negativam defendunt cum communi

Jaſon *in Auth. Sacramenta puberum. C.ſi adverſ.vendit.* Natta *in c.quamvis.*2. *de Pact.in* 6. *n.*5. Beſold. *Theſaur. Pract. V.* Verzicht. *fol.*962. Kellenb. *q.*2. *cit. n.*6. *& ſeqq.* Struv. *Exerc.*38. *theſ.* 51. Müller. *ibid.lit.* c. Linck. *tom.*2. *Reſp. Altorff.*54. *n.*3.

Ratio eſt 1. Quia Succeſſionis futuræ Renuntiatio *juxta Num.*28. nullam vim obtinet, niſi Juramento ſit confirmata. Atqui aſſertio hæc, bey Königlichen, Fürſtlichen, Gräfflichen Würden, und Ehren, bey Treu und wahren Worten ꝛc. Juramentum non eſt, cùm revera Invocationem Supremi Numinis in ſe non contineat: imò Nobiles per hujuſmodi formulas Juramenti vinculum, pœnamque perjurii evitare cogitant, ùt benè notat

Kellenb. *l.cit.n.*8.

Neque obſtat, quòd ejuſmodi Illuſtres Perſonæ per dictas Formulas intendant, ut talis Promiſſio eâ debeat pollere firmitate, acſi corporali Juramento ſubnixa foret; nam 2. Quoties Actus aliquis in Jure non valet abſque Juramento, tunc illud præciſè requiritur, nec ſufficit præſtatio Fidei pro Juramento; pertinet enim tunc Juramentum ad formam ſubſtantialem Actûs, quæ per æquipollens adimpleri non poteſt.

Dec. *conſ.*466. *n.*19. Ruin. *conſ.*64. *n.* 14. *vol.*1. Pariſ. *conſ.*61. *n.*15. *& ſeqq. vol.* 3.

Atqui res ita ſe habet reſpectu Juramenti in Renuntiationibus Succeſſoriis; nam ad valorem, conſequenter ad formam ſubſtantialem iſtius Juramentum requiritur. Igitur licèt prædictæ Formulæ Juramento æquipolleant, non tamen ſufficient. 3. Juramentum in Renuntiationibus Fœminarum ſpecialem utilitatem habet, quam Fidei præſtatio nequaquam tribuit; cùm enim judicium Fœminarum planè ſit fragile, & infirmum:

*c.forus.*10. *in fin. de V.S.*

& hæ ob Sexûs imbecillitatem deceptionibus ſint obnoxiæ.

*L. & primò.*2. *§. Verba.* 2. *ff. ad S.C. Vellejan.*

Juramenti Solennitas efficiet, ùt Filia, cùm de maximo ipſius præjudicio agatur, omnia priùs diligenter ruminet, & omnibus exquiſitè perpenſis, demum ad Renuntiationem, & Religionis interpoſitionem procedat.

Kellenb. *q.* 2. *cit. n.* 11.

Neque contrarium probant Argumenta 31.
Num. 29. allata. Ad 1. Dum dicitur, quòd nihil referat in æquipollentibus, quid fiat, non procedit in Formis, quæ ad Actum aliquem perficiendum de Jure requiruntur; Forma enim præciſè adimpleri debet, ita quidem, ut ejus omiſſio in qualibet vel minima ejus parte Actum vitiet.

Felin. *in c. dilectus. §. geſta contra formam.* ℣. *ſeptimô noto. de Præſcript.* Tiraquell. *de Retract. lign. §.* 1. *Gloſſ.* 21. *n.*11.

Nam aliud eſt eſſe tale, & aliud locô talis haberi. Ad 2. Patet ex Ratione decidendi prima, ubi dictum, quòd Principes, & aliæ ſimiles Perſonæ Illuſtres per interpoſitionem Fidei ſuæ Juramenti vinculum potiùs intendant effugere, ut proin præſumi nequeat, quòd per hujuſmodi Promiſſionem velint Obligationem juratam efficere. Ad 3. Quòd

Quòd verba Principum ſint firmiſſima, non relevat iſtos, vel alias Illuſtres Perſonas à præſtatione Juramenti, ubi iſtud ad formam actûs requiritur; nam ùt rectè DD. tradunt, Princeps in contrahendo habetur ùt privatus, & debet uti Jure communi. Et hinc, quando dicitur, quòd ex recepta Germaniæ conſuetudine ejusmodi promiſſiones vim Juramenti habeant, id intelligendum eſt, ùt bene advertit

Kellenb. *l. cit. num.* 16.

de iis duntaxat diſpoſitionibus, quæ ad ſui validitatem in ſpecie Juramentum non requirunt; tunc enim ob ſplendorem dignitatis, & præſumptionem fidei, quæ in ejusmodi perſonis exuberare debet, promiſſiones eo modo peractæ, tam firmæ judicantur, acſi Juramento ſtabilitæ fuiſſent. Aliud eſt, ubi Juris diſpoſitio expreſsè, & pro forma actûs Juramentum requirit; neque enim conſuetudine introduci poteſt, ut tantum humanæ fidei, quantum Religioni erga DEUM tribuatur, per ea, quæ traduntur

in c. pen. & ult. & ibi Canoniſtæ *de Conſuet.*

32. 4. Muß die Verzicht realiter, und würcklich, auch außdruckentlich geſchehen, und iſt ein bloſſes Verſprechen de renuntiando nicht ſufficient.

Mynſing. *decad.* 1. *Reſp.* 10. *num.* 24. Muſcul. *de Succeſſ. Convent. num.* 234. Knipſchild *de Nobil. Immed. l.* 3. *c.* 12. *n.* 165. Ertl *p.* 2. *Obſ. Illuſtr.* 4. *fol.* 77.

Et videtur hoc etiam probare ratio; nam actus agentium non operantur ultra intentionem illorum. Sed nuda promiſſio de renuntiando, ſi verba inſpiciantur, non indicat, quòd Filia de præſenti, ſed in futurum duntaxat renuntiare intendat, ſicut nec promiſſio de vendendo venditionem efficit. Sicut ergo promittens vendere pœnitere poteſt, dominiúmque rei, quam promiſit ſe venditurum, in alium transferre, ita Filia prætendere adhuc Hæreditatem illam, cui renuntiaturam ſe adpromiſit. Et hoc juxta

Imol. *in c. cùm contingat. num.* 85. *de Jurejur.*

etiam verum eſt, quando talis promiſſio eſt Juramento confirmata.

33. Contrarium tamen defendit, & Renuntiationis futuræ conventionem idem, quod Renuntiationem præſentem operari exiſtimat

Kellenbentz *q.* 8. *num.* 8. *& ſeqq.* cum Covar. *in c. quamvìs. p.* 3. *princ. n.* 3. *de Pact. in* 6. Grav. *conſ.* 12. *num.* 2. Molin. *conſ.* 55. *n.* 4. qui bis in Supremo Senatu Pariſienſi ſic judicatum teſtatur.

Rationem dat Kellenbentz *l. cit.* quia licet obligatio iſta, novæ alterius in futurum perficiendæ, nullam in ſe implendi neceſſitatem habeat, ſolvendum tamen erit, quod alterius intereſt.

L. ſi ſterilis. 21. *§. ſi tibi fundum.* 4. *& §. ſeq. ff. de act. empt.*

In præſenti autem Caſu omnis utilitas & Teſtatoris, & hæredum in eo duntaxat verſatur, ne Filia cum hiſce ſimul ſuccedat: quod intereſſe, quia cum reali Renuntiatione planè convenit, omnino certum, atque definitum eſt. Sicut ergo in caſu liberationis, cùm debitoris intereſſe ſit certum, nec quidquam hic aliud expetat, quàm debiti remiſſionem, tam in pacto, quàm legato liberandi, protinus ex tempore Pacti, & die defuncti Teſtatoris, liberationem conſequitur.

L. intra. 41. *ff. de Pact. l. ſi creditoris.* 17. *C. de Fideicommiſſ.*

Ita in Caſu præſenti, cùm Parens per Renuntiationem in effectu nihil aliud quæſierit, quàm Hæredibus ſuis à diviſionis obligatione liberationem, quâ Filiam, tanquam cohæredem, ad Succeſſionis communionem admittere cogebantur, in veritate, acſi realiter Renuntiationem interpoſuiſſet, vigore iſtius Pacti à Succeſſione excluſa erit.

Ad Argumentum *Num.* 32. propoſitum 34.
reſpondet Kellenbentz, pœnitere quidem licere promittenti, ita tamen, ut intereſſe compellatur refundere. In Caſu autem iſtius controverſiæ intereſſe ſi Filia, promittens ſe renuntiaturam, velit refundere, planè nihil aliud præſtare poterit, quàm ut abſtineat ab Hæreditate, aut ſi in Poſſeſſionem ejusdem venerit, ut eam reſtituat Hæredibus. Aliud eſt in promiſſionibus, quibus nova conſtitui, non verò jam conſtituta tolli ſolet obligatio; in hiſce enim evenire poteſt, ut promiſſoris multo pluris interſit, ne fidem ſervet, quàm ſtipulatoris, ut ſervetur. Et hinc, quia intereſſe non ita, ùt in ſuperiori caſu, tam quoad debitorem, quàm quoad creditorem certum, ac definitum eſt, æquitas ſuadet, ut debitor, ſi creditori damnum reſarciérit, ad Contractûs implementum compelli nequeat.

5. Muß ein ſolche Verzicht gantz frey, 35.
und ungezwungen, auch ohne Argliſtigkeit von dergleichen Adelichen Verzicht-Töchteren beſchehen. Darumen, wie ſchon oben *Num.* 17. gemeldet worden, theils Orthen, zu mehrerer Freyheit dergleichen Verzichten, und Verhütung der ſonſt unterlauffen-könnenden Argliſtigkeit, denen Adelichen Töchteren ein Beyſtand zugeordnet, auch ſie zum drittenmahl ab- oder beyſeiths geführet, und jedesmahl von denen anweſenden ernſtlich befraget wird, ob ſie von freyen, ungezwungenen Willen ſich ihrer Erbſchafft begeben wolle, welches

Beſold. *Theſaur. Pract. fol.* 962.

für ein weeſentliches Stuck haltet, wiewohl es nicht de neceſſitate zu ſeyn meynen

Kellenbentz *q.* 4. Backmaiſter *theſ.* 21.

wann nur anſonſt ſolche Renuntiation nulla vi, aut dolo erpreſſet worden; dann wo ſolche Tochter mit Liſt, Streichen, und Gewalt zur Renuntiation gezwungen wird, die Verzicht an- und für ſich ſelbſt nichtig, und von Unwürden iſt.

Arg. c. quamvìs. de Pact. in 6.

Quo inductum eſt, ut Pactum Renuntiationis nec vi, nec dolo firmatum ſit &c. Renuntiatio námque non valet, ſi Filia minis, aut verberibus à Patre, vel callida machinatione, & perſuaſione, quæ Dolum continet, ad renuntiandum inducta ſit.

Caſtrens. *conſ.* 174. Franc. *in c. quamvìs. cit. n.* 2. Gaill. *l.* 2. *obſ.* 147. *n.* 15. Speidel. *Specul. V.* Verzicht Adelicher Tôchter. *fol.* 1299.

Quia conſenſui nil tam contrarium eſt, quàm vis, verbera, & coactio.

36. Neque obſtat illud vulgò dictum, quòd coacta Voluntas etiam ſit voluntas; nam talis non eſt, qualis hic requiritur; verba enim gutwillig, freywillig, ungezwungen ſpontaneam, & liberam voluntatem denuntiant, quæ vulgò definitur, quando quid cum ratione deſideratur, ùt loquitur

Cicero 4. *Tuſcul.* & conſentit Ariſtoteles. 3. *Ethic.* 1.

ubi ait: Invitè quidem non ſponte facta dici videntur illa, quæ aut vi coacti agimus, aut per inſcientiam: quæ verò majorum malorum metu, vel boni alicujus parandi causâ aguntur (quas actiones ille mixtas vocat) iis, quæ ſpontè aguntur, ſimiliores eſſe videntur; ſunt enim optabiles, & eligendæ, tum cùm aguntur. Interim tamen ſimpliciter ſpectatæ, fortaſſis invitis facta dicentur; nemo enim quidquam tale propter ſe optaverit &c.

37. 6. Weil in perficienda Succeſſionis Renuntiatione, præſertim Minorennium Filiarum, nicht von geringen, ſondern hohen, totius nempe Hæreditatis, præjudicio gehandlet wird, ſoll billich ein ſolche Verzicht, ſo ohne Richterliche Erkanntnuß, und Approbation, oder nach der faſt aller Orthen ůblicher Obſervantz, der Nåchſten und zwar nicht intereſſirten Befreundten Gegenwart, Vorwiſſen, und Einwilligung bewůrcket worden, fůr null, und ungiltig erachtet werden, cùm per S. C. generaliter Minoribus Bonorum immobilium, & Jurium ſuorum diminutio interdicta ſit, adeò quidem, ut nec ſtipulatio, nec transactio, nec donatio, nec alius quis alienandi modus, ſi Judicis authoritas non interceſſerit, valeat:

L. non ſolùm. 4. *& toto tit. C. de præd. minor. non alien.*

Renuntiatio autem veram in ſe alienationem habeat; nam per eam Filia Succeſſionis Jus agnoviſſe, & per Pactum deinde ceſſiſſe, ſive donâſſe cenſetur.

Corn. *conſ.* 291. *n.* 11. *vol.* 4. Caſtr. *ad l. pactum dotal. n.* 7. *circa fin. C. de Collat.* Speidel. *Specul. V.* Verzicht. *fol.* 1298. Kellenb. *q.* 5. *n.* 7. *& ſeqq.*

38. Suſtinetur autem, & valet Renuntiatio, ſi Decretó Judicis omiſſo, ſoli adſint Cognati, & Agnati; nam Judicis authoritas, vel Decreti ſolennitas eam principaliter ob cauſam requiritur, ut Judicis præſentia omnem doli, metúsque ſuſpicionem amoveat, ejúsque authoritas efficiat, ut omnia legitimè, & bona fide geſta exiſtimentur.

Corn. *conſ.* 348. *n.* 25. Et *conſ.* 36. *n.* 11. *vol.* 1. Burſ. *conſ.* 144. *n.* 19. *vol.* 4.

Cognatorum verò interventus idem præſtat per

L. transactionem. 35. & ibi Bartol. Jaſ. Salicet. *C. de Transact.* Weſenb. *conſ.* 3. *n.* 66. *& conſ.* 52. *n.* 12.

Quare ſi eorum interventu perficiatur Renuntiatio, ſuſtinetur, & valet.

Bartol. *in l. Frater à Fratre. n.* 21. *ff. de Condict. indeb. & in l. transactionem. cit. in fin.*

ubi in praxi receptam opinionem eſſe teſtatur, quòd iſtorum præſentia parem vim, & virtutem cum Decreti Judicialis ſolennitate habeat, nihilque referat, an Magiſtratûs authoritas, an verò Cognatorum præſentia actui intercedat.

Speidel. *l. cit.*

Daß aber der nåchſt-Verwandten Præ- 39
ſentz, und Gegenwart bey dergleichen Renuntiation giltig, und kråfftig gehalten, auch alle widrige Suſpicion verhůtet werde, iſt nôthig, daß ſelbige ſowohl von Våtter- als Můtterlichen Lini erwåhlet, auch keines Weegs darmit intereſſiret ſeyen.

Mynſ. *decad.* 6. *reſp.* 56. *n.* 19. Speidel. *l. cit.* Kellenb. *q.* 5. *cit. n.* 18.

Heutiges Tags werden dergleichen Verzicht in Gegenwart der Elteren, Befreunden, Vormunder, auch deß neuen Ehe-Herrens vor einem Notario, und zweyen Notariats-Zeugen vorgenommen.

Beſold. *Theſ. Pract. V.* Verzicht. *fol.* 962. Berlich. *p.* 2. *concl.* 43. *num.* 5. Knipſchild *l.* 3. *c.* 12. *n.* 183.

Es iſt auch, wo nicht nôthig, doch nutzlich, daß der Verzicht-Brieff von dem Mann, und wo er von der erſten Ehe Kinder hat, auch von ihnen unterſchriben werde.

Springsfeld *c.* 12. *num.* 60. Galerat. *de Renunt. l.* 2. *c.* 2. *n.* 48. Philoparchus *p.* 2. *tit.* 14. §. 10. *fol.* 194.

Wann die Verzicht vor Gericht geſchihet, ſeynd gar keine Zeugen nothwendig; ea enim, quæ in Judiciis fiunt, omnium Contractuum ſolennitatem exſuperant.

L. omnium. 19. *C. de Teſtam.*

QUÆSTIO V.

Auf was für Gůter diſe Verzicht ſich extendire?

Antwort: Wegen der Gůter iſt kein Unter- 40
ſchied zu machen unter Bewôgliche, und Unbewôgliche, Gegenwårtig, und Zukůnfftige, ſie kommen her, wo ſie wollen, ſo daß die *Clauſul Rebus ſic ſtantibus* denen Renuntianten nicht zu ſtatten kommen kan.

Backmaiſter *de Renunt. Filiar. Illuſtr. theſ.* 17. Philop. *p.* 2. *tit.* 14. §. 10. *fol.* 293.

Doch

Doch verſtehet ſich dergleichen Verzicht hauptſächlich auf alt Vätterliche Stammen-Güter, & ad Bona immobilia, cùm lugubre ſit antiqua Majorum prædia in extraneas manus, & Familias tranſire.

Ertl *p.2. Obſerv. Illuſtr.4.fol.74.*

Darum vil der Meynung ſeynd, daß, wo der Verzicht-Brieff nicht in ſpecie auf die Mobilien lauthet, ein ſolche Verzicht-Tochter billich zum Erbtheil dergleichen Mobilien, als da ſeynd Silber-Geſchirr, Kleider, Kleinodien ꝛc. müſſe zugelaſſen werden, cùm nunquam generalia extendantur ad ea, quæ ſpecialem, & peculiarem habent indolem, & quæ quis in ſpecie non fuiſſet promiſſurus.

Arg. l. quacunque.1.ff. de Officio ejus, cui mandata eſt Juriſdictio. & *l. obligatione generali. 6. ff. de Pignor. & Hypothec.* Bruckman. *de Regal. l.5.n.231.* Knipſchild *de Nobilit. Imp. l. 3.c. 12. n. 68.* Ertl *fol.74.cit.*

Es kan auch ein Tochter ſowohl der Vät-
41. ter- als Mütterlichen ab inteſtato hoffenden,
oder bereits würcklich vorhandenen Erbſchafft renunciren,

Backmaiſter *tract. cit. theſ. 14. & ſeqq.* Philoparch. *§.10.cit.fol.292.*

Nicht minder kan auch ein Schweſter renunciren der Erbſchafft ihres Bruders.

Philoparch. *l.cit.*

Doch muß die Renuntiation Brüderlichen Erbſchafft expreſsè, und außdruckentlich geſchehen; dann wo die Verzicht allein auf das Vätter- und Mütterliche lauthet, iſt ſolches nicht auf das Brüderliche zu verſtehen, ob ſchon Brüder vorhanden, und denenſelben die Vätter- und Mütterliche Erbſchafft zugewachſen iſt; Renuntiationes enim ſunt ſtrictiſſimi Juris, & ultra caſum expreſſum non extendendæ.

L. quidquid adſtringendæ.99. ff. de V.O. Maſcard. *de Probat. concl. 1264. n.35.* Mynſing. *decad. 4. Reſp.33. n.9.* Roland. à Vall. *vol.1. conſ.95.n.44.* Fontanell. *de Pact. Nupt. clauſ.9. gloſſ. un. p.1. n.76.* Rittershuſ. *tom. 1. Reſponſ. Altorff. 8. n. 12.* Olymp. *Prompt. §. Renuntiatio. n.28.* Ertl *fol.74.cit.*

Welches auch Statt findet, wann gleich ei-
42. nes ſolchen Bruders Vermögen meiſtens
aus denen Mittlen beſtehet, ſo er vom Vatter, und Mutter ererbet, welchen Erbtheil die Verzicht-Tochter auch renunciret hat; dann deſſen ungeachtet, kan ihr doch das Brüderliche Erb nicht verweigeret werden, cùm per aditionem Fratris Bona iſta deſiêrint eſſe Paterna, & in Fratris Dominium tranſiêrint, ſicque non ampliùs Hæreditas Patris, ſed Fratris proprium Patrimonium effecta ſint.

L. ſed ſi plures. 10. §. filio impuberi. 2. ff. de vulg. & pupill. ſubſtit. Dec. *conſ.265.n.2.* Gaill. *l.2. obſ.148.n.7.* Dauth. *in c. quamvis.2. de Pact. in 6. n.123.* Ant. Theſaur. *deciſ.62.* Hartm. Piſtor. *p.4.q.6. n.63.* Carpz. *p.2. Conſt.35. def.15.n.4.* Müller. *ad Struv. Exerc.38. theſ.51. lit.v.*

Unde cum Succeſſio fraterna Sorori, non ùt Hæredi Paternæ, ſed ex nova cauſa (ad quam Renuntiatio Patri facta non eſt extentenda) debeatur, Jus integrum ipſi, non obſtante hac Renuntiatione permanebit.

L. cùm patronus.28. ff. de Legat.2. Roman. *conſ.168.n.1.* Pariſ. *vol.1. conſ.13.n.52.* Torre *de Pact. Succeſſ. l.2.c.23. per totum.* Olymp. *n.28.cit.*

Es müſſen aber die Güter, auf welche
ein Verzicht-Tochter renunciret, Allodialia, 43.
oder Erb-zinßbar ſeyn; dann von denen Lehen die Weiber ohne dem ipſo Jure von der Succeſſion ausgeſchloſſen ſeynd.

Backmaiſter *de Renunt. Filiar. Illuſtr. theſ. 18.*

An verò Feuda illa, in quibus Fœminæ non minùs, ac Maſculi ſuccedere poſſunt, ſub Renuntiatione Succeſſionis à Filia factæ, comprehenſa cenſeantur, majoris eſt Controverſiæ? Videntur eſſe comprehenſa. 1. Quia Juramentum, diſpoſitioni additum, vim Conſenſûs ſpecifici habet, & ad omnia ea extenditur, ad quæ ratione recti Sermonis extendi poteſt. Sicut ergo, ſi ſpecificè facta eſſet Renuntiatio Feudi, promittens efficaciter obſtringeretur, ita obſtringetur vi generalis, Juramento tamen confirmatæ, Renuntiationis Succeſſoriæ. 2. Per Renuntiationem ceditur Jure ad Bona indiſtinctè, quæ ejus ſunt, cui fit Renuntiatio, & in quibus ſuccedere etiam Renuntians potuiſſet. Atqui etiam Feuda ſub Vaſalli Bonis comprehenduntur.

Weſenbec. *conſ. 15. n. 79.* Pinell. *in rubr. C. de bon. matern. n.19. & ſeqq.* Burſ. *conſ.44.n.5. vol.1.*

Ergo pariter iiſdem renuntiatum cenſebitur: quod maximè confirmatur 3. Ex

c. un. tit. an agn. vel fil. defunct. poſſ. retin. feud. & c.4. de Capitaneo, qui Curiam &c.

ubi expreſſe traditur, Allodialia, & Feudalia adeò ſibi invicem cohærere, ut Filius rejectis, & repudiatis Allodialibus, ad Feudalia aſpirare non valeat, ſed utraque vel agnoſcere, vel repudiare debeat: ut proinde ex natura conjunctorum dicendum ſit, Filiam ſimul cum Allodialibus etiam Feudo renuntiare voluiſſe.

Sed affirmativam defendit

Kellenbentz *de Renunt. Succeſſ. q.26.n.5.* 44.
& ſeqq. pro ſe citans Bald. Alver. Curt. Jun. Covar. Decium, & plures alios.

Rationem dat, quia Feuda, niſi illa Hæreditaria ſint (quæ proin, cùm Allodialium naturam ſequantur, Pacto Renuntiationis comprehenſa cenſentur) non Jure Hæreditario, & Sanguinis (de quibus Pacta Succeſſoria principaliter agunt) ſed ex Pacto primi acquirentis, & voluntate concedentis, item providentiâ Legis, Liberis acquiruntur.

Gaill. *l.2. obſ.154. n.2.*

unde etiam ſeparatam ab Allodialibus naturam habent, neque id, quod de his diſpoſitum eſt, ad illa extendi debet.

c.in generali.tit.ſi de feud. def.c.'fin.tit. de inveſtit.de re alien.fact.c.1.de Capitan. qui Curiam &c.

45. Ad Argumenta *Num.* 43. oppoſita idem Kellenbentz ſat aptè reſpondet. Ad 1. Dum dicitur, quòd Juramentum habeat vim Conſenſûs ſpecifici, vult id obtinere ſolùm quoad Solennitates Actûs; cùm enim Jurans Actum voluerit eſſe firmiſſimum, ne hic ob neglectam aliquam Juris Solennitatem viribus deſtituatur, cenſetur implicitè de omnibus iſtis cogitâſſe, iiſque renuntiâſſe. Contrarium eſt, quando Conſenſus per Juramentum extendendus eſſet ad alias res, de quibus actum non erat; cùm enim Juramentum Conſenſum non augeat, ſed ſolùm roboret, & confirmet, dici non poteſt, Renuntiationem ad Feudalia extendendam, quippe quâ Renuntians, ùt ex verborum proprietate conſtat, tantùm Jus Paternæ Succeſſionis, non alterius remittere voluit. Ad 2. Ait, Feudum ſub propria Bonorum Vaſalli appellatione non venire, cùm pòtiſſimâ parte, nempe quoad Dominium directum, ad Dominum ſpectet: & hinc ſi Vaſallus generaliter omnia ſua Bona alienavit ſub tali Pacto Feudum non comprehenditur. Debent autem Renuntiationes accipi propriè, & ſtrictiſſimè, ut quàm minimè lædatur Renuntians. Ergo &c. Ad 3. Monet ex

Bald. *ad c.un.cit.n.9.*

Textum illum duntaxat procedere, ſi poſt mortem Vaſalli Patris Succeſſio repudietur, non verò, ſi vivente illo iſti renuntietur; tunc enim vult, ſolius Hæreditatis Renuntiationem valere, Feudi Jus autem manere ſalvum. Quod confirmat ex mente Textuum allegatorum, quippe per quos agnoſcendæ Hæreditatis Paternæ neceſſitas Filiis injuncta eſt non principaliter in favorem Creditorum, ne Damnum aliquod paterentur (aliàs Agnatis libertatem repudiandæ Hæreditatis non conceſſiſſent) ſed potiùs in favorem Patris, ne Filius, qui eadem eſt cum Patre perſona, indefenſum hunc relinquat, ejúſque perſonam variis modis à Creditoribus injurioſè tractari concedat.

46. Idem, quod de Feudo, etiam de Fideicommiſſo dicendum eſſe judicat

Kellenbentz *q.30.n.2. & ſeqq.*

ubi dicit, per Renuntiationem Fideicommiſſo nullum fieri Præjudicium: quod ait probari ex materia ſubjecta, & natura iſtius Pacti; nam Pacta hæc Renuntiatoria principaliter agunt de iis Bonis, quorum ſpes in Succeſſione futura poſita eſt, & quæ nobis Hæreditario Jure deferuntur, ut proinde Filia cavendo, ſe Patri non ſucceſſuram, aut ex ipſius Bonis nil petituram, hoc ſolùm promiſiſſe intelligatur, quòd vindicare ſibi non velit illa, quæ Jure Sanguinis per Succeſſionem ſibi obventura ſunt, non verò illa, quæ extra Jus Hæreditatis Paternæ ſibi debentur. Atqui Fideicommiſſum non ex Diſpoſitione Paterna, ſed primi Teſtatoris debetur Filiæ, & in eo huic ſuccedere dicitur.

Jaſon *in l.qui Romæ.§.duo fratres.ff.de V.O.* Pariſ.*conſ.62.n.5.vol.2.*

Igitur ſic renuntiando in Fideicommiſſo ſibi præjudicâſſe nequaquam cenſebitur.

QUÆSTIO VI.

Was unter denen Worten einer Verzicht biß auf einen ledigen Anfall verſtanden werde?

Antwort: Diſe Wort wollen ſo vil 47
ſagen, daß, ſo lang einer von denen Brüderen, oder deren Mannlicher Nachkommenſchafft überig, und im Leben ſeyn wird, ein Verzicht-Tochter, auch dero Erben, und Nachkommen keinen Regreſs mehr zu denen verzichenen Güteren, und Erbſchafften haben ſolle; welchen Regreſs doch ſelbe für ſich, auch ihre Erben, und Nachkommen reſerviret will haben, wann der Manns-Stammen würcklich ſolle abgehen. Iſt alſo die Reſervation mit dem ledigen Anfall diſes Effects, daß in caſum, da kein Mannlicher Erb mehr vorhanden, der renuncirenden Tochter der Regreſs ſowohl zu dem Vätterlichen, als Mütter- und Brüderlichen Vermögen, nach ihrer Erbſchaffts-Portion, offen ſtehet, und ſelbe, auch ihre Erben, und Nachkommen, nicht anderſt, als wann niemahls renuncitet wäre worden, illo caſu müſſen gehalten werden. Welches bißweilen in denen Verzicht-Brieffen noch klärer mit folgenden Worten gegeben wird: **Wann aber ins künfftig/ über kurtz/ oder lang/ der Fall ſich begeben ſollte/ daß der Manns-Stammen abſturbe/ und vergienge/ und alſo die Erbſchafft auff den Weibs-Stammen wieder käme/ und fiele/ alsdann wollen ich/ und meine Erben ferner unverzichen ſeyn/ auch uns den *Regreſs* zu den hinderlaſſenen Güteren *expreſsè* in all Weeg vorbehalten haben.**

Georg. Everhard. *vol.* 1.*conſ.* 44. *n.*20. Fichard. *conſ.*52.*n.*18.*libr.*1. Beſold. *Theſ. Pract. V.* Verzicht Adelicher Töchter.*fol.* 962. Knipſchild *de Fideicommiſſ.c.8.n.*379. Kellenbentz *de Renunt.ſucceſſ.q.*18.*n.*3.*& ſeqq.* Philoparch. Kluger Beambte *p.2.tit.14.§.*10.*fol.*294.

Es müſſen aber unter beſagten Worten, 48
biß auf einen ledigen Anfall/ nicht verſtanden werden die Religioſen, oder Mönch, noch die Baſtarden, oder auch die Liberi Adoptivi, und dergleichen; maſſen die Verzicht-

UNIVERSITÄTS-BIBLIOTHEK PADERBORN

Verzicht-Töchter denen allen in Antrettung der Erbſchafften vorgezohen werden, und diſes zwar auß Urſach, weilen durch diſe Perſonen alle die Adeliche Familien nicht conſerviret, oder propagiret werden, ſie auch gemeiniglich deß Stammens Schild, und Helm nicht führen.

Mantica *de Conject. ult. vol. l. 8. tit.* 12. *n.* 28. Kellenb. *tract. cit. q.* 35. *n.* 5. Ertl *p.* 2. *Obſ. Illuſtr.* 4. *fol.* 79.

Excipitur, ſi Filius naturalis natalibus reſtituatur, & legitimetur; nam talis ſi ſuperſit, Filiam, quæ Hæreditati Paternæ, & Maternæ renuntiavit, excludit, nec apertus adhuc cenſetur caſus, quo ipſa poſſit ſuccedere.

Kellenb. *q.* 35. *cit. n.* 22. *& ſeqq.*

ubi rationem dat; quia legitimatus per Natalium reſtitutionem ea omnia conſequitur, quæ legitimè natis Jura conceſsère.

Novell. 74. *c.* 2. *princ.*

ubi Imperator Juſtin. verbo univerſali uſus eſt, & voluit, ut planè nihil à legitimè natis differre debeant. Erit igitur hoc univerſaliter accipiendum. Et quidem ita legitimati legitimè natorum jura non per fictionem duntaxat, ſed in veritate conſequuntur; Jus enim Civile in iis, in quibus verè, & realiter operari poteſt, nullam ſtatuit fictionem. Poteſt autem hic verè, & realiter operari; ſicut enim Imperatores, & Pontifices ob libidines, & inordinatas concupiſcentias Jura naturalium Liberorum conſtituerunt, ſicque Juris primævi, quo Natura omnes legitimos procreabat, ademptio ex humana duntaxat ſanctione proceſſit, ita iidem Pontifices & Imperatores obſtacula hujusmodi tollere, & naturales primævis Natalibus, ac Juribus reſtituere potuerunt.

Kellenb. *l. cit. n.* 24. *& ſeqq.*

Qui ſimiliter etiam de Arrogato dicit, per iſtum ſi talis aliquis ſuperſit, Filiam ex Pacto Renuntiationis interpoſito à Bonis Paternis excludi. Rationem dat *Num.* 56. quòd Arrogatio non ſimpliciter nudo partium conſenſu, ſed ſolenniter, coram ordinario Magiſtratu, diligenti adhibita cognitione, facienda ſit, & ij omnes, qui intereſſe aliquod prætendere poſſunt, citandi veniant. Proinde ſi Filia, ad Actum Arrogationis legitimè vocata, vel expreſsè absque omni reſervatione conſenſerit, vel præſens tacuerit (nam tacentes in hujusmodi caſibus, ubi de præjudicio eorum agitur, pro conſentientibus habentur.

L. qui tacet, & ibi Gloſſ. & DD. ff. de R. J.)

nec de Jure ſuo proteſtata fuerit, contra ejusmodi Arrogatum Jus Succeſſionis ſibi defendere nequit, quippe qui quoad Parentem Jus Suitatis, & quoad Sororem Fraternitatis, & in veritate Jus Agnationis, Familiæ, & Nobilitatis conſecutus eſt.

49. Porrò ratio, quòd Filia, vel ejus Hæredes, nullo ampliùs maſculo Hærede ſuperſtite, non obſtante Renuntiatione ſua, quam cum Clauſula biß auf einen ledigen Anfall fecit, Regreſſum ad Hæreditatem Paternam, Maternam, & Fraternam habeat, eſt manifeſta. Nam reſervatio conſervat Jus reſervanti per textus

L. & ſi quis. 14. *§. pleríque.* 8. *ff. de Relig. & ſumpt. funer. l. ſi debitor.* 4. *§. ſi in venditione.* 1. *ff. quib. mod. pign. vel Hypoth. ſolvit.*

& ceſſante cauſa impedimenti, & excluſionis, ipſa ceſſat excluſio, & impedimentum.

Arg. l. fin. §. ait lex. 1. *ff. de Divort. l. ubi Lex.* 24. *§. interdum.* 1. *ff. de Uſurpat. & Uſucap.*

Deinde ejusmodi Renuntiationes, ùt jam aliquando dictum eſt, ſunt ſtricti Juris, & propterea extendi non debent, ſed intelligi, prout limitatæ ſunt; nam conſenſus, ſive Renuntiatio limitata limitatum producit effectum.

L. cancellaverat. 2. *ff. de his, quæ in Teſtament. delent.*

conſequenter iis tantùm Renuntiatio prodeſt, in quorum favorem eſt interpoſita. Filia autem talis renuntiavit ſolùm in eum caſum, quamdiù Maſculi ſuperſunt. Ergo his extinctis, meritò ceſſat impedimentum Succeſſionis, & excluſio ab Hæreditate Paterna, Materna, & Fraterna.

Neque obſtat, quòd aliàs aperti, & mani- 50.
feſti Juris ſit, quòd nemo ad tempus Hæres tantùm eſſe poſſit.

L. Hæreditas. 34. *ff. de Hæred. inſtit.*

nam qui ſemel Hæres eſt, non poteſt ampliùs deſinere eſſe Hæres.

L. ei, qui ſolvendo. 88. *ff. eod. tit.*

Ex quo videtur ſequi, quòd cùm ſemel Fratres Patri, vel Matri Hæredes extiterint, Sorori nullus ampliùs regreſſus concedi poſſit. Non, inquam, hoc obſtat; nam dum dicitur, quòd is, qui ſemel Hæres eſt, non poſſit ampliùs deſinere eſſe Hæres, accipi tantùm debet de Hæredibus directis. Hæres enim ſub conditione, vel poſt tempus incertum Hæreditatem reſtituere rogatus, ſi exiſtente conditione, Fideicommiſſario eam reſtituat, Hæredis nomen non deponit.

L. ex facto. 17. *ff. ad S. C. Trebell.*

ſed alter, cui fit reſtitutio, tantùm indirectus, & utilis efficitur per

§. reſtituta. 3. *Inſt. de Fideicommiſſ. Hæredit.*

His etiam Pactum Renuntiationis, de quo in præſenti ſermo eſt, comparari poterit; nam ſicut Hæres ſub conditione iſta, *ſi ſine Liberis deceſſerit*, reſtituere rogatus, verus Hæres eſt, fructúsque ſibi lucratur.

L. in Fideicommiſſaria. 18. *ff. tit. eod.*

ſic etiam hac in parte Frater portionis ſibi à Sorore ceſſæ, donec conditio Maſculorum defecerit, verus Hæres eſt, & fructus ſibi acquirit, ſed prout ex Teſtatoris diſpoſitione ille, ita hic ex Pacto ſuo ad reſtitutionem obli-

obligatus eſt, quâ factâ, propterea tamen Hæres directus eſſe non deſinit.

51. Minùs obeſt Argumentum, quod ſumitur à pari cum Tutore legitimo, qui, quamdiu Teſtamentarius adeſt, non admittitur, & ſi ſemel ab hoc fuerit excluſus, licèt poſtea Teſtamentarius à Judice remotus fuerit, nulla ratione tamen ampliùs admittitur. Ex quo inferri poſſe videtur, quòd etiam in caſu Renuntiationis Filia, licèt impedimentum, & cauſa ex pòſt facto ceſſaverit, cùm tamen ſemel excluſa fuerit, perpetuò excluſa maneat. Non, inquam, hoc obeſt; nam ùt in hunc finem allegari ſolita

Lex. ſiquis ſub conditione. 11. *ff. de Teſtamentar. tutel.*

inſinuat, Senatus-Conſulto ſingulariter proviſum eſt, ut caſu, quo ab ipſo Judice Tutor Teſtamentarius eâ mente remotus fuerit, ut is alium in ejus locum ſubſtituat, legitimus non oneretur, idque fortè propterea, quòd Senatui æquum viſum non fuerit, ut facto Judicis, quo excuſationem Tutoris, aut cauſam ſuſpicionis contra eum oppoſitam approbavit, ſicque defenſionem Pupillo ademit, per hoc Legitimi gravarentur; ſed ipſe Judex de idoneis iterum Pupillo proſpicere debet. Univerſaliter verò Lex allegata non procedit; nam quando non per Judicem principaliter, ſed per mortem vel naturalem, vel Civilem Teſtamentarii Tutores à Tutela fuerint liberati, Judex nullos alios ſubſtituere, ſed Legitimi onus Tutelæ ſubire coguntur.

L. tutela legitima. 3. *§. quæri.* 8. *& ſeq. ff. de legit. tutor.*

Quare textus *l. ſiquis. allegatæ* Sententiæ præſenti non obeſt; ſi enim impedimentum, & excluſionis cauſa, ùt ex eodem patet, legitimo modo, & naturaliter ceſſaverit, ſtatim etiam ipſa excluſio concidit. Quare dicendum, Filiam, vel Sororem utiliter ſibi Succeſſionis portionem in caſum, quouſque Maſculus ex Fratribus ſupererit, reſervare, & etiam ad ſuos Hæredes, ſi ea non ampliùs in rerum natura viva exiſteret, eo ipſo, quòd ita pactum ſit, ejusmodi regreſſum transmittere.

52. Worauß dann erhellet, daß der Verzicht-Tochter ihr Recht nicht gäntzlich erloſchen, noch ſelbe durch ſothane Verzicht, oder Renuntiation von der Erbſchafft außgeſchloſſen, ſondern allein hiervon ſuſpendiret, und auf eine Zeit, ſo lang nemlich ein Mannliche Deſcendentz vorhanden, verſchoben ſeye: quod indicat dictio *Donec*, quæ dictio ſtat ſuſpenſivè, & moratoriam tantùm excluſionem, non perpetuum inducit impedimentum, quâ mediante impeditur diſpoſitionis nativitas, & removetur conſenſus ab Actu.

Beſold. *Theſ. pract. V.* Verzicht Adelicher Töchter. *fol.* 962.

Verliehret alſo ſelbe keines Weegs deßwegen die Hoffnung jemahls zur Succeſſion zu gelangen, ſondern genieſſet derſelben, wann das Mannliche Geſchlecht, deme zu Lieb die Renuntiation geſchehen, außgeſtorben. Welche Hoffnung ſie auch auf ihre Nachkommen, wo ſelbe diſen Fall nicht erlebte, transmittiret, maſſen diſe, nach Abſterben deß letzten Mannlichen Stammens, zur Succeſſion gelaſſen, und zu der von ihrer Mutter ſub Clauſula deß ledigen Anfalls verzihenen Erbſchafft admittiret werden.

Mynſ. *Reſp.* 79. *n.* 12. Kellenb. *q.* 19. Backmaiſter *de Renunt. Filiar. Illuſtr. theſ.* 35. Ertl *obſ.* 4. *cit. fol.* 79. Philoparch. *p.* 2. *tit.* 14. §. 10. *fol.* 294.

Filia ergo renuntians, & ejus Deſcendentes non privantur præcisè Succeſſione Paterna, ſed temporaneum duntaxat ei imponitur ſilentium, Júsque in habitu retinet, licèt non in exercitio, quippe quod interea, dum Agnatio floret, dormit, & in ſuſpenſo manet; quod enim abſtulit Filiabus de earum hæreditate maſculorum concurſus, id ipſum iſtorum reſtituit obitus.

Bald. *conſ.* 496. *p.* 3.

Es iſt auch wohl zubeobachten, daß derley Renuntiationes, utpote quæ, ùt iteratò dictum eſt, ſtrictiſſimi Juris ſunt, de caſu ad caſum nicht zu extendiren ſeyen. 53. Darum ob ſchon ein Adeliche Tochter deß völligen Vätter- und Mütterlichen Erbtheils ſich mit einem Cörperlichen Eyd verziehen hat, ſo kan dieſelbe nichts deſtoweniger von ihrem Vatter in einem aufgerichteten Teſtament ad Succeſſionem beruffen werden, daß alſo die Verzicht vornehmlich nur auf die Succeſſionem ad inteſtato ſich verſtehet; dann weilen dergleichen Verzicht hauptſächlichen deß jenigen Favor, und Nutzen reſpiciren, dem ſie geſchehen iſt, ſo folget ja nothwendig, daß derſelbe auch favori pro ſe introducto ſich begeben könne; und wurde widerigen Falls einem Vatter die Freyheit nach Belieben zu teſtiren benommen werden. Kan alſo ein ſolche Verzicht-Tochter gar wohl, als ein Erb, von dem jenigen inſtituiret werden, deſſen Succeſſion ſie ſich verziehen hat.

Mynſing. *cent.* 2. *obſ.* 7. Ant. Faber *decad.* 12. *err. pragm.* 5. Berlich. *p.* 2. *concl.* 43. *num.* 7. Hartm. Piſtor. *l.* 4. *q.* 6. *n.* 33. Galerat. *de Renunt. cent.* 1. *Renunt.* 16. Mevius *p.* 2. *deciſ.* 271. *n.* 1. Fontanell. *de Pact. Nupt. clauſ.* 9. *gloſſ. un. n.* 70. Backmaiſter *de Renunt. theſ.* 37. Struv. *ad ff. Exerc.* 38. *theſ.* 51. Müller. *ibid. Lit.* ξ. Philop. §. 10. *cit. fol.* 295.

Quia ſi Pater talem Filiam nihilominus ſimpliciter in Teſtamento Hæredem inſtituerit, eo ipſo Juramentum, ac Renuntiationem, nùllâ quamvis mentione illius factâ, tacitè remiſiſſe cenſetur.

Galerat. *de Renunt. cent.* 1. *renunt.* 38. *n.* 6.

Et hoc caſu Filiæ Succeſſio ex nova cauſa ſupervenit, ad quam Juramentum non extenditur.

Berlich.

Berlich. *concl.* 43. *cit. n.*7. *&* 8. Gaill. *l.* 2. *obſ.* 148. *n.* 11. ubi hanc Sententiam in Camera Spirenſi receptam eſſe obſervat.

54. Idem verò, quod de Inſtitutione Hæredis dictum, obtinet quoque in Subſtitutione; nam & tunc cenſetur remiſſa Renuntiatio, ſi Pater Filiam Filiis ſubſtituerit.

Ant. Faber *in Cod. l.* 2. *tit.* 3. *def.* 23.

Noch vil mehr aber kan einer ſolchen Verzicht-Tochter in dem Vätterlichen letzten Willen ein Legat außgemacht werden.

Surd. *deciſ.* 14. Pariſ. *conſ.* 95. *n.* 30. Hartm. Piſtor. *q.* 6. *cit. num.* 35. Ertl *fol.* 95.

Item kan einer ſolchen Verzicht-Tochter von ihrem Vatter, Mutter, oder Brudern gar wohl ein Schanckung noch in Lebs-Zeiten beſchehen, ohne daß hierdurch die geſchwohrne Verzicht violiret werde.

Matth. de Afflict. *deciſ.* 350. Borell. *contr.* 4. *num.* 48. Fontanell. *de Pact. Nupt. clauſ.* 9. *gloſſ. un. p.* 1. *n.* 70. Ertl *fol.* 95. *cit.*

55. Doch iſt hierbey zu mercken 1. Daß wann gleich ein ſolche Verzicht-Tochter von dem Vätter-Mütter-und Brüderlichen Erbtheil ex Teſtamento, vel per donationem mortis causâ etwas erhalten, der Verzicht in anderen ſeinen Puncten keines Weegs umgeworffen, und remittiret worden ſeye.

Ant. Theſ. *l.* 1. *q.* 95. *n.* 8. Kellenb. *de Renunt. q.* 31. *num.* 16. Stryck. *de Succeſſ. ab inteſt. diſſert.* 8. *cap.* 10. *theſ.* 112. Ertl *fol.* 95. *cit.*

Weiters 2. Kan ein Verzicht-Tochter keines Weegs ſuccediren etiam ex Teſtamento Patris, wann ſolche letztwillige Vätterliche Diſpoſition vor dero Verzicht errichtet worden; nam mutatio voluntatis ſic præſumi non poteſt.

L. cùm tacitum. 3. *& l. eum qui.* 22. *ff. de Probat.* Alciat. *de Præſumpt. Reg.* 2. *præſumpt.* 16.

Und endlich 3. iſt ex opinione

Alex. *in l.* 61. *ff. de V. O. n.* 8. & quorundam aliorum

eben diſes zu halten in Caſu, wann ein Verzicht-Tochter in ſpecie aller Succeſſion tam ex Teſtamento, quàm ab inteſtato ſich expreſsè begeben hat: wo doch das Contrarium defendiret

Struv. *ad ff. Exerc.* 38. *theſ.* 51.

ubi putat, Filiam renuntiantem ſuccedere ex Teſtamento poſſe, etſi expreſsè Succeſſioni ab inteſtato, & ex Teſtamento renuntiatum fuerit. Vor den ſicherſten Sententz halte den jenigen, ſo ſich der kürtzlich vorher angezeigten Diſtinction bedienet, in Conformität welcher, wann ein Verzicht-Tochter in ſpecie auch der Succeſſion ex Teſtamento ſich begeben, wo der Teſtirer vor beſchehener Verzicht die Tochter zu einer Erbin eingeſetzt hätte, ſelbe ſich der Erbſchafft keines Weegs unterziehen kan; wohl aber, wann die Erb-Einſetzung erſt nach beſchehener Verzicht vorgangen, indeme der Vatter ſolch anderen Falls præſumiret wird ſeiner Tochter den Eyd nachgelaſſen zuhaben, ſo in dem erſteren Fall nicht kan vermuthet werden.

Ludov. Roman. *ad leg.* 51. *C. de Appell.* Matth. de Afflict. *deciſ.* 350. *num.* 2. Hartm. Piſtor. *q.* 6. *cit. n.* 39. ubi tamen ait, tutius eſſe, ut Juramentum expreſsè remittatur. Ertl *fol.* 95. *cit. & fol.* 96.

Ob aber ein Verzicht-Tochter von dem jenigen, zu deſſen Nutz, und Wohlfahrt ſie die Verzicht gethan, v. g. von ihrem Brudern, als ein Erb könne eingeſetzt, oder ihr auch in Lebs-Zeiten etwas geſchencket werden, hat 56.

Harpprecht *tract.* 7. *de Succeſſ. Filior.* §. 23. apud Ertl *l. cit. fol.* 97.

ein gar ſchöne, und ſubtile Diſtinction beygebracht, da ſelber conſideriret, ob nur ein, oder mehr Brüder vorhanden; dann wann nur ein Bruder vorhanden, könte ſelber zwar wohl ſeiner Verzicht-Schweſter in Lebs-Zeiten eine Schanckung thun, doch daß ſelbe nicht übermäßig, und hierdurch die Vätterliche Intention ad augendum ſplendorem Familiæ nicht eludiret werde. Wann aber mehrere Brüder vorhanden wären, ſo könten dieſelbe gleichfals nach ihrem Belieben die Schweſter ihrer Eydlichen Pflichten entlaſſen, und einer, oder der andere dieſelbe ſo gar in dem Teſtament für eine Erbin einſetzen; cùm omnis, etiam jurata, promiſſio hanc tacitam conditionem habeat, *ſi acceptetur*, ùt notat

Ertl *l. cit.* & allegat Knipſchild *de Fideicommiſſ. c.* 11. *num.* 121. Betz. *de Pact. Famil. p.* 765. Stryck. *de Succeſſ. ab inteſt. Diſſ.* 8. *c.* 10. *n.* 117. Hug. Grot. *de Jur. Bell. & Pac. l.* 2. *c.* 6. §. 2.

Et jurans nullâ indigeat abſolutione, ſi ille, in cujus favorem renuntiatum eſt, omnem juranti obligationem remittat; nam etſi Juramentum jurantem principaliter non Parti adverſæ, ſed DEO obliget, tamen Parte Juramentum, in ſui gratiam præſtitum, remittente, etiam DEUS id remittere cenſetur,

c. cùm inter. 2. *de Renunt. c. præterea.* 2. *de Sponſ.*

& Juramentum ſemper habeat iſtam conditionem, *Si res in eodem ſtatu permaneat.*

c. ad noſtram. 20. *de Jurejur.*

ubi ille, qui juravit, ſe non repetere velle Uſuras, illas tamen, Creditore conſentiente, repetere poſſe dicitur.

Hart. Piſtor. *q.* 6. *cit. num.* 33. Faber *Relat. Argentorat.* 69. *n.* 5. Puffendorff. *de Jur. natur. l.* 5. §. 11. *n.* 7. Stryck. *Diſſ.* 8. *cit. c.* 10. *theſ.* 107. Ertl *fol.* 98.

QUÆSTIO VII.

Ob in dem Fall / da eine Tochter ſich deß Vätter-Mütter-und Brüderlichen Erbtheils in Favòr ihrer Brüder verzihen hat / die Brüder aber keine Söhn / ſondern allein Töchter nach ihrem zeitlichen Hintritt hinterlaſſen / diſe Töchter alsdann ihre Muhme von dem Regreſs auf dero verzihenen Erbtheil mit Fug Rechtens außſchlieſſen / und die völlige Erbſchafft ihres verſtorbenen Vatters an ſich ziehen können?

57. Caſus quatuor. EHe meine Meynung hierob erſtatte, obſervire ich, daß allhier verſchiedene Caſus zu unterſcheiden, und in Conſideration deren die jetzt gegebene Frag diverſimodè zubeantworten. Dann 1. Kan eine Verzicht geſchehen ſimpliciter, ohne Meldung deß ledigen Anfalls, oder Mannlichen Poſterität, und Succeſſion. 2. Mit außdruckentlicher Condition, oder Modo, *donec Maſculi extiterint.* 3. Da zwar von Mannlicher Poſterität keine außdruckentliche Mention gemachet worden, doch beygeſetzet worden die Clauſula biß auf einen ledigen Anfall. 4. Und letztens, da zwar erſt-erſagte Clauſula beygeſetzt, aber doch ſolche mit diſer Adjection, ſo lang und vil Kinder / und deren Eheliche Leibs-Erben vorhanden / und bey Leben ſeynd / limitiret worden.

58. Reſpondetur ad Caſum 1. Wann ſich der erſtere Fall begibet, und in einem Adelichen Verzicht in ſpecie hergekommen, daß man gegen einem würcklich erlegten Heyrath-Gut ſich gäntzlich, unwiderrufflich, und ewig alles Regreſs auf ewig begeben, ohne Meldung, daß es nur biß auf einen ledigen Anfall zuverſtehen ſeye, ſo könte auf ſolchen Fall ob verba nimis generalia, & ampla ein Verzicht-Tochter gar keine Prætenſion an einiges Erbtheil mehr haben, und wäre es eben ſo vil, als ob ſie niemahls einiges Recht gehabt hätte.

Pariſ. *vol.* 4. *conſ.* 5. *n.* 55. Roland. à Vall. *vol.* 4. *conſ.* 28. *num.* 41. Vivius *deciſ.* 318. *n.* 2. Galerat. *de Renunt. deciſ.* 5. *n.* 12. Ertl *p.* 2. *Obſ. Illuſtr.* 4. *fol.* 98. *&* 99.

59. Reſpondetur ad Caſum 2. In Caſu ſecundo hingegen bleibet der Verzicht-Tochter der Regreſs auf die von ihr vorher verzihene Portion deß Vätter-Mütter-und Brüderlichen Erb-Guts, auf völliges Abſterben der Mannlichen Succeſſion, allerdings offen, und kan von denen hinderlaſſenen Töchteren ihres Bruders keines Weegs hiervon außgeſchloſſen, oder von Habhafft-Nemmung derſelben verhinderet werden; maſſen alſo pactiret, und allein auf die Condition, *donec Maſculi extiterint,* renunciret worden. Contractus autem ex conventione legem accipere dignoſcuntur.

Reg. Contractus. 85. *in* 6.

beſonders, da anſonſt, wie ſchon mehrmahlen gemeldet worden, dergleichen Verzicht ſtrictiſſimi Juris ſeynd, und in vorfallendem Zweiffel zum Favòr der Verzicht-Tochter außzulegen, auch weder de perſona ad perſonam, noch de Caſu ad Caſum zu extendiren ſeynd.

Matth. de Afflict. *deciſ.* 9. *n.* 13. Dec. *conſ.* 379. *n.* 3. Socin. *conſ.* 92. *libr.* 1. Surd. *conſ.* 355. *n.* 14. *lib.* 3. Rimin. *conſ.* 164. *n.* 43. Maſcard. *de Probat. concl.* 1270. *num.* 4. *&* 11. Gaill. *l.* 2. *obſ.* 77. *n.* 5. Beſold. *conſ.* 171. *n.* 100. Weſenbec. *conſ.* 15. *n.* 6. Franc. Hottoman. *conſ.* 107. *n.* 4. Erneſt. Cottman. *Reſp.* 288. *n.* 12. Brunnem. *de Stat. exclud. fœm. art.* 8. *n.* 18. Ertl *l. cit. fol.* 80.

Und auch den gemeinen Rechten gantz conform iſt, daß ein jeder Actus dubius alſo müſſe außgeleget werden, ut agenti minùs damnoſus, & maximè utilis ſit. Daß alſo gantz billich, daß dergleichen Verzicht, wann ſie ſchon mit verbündlichſten Worten, und Clauſulen wären verfaſſet worden, das allgemeine Recht, welches die Söhn und Töchter zu gleichem Erb anweiſet, ſo vil es ſeyn kan, auf das wenigſte benemmen, oder bekräncken. 60.

Joan. Gœddæus. *vol.* 1. *conſ.* 26. *n.* 208. Klock. *tom.* 4. *conſ.* 13. *n.* 23. Carpz. *p.* 2. *conſt.* 35. *def.* 15. *n.* 3. Richter. *deciſ.* 69. *n.* 29. Franc. Niger *Contr. for.* 474. *n.* 60. Ferdin. Harpprecht *tract.* 7. *de Succeſſ. Filior.* §. 238.

Conferre tamen talis Filia renuntians, quando regreſſum ad Portionem à ſe renuntiatam quærit, debet illam quantitatem pecuniæ, quam Dotalitii nomine in actu Renuntiationis accepit.

Vid. Ant. Fab. *in C. lib.* 2. *tit.* 3. *def.* 22. *&* 24. Capyc. *deciſ.* 190. Fontanell. *de Pact. Nupt. clauſ.* 9. *gloſſ. un. p.* 1. *n.* 75.

Ein gröſſere Beſchwernus hat es in Caſu 3. Und da die Verzicht, ohne Meldung der Mannlichen Succeſſion, allein cum Clauſula auf einen ledigen Anfall geſchehen iſt; maſſen verſchiedene, und nicht geringe Rationes ſich hervorthun, auß welchen ſcheinet, daß im Fall, da der letzte deß Mannlichen Stammens zwar ohne Söhn, doch mit Hinderlaſſung einer, oder mehr Töchter, abſtirbet, ſolche Töchter ihre Muhme, oder Dero Herrn Vatters Verzicht-Schweſter von dem Regreſſu ad Portionem renuntiatam excludiren, und außſchlieſſen können. Nam 1. Filiæ in Succeſſione Paterna primum locum obtinent; conſequenter his ſuperſtitibus, Amita liberum regreſſum prætendere nequit, quippe quæ in eum ſolummodo caſum, quo in Succeſſione fraterna nemo obeſt, ſibi integrum 61. Ad Caſum 3. rationes dubitandi.

grum Jus ſuccedendi reſervâſſe cenſetur: quam Sententiam 2. Ipſa quoque pacti verba inſinuare videntur: maſſen ein lediger Anfall ſich nicht ehender begeben kan, als biß niemand von der Brüder Kinder, oder ihren Ehelichen Leibs-Erben, es ſeye gleich Mannlich- oder Weiblichen Geſchlechts, mehr übrig, und im Leben iſt, wie

Linck. *tom.2.Conſ.Altorff.52.n.17.*

anmercket: ut proinde verbis Renuntiationis fortiter inhærendum ſit; nam ſicut facies in ſpeculo, ſic in verbis Voluntas conſiſtit, & omne id, ſolúmque illud cogitatum exiſtimatúr, quod verbis enuntiatum, expreſſúmque eſt. Accedit 3. Quòd verba dubia contra proferentem interpretanda ſint, cùm, ſi proprietati eorum voluiſſet ſtare, ſententiam, & voluntatem ſuam apertiùs manifeſtare potuiſſet.

L.ſtipulatio.38.§.in ſtipulationibus 18. l. quidquid.99.ff.de V.O. l. veteribus.39.ff. de Pact.

Neque objici in contrarium poterit, hoc modo Renuntiationis Pactum fore fruſtraneum; Renuntiatio enim hæc, biß auf einen ledigen Anfall/ eam virtutem habebit, ut Filia nequaquam in perpetuum ſive à Paternis, ſive à Cognatorum ſuorum Bonis, & Succeſſione excluſa eſſe debeat, ſed pariter hiſce, in caſu deficientium Deſcendentium, ſuccedere, & ſimul etiam ex iſtorum Hæreditate Bona Paterna, quibus olim renuntiaverat, ùt præcipua, ei habere liceat.

Graſſ. *libr.Sentent.§.Succeſſio ab inteſtato. q.15.*

62. Deſſen allen aber, was in vorgehenden Rationibus Dubitandi angeführet, und etwann noch ferners mehr beygebracht werden könte, ungehinderet, achte denen Rechten, und der Renuncirenden Will, und Meynung vil gemäſſer zu ſeyn, daß wo ſebe cum Clauſula, biß auf einen ledigen Anfall / der Vätter- Mütter- und Brüderlichen Erbſchafft renunciret, auf ereignenden Fall, da der letzte deß Männlichen Stammens ohne Söhn, und nur mit Hinterlaſſung einer, oder mehr Töchter abſtirbet, deren Muhme von denen hinterlaſſenen Töchteren von der begebenen Vätter- Mütter- und Brüderlichen Erbſchafft keines Weegs könne außgeſchloſſen, ſondern hierzu deroſelben freyer Zutritt allerdings müſſe geſtattet werden, doch alſo, daß wie *Num. 60. fin.* gemeldet worden, ſelbe in communem Maſſam Hæreditariam einwerffe, was ſie unter Nahmen deß Heyrath-Guts, und anſtändiger Außſteurung empfangen hat. Ita

Kellenbentz *de Renunt.Succeſſ.q.19.n.7. & ſeqq.* Widmont *ad ff.de Pact.n. 120.* & alii paſſim.

63. Et meritò; in omni enim Diſpoſitione ratio ejus inprimis inveſtiganda eſt, quæ ſi ceſſaverit, ſtatim corruit ipſa Diſpoſitio.

c.cùm ceſſante.60. de Appell. c.etſi Chriſtus.26.de Jurejur.l.adigere.6.§.quamvìs. 2.ff. de Jur. Patronat. Burſat. *vol. 2. conſ.200.n.123.*

Et ſi Locutio, ſive Diſpoſitio eſt generalis, venit iſta Generalitas ex intentione partium, & Ratione præſumpta, ſive cogitata reſtringenda, licèt verba ſint præciſa.

L.emptor.65.§.ancillam.1.ff.de R.V.l.in fideicommiſſ.3. §.cùm Pollidius.3. ff.de Uſur.

Intentio enim moderatur quamlibet Diſpoſitionem, non aliter, quàm frenum equos, & gubernaculum navim.

L.ſcire.17.ff.de LL.l. Lex Falcidia.1.§. Lex Falcidia.1.ff.ad Leg.Falcid.

Es iſt aber bekannt, daß dergleichen Verzicht gemeiniglich alleinig, zu Splendor der Adelichen Familien, und Favòr der Mannlichen Deſcendenz beſchehen, eo fine, ut bona Maſculis acquirantur, & ex iis Familiæ dignitas auctior, & illuſtrior efficiatur: daß alſo juxta mentem Renuntiantis, & Renuntiationem accipientis in denen Verzichten alleinig die Manns-Bilder in dubio zu verſtehen. 64.

Surd. *conſ.244.n.1.* Mynſ. *decad. 8. Reſp.79.n.32.* Capon. *Diſſert.50.n.32.* Klock. *tom.3.conſ.106,n.28.* Galerat. *de Renunt.cent.1.Renunt.25.n.6.* Kellenb. *de Renunt.Succeſſ.q.19.n.11.* Betz. *de Pact.fam.c.4.pag.78.* Hartm.Piſtor. *l.4.q.6.n.45.* Knipſchild *de Fideicomm. c.8.n.266.* Cancerius *p.3.reſol.15.n. 33.* Card. de Luca *tract. de Renunt. Diſc.7.n.5.*

Ut proinde nihil obſit, licèt Familiæ favor expreſſus non ſit; adhuc enim, ſi exiſtentibus Maſculis, Renuntiatio à puella eſt interpoſita, ea in Maſculorum commodum facta cenſetur. 65.

Covar. *in c.quamvìs.p.3.§.3.n.4.℣.quintò. de Pact.in 6.* Caſſ. *Conſuet. Burg. Rubr. 7.§.12.princ.n.6.& ſeqq.*

Conſequenter Filia renuntians, deficientibus Maſculis, quippe per quos ſolos Familiæ dignitas propagatur, & conſervatur, aditum ſibi ad Portionem Hæreditatis ceſſam per Filias ultimi Maſculi minimè intercluſam voluiſſe cenſebitur, & Renuntiatio biß auf einen ledigen Anfall/ idem innuet, acſi expreſsè renuntiatum eſſet ſub conditione, *donec Maſculi ſuperfuerint.*

Kellenb. *n.11.cit.in fin.*

Diſem allem mögen die *Num. 61.* angeführte Rationes Dubitandi nicht ſchaden, noch einigen Abbruch gebähren; cùm enim verba in eum finem inventa ſint, ut menti deſerviant, 66. Refelluntur Rationes dubitandi.

C.Intelligentia.6.de V.S.

conſequenter hæc menti prædominari nequeunt, quippe quæ conſideranda non ſunt, ſi de mente conſtare poſſit. Mens autem, & voluntas plerumque ex veriſimilibus conjecturis, proferentis qualitate, & ſubjecta materia colligi poteſt, & ſolet, His autem

examinatis, in præſenti materia planum fit quòd Filia, dum renuntiavit Hæreditati Paternæ, Maternæ, & Fraternæ, cum Clauſula **auf den ledigen Anfall** / in Succeſſione Paterna Fratrum Filias nulla Ratione ſibi præferri voluerit. *Nam* 1. Juris præſumptio dictat, quòd nemo alienam Poſteritatem ſibi, ſuiſque præferri velit,

*L.cùm acutiſſimi.*30.*C.de Fideicomm.*

quod fieret, ſi Soror renuntians à Filiabus Fratris, ſine Maſculo Hærede decedentis, à Succeſſione in Portione renuntiata excludi poſſet; nam hoc modo Bona renuntiata citra omnem cauſam alienæ Familiæ aggregarentur, eo ipſo, quòd Filia ſit finis Agnationis, Nuptiiſque contractis Familiam alienam ſequatur.

*L.pronuntiatio.*195.*fin.ff.de V.S.*

67. Deinde 2. Generi fœminino per ſe avaro naturaliter quaſi innatum eſt, ut niſi ſumma, & maxima hoc ſuadeat cauſa, aut ratio, quàm rariſſimè Poſſeſſiones ſuas diminuant, eáſque aliis liberaliter concedant.

*L.ſed ſi ego.*4.*fin.& ibi* Gloſſ. *ff. ad S.C. Vellejan.*

Cùm ergo, extinctâ Fratrum, & Maſculorum Progenie, nulla prorſus conjecturandi ratio ſubſit, quòd Fratrum Filias Amita ſibi præferri voluerit, ex qualitate Sexus affirmandum eſt, eam de Maſculis duntaxat ſenſiſſe: quod ulteriùs 3. Subjecta materia ſatis demonſtrat; nam ùt ſuprà oſtenſum eſt, ejuſmodi Renuntiationes regulariter in favorem ſolummodo Maſculorum interponuntur: conſequenter Juris Ratio dictat, Filiam hac in parte etiam cauſam iſtam reſpexiſſe, & Maſculis deficientibus, de reſervatione regreſſûs ad portionem renuntiatam cogitâſſe. Cùm ergo ex his facilè de mente Renuntiantis conſtet, quòd Maſculos tantummodo ſibi impedimento eſſe voluerit, non opus fuit, ut Clauſulâ iſtâ, *Donec Maſculus ſupervixerit*, adjiciatur, cùm ea, quæ tacitè inſunt, nullâ indigeant expreſſione, aut ſpecificatione.

68. Aus welchem dann abgefertiget zu ſeyn ſcheinet, was Wideriges *Num.* 61. iſt angeführet worden; dann Ad 1. Haben zwar die Töchter in Vätterlicher Erbſchafft vor anderen weiteren Agnaten das erſte Orth; aber allein in Caſu, darinnen weiteren Agnato nicht ſchon vorhin einiges Jus und Recht angewachſen, wie in gegenwärtigem Zufall, da die Verzicht-Töchter ihrer Portion renunciret, cum Reſervatione, **auf den ledigen Anfall**/ in deſſen Begebenheit ſie ſich, und ihren Erben den Ruckfall der renuncirten Portion hat vorbehalten; dann da ſich ſolch lediger Anfall begibet, und die Mannliche Succeſſion völlig erloſchen, der renuncirenden Schweſter, und dero Kinderen zu ſtatten kommet illud tritum Axioma Juris, Krafft deſſen ein jede Convention, und Renuntiation aus ungezweifletem Gemüth der Paciſcenten allein dahin zu verſtehen, und für beſtändig zu achten, ſo lang die Sach in diſem Stand verbleibet, in welchem ſie zur Zeit vorgegangner Convention, und Renuntiation geweſen. Wird aber ſolche geänderet, und gerathet in einen anderen Stand, wie nach Abſterben aller Mannlicher Succeſſion geſchihet, ſo ſeynd die Renuntianten, oder deren Erben, länger daran nicht gebunden, ſondern es wird ihnen zu denen verzichenen Verlaſſenſchafften wiederum ein freyer Zutritt verſtattet. Quælibet enim Conventio, & Renuntiatio, etiam Juramento firmata, tam ea, quæ facta eſt ob delatam, quàm futuram Hæreditatem, hanc Clauſulam habere intelligitur, *Rebus ſic ſtantibus.*

*Arg.l.continuus.*137.*§. cùm quis.* 6.*ff. de V.O.l.quæro.*54.*§.inter locatorem.*1.*ff.locat.l.fin.ff.qui ſatiſd.cog.*

Unde Renuntiationes, à Fœminis factæ cum Clauſula, **auf den ledigen Anfall** / cùm æquivaleant illi, quæ fit cum conditione, *Donec Maſculi ſupervixerint*, iſtis mortuis, ceu cauſâ Renuntiationis ceſſante, exſpirant, & Fœminæ ad Hæreditates, quaſi poſtliminio admittuntur.

Tiraquell. *ad l.ſi unquam. C.de revoc.donat.in Præfat.n.*166.*& ſeqq.* Boër. *deciſ.*204.*n.*21. Beſold.*conſ.*243.*n.* 20.

Ad 2. Ergibet ſich die Beantwortung aus deme, was bißhero auf gegenwärtige 69.
Quæſtion iſt abgehandlet worden, maſſen aus ſolchen deutlich einleuchtet, daß die in denen Inſtrumentis Renuntiationum enthaltene Wort, **biß auf einen ledigen Anfall**/ keinen andern Verſtand, als diſen haben mögen, daß die Verzicht-Tochter zwar ſich der angefallenen Erbſchafften begebe, ſo lang ihre Brüder, oder derſelben Kinder Mannlichen Stammens im Leben ſeynd; auf dero Abſterben aber wiederum zu denen begebenen Portionen Vätter- und Mütterlichen Verlaſſenſchafft einen freyen Zutritt haben wollen. Sicut ergo Renuntiatio cum clauſula, *donec Maſculi ſupervixerint*, perpetuam excluſionem non habet, ita nec illa, quæ fit cum clauſula, **auf einen ledigẽ Anfall**/ cùm priori æquipolleat, ſed utraque, Maſcula agnatione extinctâ, cujus ſolius intuitu, & conſideratione cenſetur facta, licèt Filiæ ex ultimo Maſculo defuncto ſuperſint, ad Bona renuntiata Renuntiantibus regreſſum concedunt, ut ita verum ſit dictum

Baldi *Vol.*3.*c.*426.*fin.*

Quod aufert concurſus Maſculorum filiabus propter Renuntiationẽ, idipſum reſtituit illorũ obitus.

Kellenbentz *de Renunt. Succeſſ.q.* 18. *princ.& q.*19.*n.*11. Beſold. *conſ.* 243. *cit.n.*23. *& ſeqq.* Honded. *vol.*1. *Conſ. Marburg.*28.*n.*188. Höpingk. *conſ.*4. *Rat. dubit.*2.

Seynd alſo diſe Renuntiationes, als welche allein zu beſſerer Erhalt- und Unterhaltung deß Adelichen Namens, und Stammens von denen Schweſteren zu geſchehen pflegen,

UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

gen, wider ſolch derſelben geführte Intention ferner, und weiter nicht zu extendiren, als ſo lang deren Herr Bruder, und Enckel reſpectivè, oder derſelben Mannliche Deſcendenten im Leben ſeyn würden; nam hujus Renuntiationis cauſa non tam impulſiva, ſed finalis eſt conſervatio Familiæ, quâ deficiente, ipſe etiam Renuntiationis effectus deficere debet: Et Renuntiatio, ſub certa reſtrictione facta, non ſimpliciter, ſed reſtrictè intelligenda venit, cùm Conſenſus limitatus limitatam producat Renuntiationem.

Kellenb. *q.19.cit. n.7.& ſeqq.* Beſold. *conſ.243.cit.n.14.& ſeqq.* Honded. ***vol.* 1.*cit.conſ.29.n.71.& ſeqq.*** Höpingk. *l. cit.*

Aus welchem dann ſich von ſelbſt gibet Reſponſio

70. Ad 3. Dann obwohlen anſonſt Verba dubia contra proferentem zu interpretiren ſeynd, ſo hat doch ſolches ſeinen mercklichen Abfall, wann durch ſolche Interpretation die Convention weiters, als dero Natur, und Eigenſchafft zulaſſet, extendiret wurde. Von diſen Renuntiationibus aber iſt wohl zu bedencken, daß ſolche, wie mehrmahlen gemeldet worden, eines engen, und eingezogenen Rechtens ſeyen, und bey dero Interpretation jederzeit dahin zu ſehen, daß dem renuncirenden Theil ſo wenig, als immer möglich, entzogen, und demſelben auf Abgang deß Mannlichen Namens, und Stammens zu den begebenen Erbſchafften ohne Hindernuß der Regreſſus gelaſſen werde. Hinc potiùs juxta

Regulam *odia.*15.*de R. J. in 6.*

tales Renuntiationes Hæreditatum, tanquam odioſæ, reſtringendæ, & in dubio ita interpretandæ, & accipiendæ ſunt, ut Renuntiantibus magis proſint, quàm obſint, ſive præjudicent.

Kellenb. *q.18 cit.n.7.* Beſold. *l.cit. n.* 30.*& ſeqq.* Honded. *conſ.cit. n.39.& ſeqq.* Höpingk. *l.cit.Rat.dub.*1.

Daß alſo dergleichen Renuntiationes jedesmahl ſowohl in favorem Familiæ, als auch denen Erben Mannlichen Namens, und Stammens zum Beſten müſſen verſtanden, und gedeutet werden, ob gleich in ſelbigen von beyden nichts Ausdruckliches enthalten; nam tali Caſu non id, quod fit, ſed potiùs, propter quod aliquid fit, in conſideratione haberi debet; & quod ſolitum eſt fieri, & facto ſubeſſe, id in dubio factum eſſe, & facto ſubeſſe præſumitur: nec ullâ eget expreſſione, vel ſpecificatione, quod ſemper ineſſe ſolet.

Beſold, *conſ.cit.n.*17. cum allegatis.

71. Ein anderes wäre es, wann die Verzicht-Tochter nicht ſo vil wegen der Brüder, und Mannlichen Stammens, als wegen ihrer empfangenen Heyraths-Güter, und anderer genoſſenen Adelichen Abfertigungen, ſich verzichen, welche End-Urſach, weil ſie auch nach gäntzlichen Abgang deß Mannlichen Geſchlechts noch feſt beſtehet, ohne ſeinen Effect nicht ſeyn kan, folglich biß Succeſſioni ab inteſtato, nach vergangenen aller Deſcendentz, das Orth eröffnet wird, die renuncirende Tochter außſchlieſſet; nam quando Cauſa Renuntiationis expreſſa eſt, ùt in hac Hypotheſi, ubi Filia Renuntians expreſſit, ſe Dote accepta velle contentam eſſe, tunc Renuntiatio operatur effectum ſuum, ex quo Cauſa fuit adimpleta, illúmque etiam conſervat, licèt Maſculi omnes deceſſerint: & ſemper Cauſa finalis in Renuntiationibus eſt attendenda, à qua, tanquam à cauſa, propter quam Renuntiationes factæ ſunt, moderamen, & temperamentum accipiunt.

Pariſ. *p.3.conſ.26.n.45.* Hartm.Piſtor. *l.4.q.6.n.62.* Höpingk. *conſ.4.cit.dub. rat.2.* Henric.Linck. *tom. 2. Conſ. Altorff.* 52.*n.*10.

Eine gleiche Bewandtnuß hat es, wann in der Formula Renuntiationis die Verzicht-Tochter hat herkommen laſſen, daß ſelbe zu den verzichenen Vätter-Mütter- und Brüderlichen Erbſchafften alsdann erſt einen freyen Zutritt haben, und erlangen wolle, wann von dero Brüderen all Eheleibliche Deſcendentz verloſchen, welches der 4. *Num.*57. angeführte Caſus, und Zufall iſt; nam in tali Caſu ſemper excluditur Renuntians, quando ſupereſt aliqua perſona de Deſcendentibus, etiamſi Fœmina eſſet. 72. Reſpondetur ad Caſum 4.

Pariſ. *p.3.conſ.69.n.51.& ſequent.* Goed. *vol.1.Conſ.Marpurg.27.n.199.* Linck. *conſ.52.cit.n.12.*

Wird alſo in ſolchem Caſu ein Verzicht-Tochter alsdann erſt zu verzichenen ihrer Erbs-Portion zugelaſſen werden, wann von ihren Brüderen weder Kinder, noch einige Eheliche Leibs-Erben, ſowohl Weibs- als Mannlichen Geſchlechts vorhanden, und alſo der freye ledige Anfall ſich wahrhafftig erzeiget.

QUÆSTIO VIII.

Wie weit ſich der Regreſſus zur verzichenen Erbs-Portion, ſo ſich/ und ihren Erben/ eine Verzicht-Tochter unter der Clauſul, biß auf einen ledigen Anfall/ hat reſerviret/ erſtrecken thue?

SO man die Sach nur obenhin betrachtet, könte anſcheinen, als wann ohne Unterſchid ſolche Reſervation ſich allein erſtreckte auf den Caſum, da der Bruder, zu deſſen Favòr die Schweſter renuncirt, ohn Mannliche Leibs-Erben verſtirbet, keines Weegs aber, da ſelber ein- oder mehr Söhn hinterlaſſet, diſe aber keine Mannliche Succeſſion nach ſich haben, in welcher Meynung ſtehet 73. Rationes Dubitandi.

Huſman. *in ſuo tract. de Renunt.* apud

Kellenbentz *de Renunt. Succeſſ. q.20.n.3. circa finem.*

Deſſen Argumenta fürnemlich ſeynd. 1. Quia hoc modo Renuntiationis iſtius exiſtentia perpetuò penderet ex Conditione iſta, *ſi Maſculi defecerint*: quod minimè ferendum eſt.

L. ſtipulatio. 1. §. ſi quis ſimpliciter. 3. & ibi Gloſſ. *ff. de V. O.*

Eúmque hoc modo Reſervatio iſta extenderetur in infinitum. 2. Liquidatio tum temporis foret impoſſibilis, maximè ſi in Gradu, à Fratribus longè diſtanti, reſolutio Pacti iſtius fieret. Ex quo ſequeretur aliud præterea incomodum; nam 3. Maxima tum foret difficultas in ſeparatione Bonorum: ad quam proinde difficultatem vitandam Renuntiatio eò uſque non videtur extendenda per

L. ſciendum. 1. §. præterea. 12. ff. de ſeparat. Bonor.

Ulterius 4. Sic daretur Succeſſio ex Pacto contra

L. Hæreditas. 5. C. de Pact. convent. l. pactum, quod dotali. 15. C. de Pact. l. ex eo. 4. C. de inutili. ſtipulat.

Et 5. Per ejuſmodi reſervatæ portionis exactionem præjudicaretur Maſculi Defuncti Hæredibus. 6. Circa unum, & idem ex eadem cauſa duo concurrerent Specialia. 7. Contra

L. ſi cognatis. 19. ff. de reb. dub. l. peto. 69. §. fratre. 3. ff. de Legat. 2.

ubi expreſsè dicitur, quòd ſi Cognatis legetur, tantùm comprehendantur proximiores, neque his Remotiores æquiparentur. 8. Ad apprehendendam portionem renuntiatam, videtur opus eſſe authoritate Judicis, vel nova ſaltem revocatione ad Hæreditatem renuntiatam, argumento

c. cùm bona. 8. de ætat. & qualit.

ubi Clericus, ab Officio ſuſpenſus, donec, vel quouſque ſatisfecerit, non ſtatim ad Officium redit, ſed opus habet, ut de novo revocetur. Item

Arg. l. Imperatores. 52. ff. de manum. teſtam.

ubi, cùm Servus Teſtamento manumiſſus eſt, ſub Conditione: *Ut cum Hærede ſit, quoadusque Juvenis ſit; quodſi noluerit, aut contempſerit, Jure ſervitutis teneatur*, hæc verba poſtea adjecta ad revocandam Libertatem, quæ competit, ſtatuuntur, non eſſe efficacia. Ut proin etiam in præſenti Controverſia Reſtrictio per verba *Donec quouſque &c.* in Formulis Renuntiationum expreſſa, non videantur id ſignificare, ut Filia, ſemel per Maſculos excluſa, his deficientibus, ſtatim ad portionem ſuam admitti debeat, ſed tum demum, quando ex Diſpoſitione Juris Communis Succeſſio defuncti Maſculi eidem defertur: quod fit, ſi Deſcendentia omnis, etiam Fœminina, ex Fratre, vel Fratribus ejuſdem defecerit.

74. Es muß aber allhier wohl obſerviret werden, was

Kellenbentz *q.20. cit. à n. 1.*

anmercket, wo ſelber diſtinguiret unter dem Caſu, wo die Verzicht-Tochter entweders expreſsè auf Condition, wann die Brüder ohne Mannliche Leibs-Erben abgehen ſolten / oder in genere, & ſimpliciter, ſub Clauſula, biß auf einen ledigen Anfall / ihr, und ihren Erben den Regreſſum auf die renuncirte Portion reſerviret hat; und unter dem Caſu, da ſelbe ſolch ihren Ruckfall hat außbedungen auf Begebenheit, wann immer die Mannliche Deſcendentz, in was immer Gradu, ſich enden ſolle. In dem erſtern Caſu will Resolvitur Quæſtio.

Kellenbentz *q.20. cit. n. 1. 2. & 3.*

daß ſolch beſchehene Reſervation auſſer der Perſohn der Brüder keines Weegs zu extendiren, ſondern wann ſolche mit Hinterlaſſung Mannlicher Leibs-Erben abſterben, ob gleich diſe nur Töchter hinterlieſſen, das Succeſſions-Recht der Groß-Muhme, und dero Erben, gäntzlich erloſchen; adeò enim Conditio iſta, ſive tacita, ſive expreſſa, Diſpoſitioni principali connexa eſt, ut actum efficiat omnino individuum, ſemperque cum Diſpoſitione principali operetur.

c. majores. 3. §. ſed adhuc. & ibi Abb. *de Baptiſm.*

Sicut ergo Pactum Renuntiationis Paternam, Maternam, vel Fraternam ſolummodo Succeſſionem reſpexit, ſic etiam ei adjecta Conditio. Quare Maſculis ex Fratre Renuntiantis ſublatis, eidem, ejúſque Hæredibus adverſùs ulteriores, etiam Fœminas tali Caſu Regreſſus concedi non poterit, cùm per exiſtentiam Maſculorum ipſa, & Hæredes illius verè, & realiter excluſi fuerint, & à privatione ad habitum Regreſſus non detur.

L. qui res. 98. §. aream. 8. ff. de Solut.

Doch muß allhier jedes Orths, und Landsübliche Gewohnheit betrachtet, und was hierinn herkommlich, obſerviret werden, cùm Conſuetudo talis inſtar Legis ſit.

In dem anderen Caſu, und da die Renuntiantin den Ruckfall hat außgedungen 75.
auf Begebenheit, wann immer über kurtz, oder lang all Mannliche Deſcendenz ihres Bruders, oder Brüderen ſich enden ſolle, zeuget ſich von ſelbſten, daß beſagter Regreſs der Renuntiantin, und dero Erben in infinitum auf vollkommne Abkommung ermeldt Mannlicher Deſcendentz offen ſtehe, ita, ut quando, & in quocunque Gradu Maſculi ceſſaverint, Jus ſuccedendi in Portionem renuntiatam ſalvum ſibi retineant, ut contra Huſm. *l. cit.* cum aliis docet

Kellenb. *q.20. cit. n.3. v. ſin verò.* per textus, & argumentum *c. verùm. 4.* & ibi Gloſſ. *de Condit. appoſ. c. cùm dilecti. 6. de Donat. c. illo vos. 4 de pignor. l. legem. 10. C. de Pact. l. ut hæredibus. 50. ff. de Legat. 2. l. illud. 26. C. eod. l. ſi rerum. 2. C. de Donat. quæ ſub mod. l. in traditionibus. 48. ff. de Pact. l. ſi donationis. 3. in fin. C. de contrah.*

contrah. empt. l. quoties. 2. ff. de in diem addict.

Ratio eſt, quia in Conditionibus voluntas potiſſimùm inſpicienda eſt.

L. in conditionibus. 19. *ff. de condit. & demonſtr. l. ſiquis ita.* 3. *§. conditio.* 9. *ff. de adim. Legat.*

Atqui ex verbis, *Succeſſioni Paternæ, Maternæ, vel Fraternæ renuntio, & ſi quandocunque ex Fratribus, horúmque Deſcendentibus Maſculi defecerint, mihi, meíſque Hæredibus eam reſtitui volo*, niſi verba iſta ex vero, & genuino ſenſu in alium minùs uſitatum, & approbatum transferre, & traducere velimus, nulla ſanè alia intentio Renuntiantis, & voluntas elici poteſt, quàm quòd contra omnes, ſi Maſculi ceſſaverint, in quocunque gradu hi poſiti fuerint, ſibi, ſuiſque Hæredibus regreſſum ſalvum, & integrum eſſe voluerit Filia, aut Soror renuntians.

L. Hæredes mei. 57. *§. cùm ita.* 1. *ff. ad S. C. Trebell.*

Igitur omnino dicendum eſt, regreſſum tunc patere Fœminæ renuntianti, ejúſque Hæredibus: conſequenter hæc ejus voluntas ad unguem ſervanda eſt; nam Conditio dat eſſentiam rei, ejúſque eſt principium, & pars omnium potiſſima, adeò, ut cauſa finalis, conditio, & forma coincidant in unam, & eandem quaſi cooperationem, & uno eorum ceſſante, ceſſent omnia tria.

Tiraquell. *tract. Ceſſant. Cauſ. p.* 1. *limit.* 1. *n.* 56. 60. *& ſeqq.* Weſenbec. *conſ.* 16. *n.* 9. Kellenb. *q.* 20. *cit. n.* 4.

Neque dubitari poteſt, quin Fœminæ ejusmodi conditionem adjicere Renuntiationi liceat; eſt enim cuilibet de Jure permiſſum, rerum ſuarum traditionibus, quam vult, legem, modò iſta non repugnet diſpoſitioni Juris, apponere.

C. verùm. c. cùm dilecti. & l. in traditionibus. citt. l. quotiens. 1. *ff. de Solut. l. cùm eſſent.* 33. *ff. de Servit. præd. ruſt. l. ob res.* 20. *§. ſi extraneus.* 1. *ff. de Pact. dotal.* Covar. *l.* 1. *var. c.* 14. *princ.* Cravett. *conſ.* 118. *n.* 5. *& conſ.* 174. *n.* 4.

Imò etiam noſtro Sæculo in ejusmodi eventum, Feuda, licèt à Vaſallis Maſculis, & quidem junioribus, & ſoboli procreandæ aptis ea adhuc poſſideantur, nihilominus tamen à Dominis impetrari, & ſæpiùs magno pretio emi, & conciliari ſolent, ùt Curiæ Principum abundè teſtantur.

Kellenb. *l. cit. n.* 5.

76. Reſpondetur ad rationes oppoſitas.

Die widerige *Num.* 73. verfaßte Argumenta finden leichtlich ihre Abfertigung. Ad 1. Iſt ſolch ſtipulirte Verzicht nicht pro Conditionali, ſed pro pura, & abſoluta zu halten, maſſen Krafft dero die Verzicht-Tochter ihr angefallenes Recht der hoffenden Erb-Portion denen Maſculis abſolutè überlaßt, und cediret, welche auch deſſentwegen ſolche Portion gleich übernemmen, ſie beſitzen, nutzen, nieſſen: die Clauſul aber biß auf einen ledigen Anfall füget eine Condition bey nicht die auß derley Renuntiation herflieſſende Obligation zu ſuſpendiren, ſondern nur zu zeigen, wie lang das hierdurch denen Maſculis erworbene Recht dauren ſolle; facit enim hæc Clauſula, ut, extinctis Maſculis, ipſa etiam Renuntiatio extinguatur. Non repugnat autem Juri communi adjicere Pacto conditionem, ex quo iſtud modum ſumat, qui diſpoſitionem ad certum, vel incertum tempus limitet, non verò ſuſpendat. Exemplum eſt in Legato, quod relictum eſt ſub conditione, *Donec nupſerit*, vel *quousque vidua manſerit &c.* quod ab initio purum, ex pòſt facto autem conditionale habetur.

Ad 2. Wird der hier angeführten Difficultät genugſam vorgekehret, wann die Verzicht-Tochter wegen der ihr zuſtehenden, hernach aber bey Aenderung ihres Stands renuncirten Erb-Portion von ihren Brüderen, zu deren Favòr ſie ſich verzihen, ein Inventarium aufrichten, und ihr einhändigen laſſet, maſſen ſelbe allerdings berechtet iſt, und gantz weißlich thut, wann zu Facilitirung der ſeiner Zeit erforderender Liquidation, von ihren Gebrüderen, und Agnaten nicht allein ein genugſame Caution, ſondern auch ein ordentliche Deſcription aller Vätterlichen Güter, ſo offt ſolches nöthig, erforderet, damit wann über kurtz, oder lang etwas hiervon entäuſſeret wäre worden, ein ſolches durch Rechtliche Mittel widerum beygebracht, und quantitas Portionis renuntiatæ könne erwiſen werden. 77.

L. ſicut. 1. *ff. de Ventr. in Poſſeſſ. mitt.* Pinell. *in l.* 1. *p.* 2. *n.* 22. *C. de bon. matern.* Kellenb. *de Renunt. Succeſſ. q.* 23. *n.* 25. Merlin. *de Legit.* 41. 3. *tit.* 1. *q.* 15. Harpprecht *tract.* 7. *de Succeſſ. Filior. fol.* 462. Froman. *tract. de exiſtent. Condit. Pact. Renunt. §.* 69. Ertl *p.* 2. *Obſ. Illuſt.* 4. *fol.* 80. *&* 100. Conſ. Tubing. 171. *n.* 288.

Quod ſi ex incuria, & negligentia Renuntiantium quid hac in parte fuerit prætermiſſum, & tempore exiſtentis Conditionis Portio ceſſa ſatis doceri nequeat, ſibi hoc imputare renuntiantes debent, non verò propterea Conditio iſtiusmodi excludenda, vel reſpuenda erit.

Ad 3. Textus allegatus in hoc Argumento ſolùm agit de confuſione, propter quam nulla omnino ratione res Hæreditariæ agnoſci, & à reliquis ſeparari poſſunt. Iſt alſo mit gegenwärtiger Controverſia keine Gleichheit zu machen; dann eben darum, weilen die Verzicht-Tochter befugt iſt, von ihrem Bruder, oder Brüderen, zu dero Guten ſie renunciret hat, ein ordentliches, über die renuncirte Verlaſſenſchafft errichtes Inventarium, oder Deſcription zu begehren, wann ſelbe ihren, und ihrer Erben beförchtenden Schaden wenden will, kan ſie leichtlich machen, daß die in lang hernach beſchehender Separatione Bonorum beſtehende 78.

Diffi-

Difficultät gehoben werde, maſſen durch hierob aufgerichtetes Inventarium, oder, welches noch vilmehr zur Sach dienet, facta Portionis ceſſæ æſtimatione, vollkommene, und in das künfftig andaurende Gewißheit von Quantität erſagter Portion ohne Beſchwernuß erhalten mag werden.

79. Ad 4. Betrifft das in der Quæſtion ligende Pactum nicht die Quotam der Succeſſion, oder deß Succeſſion-Rechts (Filia enim, antequam Maſculis eam ceſſit, illam agnoviſſe tacitè, & poſtea demum Maſculis ceſſiſſe intelligitur) ſondern es iſt allein zu thun von dem jenigen Antheil, deſſen Erbin ſie, und ihre Kinder zu ſeyn facto ipſo ſchon ſich hoc ipſo erkennet. Non repugnat autem Juri communi Pactum, quo de certo Bonorum genere, puta Paternorum, poſt agnitam Hæreditatem agitur, imò Pactum hoc

L. legem. 10. C. de Pact. & l. ut hæredibus. 50. ff. de Legat. 2.

expreſsè approbatur. Unde etiam Fœminæ Renuntiantis Hæredes non ex eo Fundamento Portionem hanc proſequuntur, quaſi defuncto ultimo Maſculo eſſent ſucceſſuri, cùm hujus Hæreditas proximioribus tantùm ſuis, & quidem in totum debeatur; ſed quòd Pactum Filiæ unà cum ipſius Succeſſione in ipſos transfuſum, transmiſſúmque ſit: per Succeſſionem enim univerſum defuncti Jus in Hæredem transfertur.

L. Hæreditas. cum ſimil. ff. de R. J.

80. Ad 5. Haben die Erben deß letzt-ohn Mannliche Succeſſion verſtorbenen Maſculi keines Weegs Urſach einiges ihnen zufallenden Præjuditz ſich zu beklagen, wann gleich die Verzicht-Tochter, oder Dero Erben die renuncirte Portion ſich widerum vindiciren, maſſen beſagte Erben deß letzten Maſculi kein gröſſeres Jus, und Recht erworben, als ihr verſtorbener Vatter gehabt hat. Wann dann diſer zur Reſtitution der Verzichts-Portion ſub conditione, ſi Maſculos non reliquerit, gegen ſeiner Verzicht-Schweſter, und Dero Erben ex Pacto efficaciter, und Rechtſtändig gehalten iſt, werden von ſolcher Obligation deſſen Erben ſich mit nichten können außwinden, ſondern in allweeg zu ſelber ſich müſſen bekennen; notum enim eſt, quòd ad Hæredem ſimul cum commodis etiam onera tranſeant.

L. Hæreditatis. 119. ff. de V. S.

Welches dann in dem Caſu, da die Verzicht ſub Clauſula generali, ut quandocunque Maſculi defecerint, regreſſus Filiæ renuntianti, ejúsque Hæredibus ad Portionem renuntiatam detur, concipirt worden, nicht allein von deß Bruders, oder Brüder, zu deren Favòr die Renuntiation geſchehen, Kinderen, ſondern auch von Dero Nachkömmlichen in infinitum zuverſtehen; quia, ùt

L. Hæredis. 65. ff. tit. cit.

Ulpianus ait, *Hæredis appellatio non ſolùm ad proximum Hæredem, ſed & ad ulteriores refertur; nam & Hæres Hæredis, & Deinceps, Hæredis appellatione continetur.* Ein anderes iſt es, wann die Verzicht geſchehen expreſsè mit der Condition, Wann der Bruder/ oder Brüder ohne Mannliche Erben abgehen ſollen / oder cum generali Clauſula auf einen ledigen Anfall; maſſen alsdann, ſo der Bruder Mannliche Erben hinderlaſſen, die Condition ſchon erfüllet, alſo, wann auch auf diſe Mannliche Erben keine andere Manns-Erben folgen, nach Lehr Kellenbentz *Num.* 74. allegati, die Verzicht-Tochter, und Dero Erben in perpetuum außgeſchloſſen.

Ad 6. Sicut non eſt inconveniens, ut ex duobus fontibus duas bibamus aquas, ita non repugnat Juri, ut ex diverſis cauſis duæ ſpecialitates invicem ſuſtineantur. Nun aber befinden ſich in gegenwärtigem Caſu zweyerley verſchidene Cauſæ; maſſen daß mit Reſervation deß Regreſs auf begebenden ledigen Anfall errichtete Renuntiations-Pact ein zweyfache Convention in ſich begreiffet, auß welchen eine pura, und abſoluta, die andere conditionalis iſt: die erſtere machet die Renuntiation auß; die andere aber hebet ſolche widerum auf, und vergunnet der Verzicht-Tochter, und Dero Erben widerum den Regreſs zur verzihener Erbs-Portion in caſum, ſi impleta conditio fuerit, ſub qua reſervatum eſt Jus ſuccedendi, & maſculi omnes deceſſerint. 81.

Ad 7. Findet die Diſpoſitio Legis hic allegatæ allein Platz in dem Caſu, da der Teſtirer die Cognatos, welchen er das Legatum hat wollen zukommen laſſen, in ſpecie, und ſonderheitlich nicht hat benennet, ſonder allein in genere verſehen, daß beſagtes Legatum denen Agnatis ſolte zukommen, alſo, daß billich zu zweifflen, wen er auß vilen anderen Agnatis zuforderiſt hierinn gemeynet; dann allda billich die in näheren Gradu ſtehende, als magis conjuncti, denen weiter-entlegenen vorzuziehen: ein anderes iſt es, wann ſich auß letzt-williger Diſpoſition klärlich ergebete, daß Teſtirer diſen Favorem auch auf die weitere Agnatos habe extendiren wollen. In dem Caſu, worvon *Num.* 75. gehandlet wird, hat ſich die Verzicht-Tochter den Regreſs auf ihr renuncirte Erbs-Portion gegen alle nachkommene nicht Mannliche Leibs-Erben vorbehalten: muß man alſo bey diſer ſo klaren, und ungezweiffleten Diſpoſition beharren. 82.

Arg. l. continuus. 137. §. cùm ita. 2. ff. de V. O.

Ad 8. In dem Caſu, worvon *c. cùm bonæ. cit.* meldet, iſt von dem ſuſpendirten Clerico noch kein Satisfaction geleiſtet worden, darum ſelber ad Officium billichſter maſſen noch nicht zugelaſſen worden. Et eſto, ſatisfeciſſet, cùm ſimplex Clerici de hac facta aſſertio falſa eſſe poſſit, meritò ſuſpenſus ille ab Officio manſit, donec Superiori 83.

tiori de præſtita ſatisfactione ſatis conſtaret. In dem Caſu Quæſtionis iſt durch vollkomnes Abſterben all Mannlicher Succeſſion das Impedimentum Regreſsûs ad Portionem renuntiatam alſo gehoben worden, daß hierob die Richterliche Cognition keines Weegs vonnöthen. Sicut ergo Clericus ſuſpenſus, dum Satisfactionem præſtiterit, hac liquidò, & indubitanter præſtita, absque ulla revocatione, ex primæva Inſtitutione, ad Officii ſui functionem admittitur, ita & Filia, quæ cum conditione, *ſi Maſculi defecerint*, renuntiavit Portioni Hæreditatis Paternæ, ejúsque Hæredes, non ex novo Jure, ſed primævo, & antiquo Pacto, non obſtante temporis intervallo, ad Succeſſionem, à qua per Maſculos erant ſuſpenſi, admitti debent. Ad *l. Imperatores cit.* favor Libertatis, quæ ad diem dari non poteſt,

L. libertas. 33. *& ſeqq. ff. de manumiſſ. Teſtam.*

efficit, ne libertus ſtatim, atque Conditioni non paruerit, iterum ad ſervitutem revocetur. Ne tamen Conditio, & Verbum *Donec, Quoadusque &c.* libertati adſcriptum nullius momenti ſit, Judicis authoritate Libertus compelli poterit, ut gravamini ſatisfaciat.

L. Mævia. 44. *ff. tit. eod.*

QUÆSTIO IX.

Ob der Mutter Verzicht denen Kinderen das Jus ſuccedendi benemmen kan / wann ſelbe vor ihrem Vatter verſtirbet?

84. Rationes dubitandi. Es will Anfangs das Anſehen nemmen, als ob das Kind, oder Kinder, ſo ein verzihene Tochter, welche vor ihrem Vatter verſtorben, nach ihrem Ableiben hinderlaſſet, auß verſchidenen ſtarcken Rationibus und Motiven ſich der verzihenen Erbſchafft keines Weegs unterfangen könne; dann 1. Bekannten Rechtens iſt, quòd Hæredes teneantur Contractum defuncti approbare, præcipuè quando defunctus pro ſe, & ſuis Hæredibus pactus eſt.

L. ex qua perſona. 149. *ff. de R. J. l. unum ex Familia.* 67. *ff. de Legat.* 2. *l. cùm à Matre.* 14. *C. de Rei Vindic. l. ſi ab eo.* 7. *C. de negot. geſt.* Decian. *vol.* 1. *conſ.* 38. *n.* 157. Afflict. *vol.* 2. *deciſ.* 285. Carpz. *conſt.* 48. *def.* 3. *n.* 2.

Et hoc meritò; nam 2. Hæres, & Defunctus pro una, & eadem perſona habentur.

Novell. 48. *princ.* Decius *conſ.* 288. *n.* 5. Burſat. *l.* 4. *conſ.* 412. *n.* 18.

Unde dici non poteſt, quòd ſaltem ex perſona propria tales Filii, Matri ante Patrem ſuum demortuæ ſuperſtites, poſſint in Portionem renuntiatam ſuccedere, quia 3. Contra eos pugnat à pari cum Feudo ex pacto, & providentia, quod Filius habere non poteſt ex propria ſua perſona, & ſimul repudiare Hæreditatem Patris. Igitur etiam in Caſu præſenti, licèt Filii ex perſona propria veniant, tamen ex quo Hæredes Matris ſunt, factum iſtius, ſcilicet Renuntiationem, approbare debent. Et hoc ex ipſis principiis Juris, juxta quæ 4. Hæreditas nondum delata, vel non agnita, non tranſmittitur.

L. quoniam. 7. *C. de Jur. delib. l. cùm in antiquioribus.* 19. *C. eod. l. un. §. in noviſſimo.* 5. *C. de caduc. toll.* Corn. *conſ.* 69. *n.* 22. *vol.* 1. Mynſ. *decad.* 10. *Reſp.* 97. *n.* 4.

quibus omnibus accedit 5. Quia Reſervatio iſta aſſimilatur vel Subſtitutioni directæ, vel Fideicommiſſariæ; nam aut in Caſum, quo Agnatio ceſſaverit, Maſculis in Portione ſua directè ſubſtituta cenſetur, aut conditione eveniente gravati cenſentur Maſculi, ut Portionem ſibi ceſſam Sorori iterum reſtituant. Sed in utroque caſu ante conditionis exiſtentiam tranſmiſſioni nullus eſt locus.

L. ſi cùm Hæres. 4. *ff. quand. dies legator. ced. l. Hæres meus.* 79. *§. Hæres.* 1. *ff. de condit. & demonſtr. l. legatorum.* 1. *§. ſi quis ſub conditione.* 14. *ff. ut Legator. nom. caveat. l. un. §. ſin autem.* 7. *C. de caduc. toll.*

Diſen doch allen ungehinderet, iſt die allgemeine Lehr der Rechts-Gelehrten, daß wann ein Adeliche Verzicht-Tochter vor ihrem Herrn Vatter, welcher die Verzicht von ihr genommen hat, zeitlichen Todts verſtirbet, ſelbige Verzicht, utpote Hæreditatis nondum delatæ, gantz unkräfftig, und pro non facta zu halten ſeye. 85. Reſolvitur Quæſtio.

Petr. Surd. *conſ.* 133. *n.* 20. Fachin. *l.* 3. *contr. c.* 23. Joan. à Sande *l.* 4. *tit.* 9. *deciſ.* 5. Richter. *p.* 4. *conſ.* 26. *n.* 9. Hartm. Piſtor. *p.* 4. *q.* 7. Ant. Faber *decad.* 28. *Error. Pragm.* 6. Et *in C. l.* 6. *tit.* 32. *def.* 1. *& l.* 2. *tit.* 3. *def.* 1. Carpz. *p.* 2. *conſt.* 35. *def.* 11. Fontanell. *de Pact. Nupt. clauſ.* 9. *gloſſ. un. p.* 1. *n.* 60. ubi ait, hanc Sententiam apud omnes ferè mundi DD. & univerſa Tribunalia obtinere.

Werden alſo die von einer ſolchen Verzicht-Tochter hinderlaſſene Kinder, der Mütterlichen geſchwohrnen Verzicht ungehinderet / wann ſelbe vorhero das empfangene Mütterliche Heyrath-Gut eingeworffen, mit und neben anderen Erben zu der Hæredität ihres Anherrens müſſen admittiret werden. 86.

Paul. Caſtr. & DD. *in l. qui ſuperſtitis. ff. de acquir. Hæredit,* Et *in l. pactum dotali. C. de Collat.* Item *in l. ſtipulatio. ff. de V. O.* Weſenbec. *p.* 1. *conſ.* 23. Harpprecht *ad Inſt. de Hæred. quæ ab inteſt. n.* 132. Kellenbentz *de Renunt. Succeſſ. q.* 33. *n.* 6. Beſold. *conſ.* 134. *num.* 53. *& Theſaur. Pract. V.* Verzicht Adelicher Töchter. Carpz. *conſt.* 35. *cit. def.* 12. Stryck. *de Cautel. ſect.* 1. c. 5.

c. 5. n. 10. Berger. *Oecon. Jur. pag.* 487. Olymp. *Prompt.* §. *Renuntiatio. n.*44. Ertl *p. 2. obſ. Illuſtr.* 4. *fol.* 78. & 94. Philoparch. kluger Beambte *p. 2. tit.* 14. §. 10. *fol.* 292. & cæteri plerique omnes.

Ut adeò dubitari non poſſit, hanc doctrinam, cùm neminem refragantem habeat, communi DD. calculo approbatam eſſe per tradita ab

Hartm. Piſtor. *q. 7. cit.*

Welches auch Statt findet, wann gleich ihre Mutter mit dem Heyrath-Gut vergnüget zu ſeyn verſprochen.

Philoparch. *l. cit.*

87. Es muß aber hierinn ein zweyfacher Außnamm gemachet werden. Und zwar 1. Wann dem Weiblichen Geſchlecht, und deſſen Deſcendentibus per Statutum Familiæ der Weeg zur Erbſchafft favore Agnationis ſchon vorhin verſperret worden. Und dann 2. Wann die auß der Verzicht entſtehende Obligation auch auf die Erben concipiret, und ſie Renuntiantin außdruckentlich vor ſich, und ihre Erben ſich der Erbſchafft begeben, ita, ut conſtet, quòd juratæ Renuntiationis vires etiam in Filios, aliósque poſteros ſuos derivare voluerit; dann auf diſe Fäll, wie

Klock. *tom.* 4. *Conſ. Adopt.* 13. *n.* 22.

anmercket, die Kinder, ſo die vor dem Vatter verſtorbene Verzicht-Tochter hinderlaſſen, auß obbeſagter communi doctrina geringen Behelff erjagen wurden. Worinn aber

Philoparch. §. 10. *cit. fol.* 292.

weißlich anmercket, daß ein Unterſchied zu machen ſeye unter denen Worten, Ich renuncire vor mich / und meine Erben ꝛc. Und unter jenen, Ich renuncire der Vätterlichen Erbſchafft / worwider ich / und meine Erben nicht handlen ſollen; dann Krafft der erſteren, wie gemeldet, auch die Erben allerdings gebunden, alſo, wann gleich ihr Mutter vor Dero Vatter verſtorben, ſich deß verzihenen Erb-Antheils nicht anmaſſen können: Krafft der anderen Formul aber wird denen Kinderen nach der Elteren Todt gleichwohl nicht verbotten das Ihrige zu forderen, ſo ihnen ohne Verzicht zukommen wåre, wann die Mutter vor dem jenigen, dem die Renuntiation geſchehen, verſtorben iſt.

88. Es wird aber die alſo limitirte Reſponſion durch folgende ſtandhaffte Rationes beſtärcket. Und zwar 1. A pari; weilen auch durch die Enterbung, oder Exhæredation eines Sohns, wann derſelbe vor dem Vatter geſtorben iſt, denen Nepotibus die Succeſſion, und Erbſchafft nicht kan benommen werden.

L. ſi ex patronis. 10. *fin. ff. de bon. libert. l. ſiquis filio.* 6. *poſt princ. ff. de injuſt. rupto.* Ant. Faber *in C. l. 2. tit. 3. def. 2. n.* 3. Weſenb. *conſ.* 71. *n.* 15. Carpz. *p.* 2. *conſt.* 35. *def.* 14. *num.* 2. Chriſtinæus *p.* 1. *deciſ.* 50. *n.* 48.

Proinde idem dicendum de Liberis relictis à Filia renuntiante, ante Patrem mortua. Aliud eſſet, ſi Mater Nepotis mortua fuiſſet poſt Patrem ſuum; tunc enim nec Liberi Filiæ Renuntiantis ad Succeſſionem Avi admitti debent.

Gloſſ. *in c. quamvìs. 2. V. detrimento. de Pact. in 6.* Covar. *ibid. p.* 3. §. 3. *n.* 7. Hartm. Piſtor. *p.* 4. *q.* 6. *n.* 31. Carpz. *def.* 14. *cit. n.* 3.

Nocet enim tum Liberis Renuntiatio Parentum perſonalis, non quidem principaliter, ſed ſecundariò, & in quandam conſequentiam, tanquam Hæredibus.

Hartm. Piſtor. *q. 6. cit. n.* 80.

Nec enim Liberi, quamdiu Parentes renuntiantes vivunt, in Succeſſione Avi, qui jam moritur, ullum Jus habent, cùm eos Parentes præcedant. Unde videmus, quòd Exhæredatio etiam noceat Nepotibus, ſi Avus ante Filium exhæredatum moriatur.

L. ſi ex patronis, & l. ſiquis Filiò. citt.

2. Renuntiatio hæc habet tacitam hanc 89.
conditionem, *Si Hæreditas deferatur*, cùm prius ſit, ut acquiri poſſit Hæreditas, & conſequenter, ut ſit delata, quàm ut ei renuntiari poſſit.

L. ſi Hæreditas. 1. *ff. de Hæred. vel act. vendit. l. ſi ita.* 45. §. *ſi ſub conditione.* 1. *ff. de Legat.* 2. *leg. qui poteſt.* 174. §. *quod quis.* 1. *ff. de R. J.* Hartm. Piſtor. *q. 7. cit. n.* 2.

atqui Parentibus renuntiantibus, vivo adhuc Avo demortuis, nunquam fuit delata Hæreditas.

L. ſi Hæreditas. cit. l. Hæreditas. 5. *C. de Pact. convent.* junct. *l. Teſtament.* 1. *ff. qui Teſtam. facer. poſſ.*

Ergo Renuntiatio, perinde, acſi non fuiſſet facta, nocere hoc caſu Liberis nequit, quippe qui hoc caſu non per repræſentationem Matris, ſed ex propria perſona ſuccedunt Avo. Si mireris, qui fieri poſſit, ut nepotes ex Matre Renuntiante ſuccedant ex perſona, & capite proprio, & non ex perſona Matris, cùm ſuccedant in ſtirpes,

§. *cùm Filius. 6. Inſt. de Hæred. quæ ab inteſt. Novell.* 118. *c.* 3.

qui alioquin ſuccedere deberent in capita, ſi non ſuccederent per repræſentationem:

L. poſt conſanguineos. 2. §. hac Hæreditas. 2. ff. de Suis, & Legitim. Hæred.

Reſpondetur, Nepotes quidem ſuccedere per Repræſentationem, non tamen perſonæ Matris, ſed gradûs: unde fit, ut Renuntiatio, quæ perſonalis eſt, non noceat Nepotibus proprio Jure venientibus.

L. Seja. 73. ff. de Evict. l. an vitium. 5. §. ex facto. 1. ff. de diverſ. temporal. Præſcript.

3. Filia reſervans ſibi Jus Succeſſionis ad 90.
Portionem renuntiatam, licèt ſub conditione, *Si Maſculi defecerint*, non minùs ſibi,

quàm

quàm ſuis proſpexiſſe cenſetur. Proinde, ut his Renuntiatione ſua quàm minimum noceat, renuntiâſſe Succeſſioni futuræ videtur tantùm ſub ea conditione, *ſi Succeſſio ad eam devolvatur.* Igitur, ut Renuntiatio hæc Filiam renuntiantem, & Liberos ejusdem liget, debet conditio hæc impleta, & revera devoluta ad ipſam eſſe Hæreditas. Impletur autem conditio iſta, quando Filia poſt Patrem moritur; evaneſcit, quando moritur ante Patrem; tunc enim nondum ad ipſam devoluta Hæreditas eſt, quippe quæ viventis eſſe non poteſt. Igitur ſi illa moriatur ante Patrem, non obſtante Matris Renuntiatione, Nepotibus Jus circa Succeſſionem ad bona Avi Materni manebit integrum. Quod procedit, etiamſi Nepotes iſti Hæredes ſint Matris; nam etſi nonnulli DD. exiſtiment, tunc ſolùm Nepotes, ex Filia renuntiante deſcendentes, ad Hæreditatem Avi admittendos, quando Hæredes in Bonis Maternis eſſe non volunt, contrarium tamen cæterorum plerorúmque Sententia tenet, juxta quos Nepotes, licèt Matris ſuæ Hæredes exiſtant, nihilominùs, Matre renuntiante præmortuâ, vindicare ſibi Portionem, quæ Matri, ſi illa non renuntiâſſet, fuiſſet debita, ex Bonis, ab Avo Materno relictis, poſſunt. Erit proinde tali caſu reſpectu Nepotum Filiæ renuntiantis Renuntiatio hæc, tanquam ſi facta omnino non fuiſſet.

Müller. *ad Struv. Exerc.* 38. *theſ.* 51. *Lit. v.*

91. *Reſpondetur ad rationes dubitandi.* Betreffend nun die in contrarium *Num.* 84. beygebrachte Rationes, finden ſolche leichtlich ihre Abfertigung. Ad 1. Wird geantwortet, quòd Mater cenſeatur Renuntiatione ſua, & pacto obligare Hæredes ſuos tantùm quoad ea, quæ habent, ùt Hæredes Matris, non verò quoad illa etiam, quæ iisdem obtingunt Jure proprio. Atqui caſu, quo Mater renuntians ante Patrem ſuum eſt mortua, Filii ab hac relicti Portionem iſtius non petunt Jure Hæreditario (non enim veniunt ex perſona Matris, ùt *Num.* 89. dictum eſt) ſed ex Jure proprio, cui renuntiatum non fuit. Igitur non ſunt obligati Pacto, & Renuntiatione Matris, dúmque Portionem hanc ſibi petunt, per hoc factum Matris non impugnant, cùm factum hoc Filiorum ſub facto, & Renuntiatione Matris nequaquam ſit comprehenſum.

Fontanell. *clauſ.* 9. *gloſſ. un. p.* 1. *n.* 58.

Et per ſe clarum ſit, quòd ubi conditio, ſub qua ſtipulatio inita eſt, evaneſcit, etiam ipſam ſtipulationem vim ſuam, & obligationem amittere neceſſe ſit. Cùm ergo Renuntiatio, ùt dictum eſt, hanc imbibitam Conditionem habeat, *ſi Jus ſuccedendi competierit renuntianti, & Hæreditas eidem delata ſit*; hæc autem delata Filiæ ante Patrem mortuæ dici nequeat: ipſa Renuntiatio, tanquam deficiente conditione, pro non facta habebitur.

92. Ad 2. Hæres, & Defunctus pro una, eadémque perſona habentur tantùm fictione Juris, & in illis duntaxat, quæ à Defuncto Hæres, tanquam Hæres, immediatè habet. Hanc autem Succeſſionem in Portionem, à Matre renuntiatam, Filii, ab hac ante Patrem mortuâ relicti, non habent tanquam Hæredes Matris, ſed, ùt paulò antea dictum eſt, ex Jure proprio. Ergo quoad eam non repræſentant Matrem, nec poſſunt dici eadem cum Matre perſona.

Vid. Covar. *in c. quamvìs. p.* 3. §. 2. *n.* 4.
Stephan. Ranchin. *ad Guid. Pap. q.* 598.
Weſenbec. *conſ.* 71. *n.* 16. *& duob. ſeqq.*

Sicque non obeſt, etſi Hæredes Matris facti ſint,

Hartm. Piſtor. *p.* 4. *q.* 7. *per totam,* contra Muſcul. *de Succeſſ. Conven. m.* 2. *n.* 247. *& ſeqq.*

qui vult, in caſu, quo Filii Hæredes Matris eſſe volunt, non poſſe illos proprio Jure prætendere Portionem, ab iſta ante Patrem mortua renuntiatam. Quam Sententiam apud

Müller. *Lit. v cit.*

limitat Strykius ad caſum, quando Statuto jubentur hæ Renuntiationes, vel etiam Conſuetudine adjuvantur, sicque majoris ſolùm cautelæ ergo fiunt. Sed vereor, inquit *cit.* Müllerus, an limitatio hæc unquam in praxi recepta ſit: unde & ipſe Stryckius priorem communem vocat opinionem. Et meritò, quia, ùt dictum eſt, Nepotes Avo in Portione à Matre prædefuncta renuntiata ſuccedunt non ex perſona Matris, ſed Jure proprio, Lege eos ita vocante.

Novell. 118. *c.* 3. Et *Novell.* 127.

Et licèt Matrem repræſentent, fit tamen hæc repræſentatio tantùm quoad gradum, non quoad perſonam Matris, ad quam ſolam hæc Renuntiatio ſpectat.

Berlich. *p.* 2. *concl.* 43. *n.* 17. Brunnem. *Exerc.* 15. *ad Inſt. l.* 3. *tit.* 1. *§.* 5. Carpz. *p.* 2. *conſt.* 35. *def.* 11. *n.* 10. Müller. *ad Struv. l. cit.*

Ad 3. Quòd Filius Feudum ex pacto, & providentia habere non poſſit ex perſona propria, & ſimul repudiare Hæreditatem Patris, peculiariter ſtatutum 93.

L. 2. *Feud. tit.* 45.

habetur, ibi: *Ubi verò Filium* (Vaſallus) *reliquit, ipſe non poteſt Hæreditatem ſine beneficio repudiare, ſed aut utrumque retineat, aut utrumque repudiet.* Welches auch, wie

Titius teutſchen Lehen-Rechts. *c.* 23. *§.* 29.

anmercket, ſeine gute Urſachen hat; dann der Sohn iſt dem Vatter, von welchem er das Leben, und die Auferziehung hat, zur Danckbarkeit verbunden, und muß alſo billich ſein Credit, und guten Namen retten; über das hat er auch dem Vatter die Lehens-Folge auf gewiſſe Maaß zu dancken, dann obwohl ſelbige von dem erſten Erwerber herrühret, ſo hat doch der Vatter verurſachet, daß der Sohn unter denen Perſonen ſich findet, welchen die Verordnung

des erſten Erwerbers zu ſtatten kommet: in welchem Abſehen er dann von den Seithen-Verwandten mercklich unterſchieden, ſo um das Feudum ſich bewerben, und jedannoch ſich deß letzt-verſtorbnen Vaſalli Erbſchafft entſchlagen können, wie

tit. 45. cit.

deutlich verſehen iſt, ibi: *Si contigerit Vaſallum ſine omni prole decedere, Agnatus, ad quem univerſa Hæreditas pertinet, repudiata Hæreditate, Feudum, ſi Paternum fuerit, retinere poterit.* Es wurde aber zu nicht geringer Schmach, und Verminderung deß Credits dem verſtorbnen Vatter gereichen, wann der Sohn dem Vatter zwar in dem Lehen folgen, die Erb-Folg aber recuſiren, und hiemit von Abführung deſſen hinterlaſſenen Erb-Schulden ſich außhalffteren wolte, cùm ignominioſum ſit ſine Hærede, & qui debita relicta exſolvat, decedere. Keine dergleichen Irreverenz, und Unehrentbietigkeit begibet ſich in dem Caſu, da die von der vor ihrem Vatter verſtorbnen Verzicht-Tochter hinterlaſſene Kinder, ungeachtet der von ihrer Mutter beſchehenen Renuntiation, ſich deß verzichenen Erbtheils unterziehen wollen, in Anſehung, daß der Caſus, in welchem ſie an beſagte Renuntiation gebunden, wegen nicht beſchehener delatione Hæreditatis Avitæ ad matrem, ſich dato nicht ereignet, auch genugſame Præſumption zu machen iſt, daß die Mutter in ſolchem Caſu ihre Kinder an ihre Verzicht nicht habe halten wollen. Auß welchem dann ferners

94. Ad 4. Sich die Beantwortung von ſelbſt ergibet; nam Filii tali Caſu in Portionem renuntiatam ſuccedunt non Jure tranſmiſſionis per Matrem, tanquam Hæredem, utpote quæ, nondum mortuo Avo, Hæres ejuſdem eſſe non potuit, & ſic Hæreditatem per ſuam perſonam ad Filios tranſmittere nequaquam valuit; ſed Jure proprio, & ex propria ſua perſona, dum fictione Juris conſtituuntur in Gradu Matris, per quam fictionem proin capaces fiunt, ut Avo in Portione renuntiata ſuccedant tanquam una perſona, & propterea non in capita, ſed in ſtirpes, prout ſuccederet Mater, ſi ſuperviveret, & Hæreditati non renuntiâſſet.

95. Ad 5. Iſt ein mercklicher Unterſchid zu machen unter dem Pacto Renuntiationis, und unter denen letzt-willigen Diſpoſitionen. Betreffend das Verzicht-Pactum, weilen ſolches von enger, und eingeſchranckter Außlegung iſt, kan zu ſolchem, und unter ſolchem niemand anderer verobligiret werden, als der hierinn außdruckentlich begriffen iſt. Es können aber die Kinder der vor ihrem Vatter verſtorbnen Verzicht-Tochter hierinn keines Weegs für begriffen gehalten werden, da, wie oben gemeldet worden, ſolches Pactum die imbibitam Conditionem in ſich haltet, *ſi Filia renuntians poſt Patrem deceſſerit.* Kan alſo ſolche Renuntiation, hac Conditione non impleta, denen Kinderen das Succeſſions-Recht, ſo ihnen die Leges gegeben, keines Weegs benemmen. Ein andere Beſchaffenheit hat es mit anderen letzt-willigen Diſpoſitionen; in his enim nullum Hæredis, vel Legatarii factum, ſibi, ſuiſque acquirere volentis, intercedit, ſed omne id, quod capiunt, ex mera diſponentis liberalitate procedit, qui ob ſingularem affectionem Scriptis duntaxat Hæredibus, & Legatariis, non etiam eorum Succeſſoribus, quorum nullam forſitan habebat notitiam, conſulere voluit.

Donell. *in l. ſi quis. 57. n. 5. ff. de V. O.*

Quorum inſtitutioni, ſive Portioni, ſi Conditionem adjecerit, niſi hæc priùs extiterit, nihil in iſtos collatum voluit per

L. qui Hæredi. 44. l. Mævius 55. ff. de condit. & demonſtr. l. ſi quis Titio. 41. ff. ex quib. cauſ. Major.

Quare his ante exiſtentiam Conditionis per mortem interceptis, licèt deinde ea evenerit, nullam tamen vim Diſpoſitio iſta meretur; deficit námque perſona, in qua Defuncti ordinatio effectum ſortiri, & obligatio ſuum ſumere initium debuit.

L. ſi Titio. 22. princ. ff. de V. O. Kellenbentz *q. 22. n. 5.*

QUÆSTIO X.

Ob die Brüder / oder deren Erben / in deren Favòr die Verzicht-Tochter renunciret / von dem Verzichenen Erb-Theil was alieniren können?

Erſten Anblicks zwar will gedunckten, als könten ſolche Erb-Güter keines 96.
Weegs mit Fug Rechtens veralieniret werden, wann nicht die Verzicht-Tochter, oder dero Erben, hiereinn conſentiret, maſſen 1. Nach Lehr

Beſold *conſ. 171. n. 144.* Nicol. Reiſner. *vol. 1. conſ. 12.* Mynſ. *Reſp. 56. n. 6.* Schurff. *cent. 1. conſ. 85. n. 7.* Ertl. *p. 2. obſ. Illuſtr. 4. fol. 80.*

die Verzicht-Tochter die Proprietät deß verzichenen Erbtheils allzeit bey ſich behaltet, und nur die Nutz-Nieſſung der Güter, und Erbſchafften ihren Brüderen überlaſſet, aus welchem dann erfolget, daß von ſolchen Güteren von denen Brüderen, und dero Erben ohne dem Conſens der Verzicht-Tochter nichts alieniret könne werden, cùm ſint Bona reſtitutioni ſubjecta, adeóque res alienæ. Ja, es iſt 2. Teſte

Lauterbach *ad ff. tit. ad S.C. Trebell. §. 6.* ubi allegat Vult. *vol. 4. Conſ. Marburg. 47. n. 104.* Knipſchild *c. 6. n. 123.* Kellenb. *q. 19. n. pen.* Fromman. *de exiſt. condit. pact. Renunt. Hæred. reſervat.* Stryck. *de Succeſſ. ab inteſt. diſſ. 8. c. 10.*

die

die gemeine Lehr, quòd ex Renuntiatione jurata Filiarum nupturientium Fideicommiſſum tacitum inferatur, hoc ipſo, quòd eveniente Conditione, *donec Maſculi ſupervixerint*, Portionem renuntiatam iſtis, earúmque deſcendentibus Fratres, eorúmque Hæredes reſtituere teneantur. Es iſt aber verſehenen Rechtens, daß in Caſu, wo der Erb zur Reſtitution der ererbten Sachen unter gewiſſer Condition, und Ordnung verpflichtet iſt, er ſolche Sachen, hâc Conditione pendente, keines Weegs entwenden, oder in andere transferiren möge.

> *L. Marcellus.3.§.res quæ.3.ff.ad S.C. Trebell.l.fin.§.ſed quia.2.& Auth.res quæ.* Et ibi Gloſſ. & Doctores *C. commun. de Legat.* Pariſ.*conſ.48.n.16.vol.*3. Gaill. *l.2.obſ.* 137. *per totam.* Beſold. *Theſ. pract. fol.962.*

Welches auch 3. Sich ergibet per Argumentum à pari; ſic enim etiam Maritus, Uſufructuarius, Emphytevta, Vaſallus eam ob cauſam, quòd Jure ipſorum extincto, ad reſtitutionem rei,in Dotem, Uſumfructum, Emphytevſin, Feudum conceſſæ, devincti ſint, omnem alienandi poteſtatem ſibi interdictam habent.

> *L. neque mater.14. C. de Jur.dot.l.ſi uſusfructus.66.ff.eod.l. in Emphytevticariis.2. & l. ſequent. C. de Jur. Emphyt. Novell.* 55.

Quare cùm etiam Fratres ſimiliter ad reſtitutionem Portionis Filiæ renuntianti ex Paterna Hæreditate debitæ, obſtricti ſint, minimè illam alienare poterunt, & ſi alienaverint, ab his, in quos alienata illa fuerit, vindicari à Sorore, Maſculis extinctis, poterit, cùm nemo plus Juris in alium transferre poſſit, quàm ipſe habeat, & res quælibet cum ſua cauſa, & qualitate ad alios tranſeat. Dahero dann 4. Ein ſolche Verzicht-Tochter von ihren Gebrüderen, und Agnaten ein Caution de non alienando, wie auch ein Inventarium, und Deſcription all Vätterlicher Güter begehren kan, damit, wann etwas über lang, oder kurtz veräuſſeret worden, ein ſolches durch Rechtliche Mittel wiederumb beygebracht werden möge, wie ſchon oben gemeldet worden: daß alſo 5. Sich hierauß ergibet, daß wann der letzte Agnatus ein Teſtament machen, und die Verzicht-Güter anderwärtig hin diſponiren wollte, ſolches vor null, und nichtig zu achten, und der Verzicht-Tochter, oder ihren Erben, dergleichen Diſpoſition im geringſten nicht nachtheilig ſeyn kan.

> Beſold. *conſ.* 171. *n.* 255. Wehner. *Conſ.Francon.*100.*pag.*246. Stryck.*de Succeſſ. ab inteſt. Diſſert.* 8. *c.* 10. §. 95. Fromman *tract.cit.*§.65. Ertl. *obſ.*4. *cit.fol.*99.

Welches auch 6. Von all anderer Alienation zu verſtehen. Et ita in Camera Imperiali in cauſa Ambroſii Reichers, contra Heinrich Saurzapf Anno 1570. deciſum fuiſſe refert

> Rutger.Ruland. *Deciſ.Camer.q.*22. quam Sententiam cum aliis approbat Hubert. Giphan. *de renunt.pag.*65.

Diſſentit quidem ab iſta opinione

> Ant. Faber *Error.Pragm. decad.* 27. *Error.*1.*n.*38.*& decad.*30.*error.*1.*n.*10.

ubi ſtatuit, Filiam etiam ſub verbis, *Quouſque, Donec &c.* renuntiantem excludi in perpetuum, ſi vel ſemel Maſculus Hæreditatem Paternam acquiſiverit, non quidem ex vi, & intentione Pacti, ſed potiùs aditæ, ſemélque agnitæ Hæreditatis acquiſitione, ne alii Hæreditas ex die, vel ad diem obveniſſe videatur, contra

> *L. Hæreditas.34.& l.ei qui ſolvendo.88.ff. de Hæredit. Inſtit.* cui conſentit Huſm. apud Beſold. *Theſ.pract.fol.*963.

Es wird aber, wie beſagter Beſoldus *l. cit.* anmercket, ſolche Meynung faſt ins gemein verworffen, welcher dann, damit künfftighin das Diſputiren in dergleichen Fällen verhütet werde, einrathet, daß zu Verſicherung der verzeichenden Töchteren die Renuntiation dergeſtalt geſtellet werde, ut importet Fideicommiſſum, daß nach Abgang deß letzten Manns-Stammens die Töchter ihren freyen Zutritt haben ad Bona Paterna, und ſie die Verzicht nicht binden ſolle.

Doch diſer aller Argumenten ungehin- 97.
deret, iſt

> Kellenbentz *de Renunt.Succeſſ.q.*23.*n.*5. *& ſeqq.*

der widrigen Meynung, und haltet darfür, daß die von denen Brüderen, oder deren Erben, beſchehene Veralienirung deß verzichenen Erbtheils durch die Verzicht-Schweſter, oder dero Erben keines Weegs möge angefochten, oder reſcindiret werden. In welch ſeiner Meynung er ſich fürnemlich ſteiffet; quia per interpoſitam Renuntiationem Soror renuntians tranſtulit omne Jus ſuum in Fratres, eóſque interim, donec de eventu conditionis conſtaret, pleno Jure Dominos conſtituit, ita, ut Portionem hanc ſuam interim Fratribus plenariè acquiri velit. Ex Juris ergo ratione etiam alienandi poteſtatem habent per

> *L. in re mandata.*21.*C.mandat.*

eſt enim alienandi poteſtas Domino adeò connexa, ut rem in aliquem transferens Pacto efficere nequeat, ne iſtius alienandæ poteſtatem habeat, quamvis paciſcentis maximè interſit, ut Conventioni huic ſtetur.

> *L.ſi ita.*135.*§.ea lege.*3. & ibi latè Donell.*ff.de V.O.l.& ſi Dotis.*3. & ibi Salicet.*n.*1. Bartol. *n.* 2. Sichard. *n.* 6. *C.de Jur.Dot.* Jaſon.*in l.fin.§.ſed quod noſtra.n.*4.*℣.tertiò.C.commun.de Legat.*

Confirmat hanc ſuam opinionem Kellenb. 98.
l.cit. quia ante eventum Conditionis Maſculorum deficientium, ut plurimùm Sororibus

nulla certa rerum Paternarum Portio per diviſionem aſſignari ſolet, ſed plerumque in eventum conditionis iſtius toti Hæreditati mixta, atque confuſa manet: in caſu autem, quando non certa quædam ſpecies, vel tota univerſitas, ſed pars ſolùm hujus indiviſa conditionaliter reſtituenda venit, dum pendet conditio, alienatio ab Hærede facta minimè irritatur, ſed iſte tantùm honorato ad æſtimationem obligatur.

Auth. contrà cùm rogatus. C. ad S. C. Trebell.

Quare cùm Caſus Quæſtionis idem dictet, eadem quoque Juris Sanctio, quæ in illo, etiam in iſto locum habebit; paritas enim rationis paritatem cauſat diſpoſitionis.

L. à Titio. 108. ff. de V. O. l. illud. 32. ff. ad Leg. Aquil. Rom. *conſ. 401. n. 2.* Corn. *conſ. 151. n. 3. vol. 2.* Pariſ. *conſ. 21. n. 41. vol. 1.* Burſ. *conſ. 40. n. 11. vol. 1.*

99. Was hierwider *Num. 96.* iſt eingewendet worden, kan nicht unſchwer ſolviret werden. Ad 1. Iſt ein Unterſchid zu machen inter Renuntiationem factam ſub conditione reſolutoria, *ſi Maſculi defecerint*, & inter Diſpoſitionem Teſtamentariam, ubi Hæres pro parte purè inſtitutus, & pro parte illi conditionaliter alius adjunctus eſt. In hac purè ſcriptus interim, pendente Conditione, Portionis conditionaliter relictæ non verus Hæres, ſed tantùm Adminiſtrator eſt.

Bartol. *in l. planè. §. ſi conjunctim. n. 2. ff. de Hæred. inſtit. & facit. l. ex parte. 25. ff. de ſolut. l. ſi marito. 31. §. cùm patri. 3. ff. ſolut. Matr.*

Ratio eſt, quia in Teſtamento tota diſpoſitio fundata eſt in conditione, & ex hujus exiſtentia, vel defectu de ejus virtute judicari ſolet, quæ ſi extiterit, retrotrahitur ad tempus mortis Teſtatoris,

L. quod dicitur. 38. & ibi Doctores. *ff. de Teſtam. milit.*

voluit enim hic, eveniente conditione, conditionaliter ſcriptum non minùs, quàm purè nominatum ſuum eſſe Hæredem. Contrà in Renuntiatione; nam hæc pura eſt, ſed reſolutiva ſub conditione, *ſi Maſculus defecerit*: quare ſicut emptio ſub conditione reſolutiva vera eſt emptio, emptórque interea temporis rei emptæ Dominium, fructúſque omnes plenariè ſibi acquirit, & Hæres, poſt eventum alicujus conditionis reſtituere gravatus, interim verus eſt Hæres, ita & Frater, in cujus favorem renuntiatum eſt, Portionis renuntiatæ verus eſt Hæres, & Dominus.

Kellenb. *q. 18. n. 10. & 11.*

100. Ad 2. Fideicommiſſi conditionalis alienatio ſpecialiter in morientium favorem Hæredibus interdicta eſt,

L. fin. §. ſin autem. 3. & Auth. res quæ. C. commun. de Legat.

publica namque utilitas dictat, ut horum diſpoſitiones, ſi legitime fuerint confectæ, executioni mandentur,

L. habeat. 1. C. de SS. Eccl. l. vel negare. §. ff. Teſtam. quemad. aperiant.

Sunt enim hæ pro Lege ſervandæ, paremque vim, ac virtutem Legis, & Teſtatoris prohibitio habet,

l. frater. 1. in fin. C. de Teſtam. milit. Novell. 22. c. 2. §. diſponat.

nam ſicut contra Legem facta alienatio ſtatim concidit, ſic etiam contra teſtantium voluntatem.

§. ſin autem, & Auth. res quæ. cit. Donell. *in l. ſi ita. 135. §. ea lege cit. n. 10.* Cravett. *conſ. 174. n. 4.*

Aliud quid conſtitutum habemus in viventium, & contrahentium diſpoſitionibus; hæ enim, ut

Kellenb. *q. 23. n. 9.*

advertit, eò principaliter tendunt, ut Juris vinculum inter diſponentes in eum finem conſtituatur, ut vel id, quod conventum eſt, vel intereſſe præſtetur, per ea, quæ traduntur

princ. Inſt. de Obligat.

Quare nihil refert, quòd Fratres Sorori ſub conditione hac, *ſi Maſculi defecerint*, ad reſtitutionem devincti ſint; nam cùm obligatio hæc factum ſolummodo concernat, ritè ab ea liberabuntur, ſi Intereſſe Sorori præſtiterint.

L. ſtipulationes. 72. princ. §. Celſus. & l. ſi pœnam. 68. ff. de V. O. Corn. *conſ. 15. n. 8. vol. 2. & conſ. 108. n. 5. vol. 3.*

Ad 3. Imprimis, cùm res etiam aliena vendi poſſit, 101.

L. reſcriptum. 12. §. ſi aliena. 1. ff. de diſtract. Pignor.

etiam à Marito, Uſufructuario &c. facta translatio pro vera alienatione habenda eſt. Deinde, factâ Dominii utilis cum directo conſolidatione, datur quidem Domino, quippe à quo Dominium directum nunquam receſſit, ſed perpetuò manſit, tali caſu rei vindicatio.

L. agri Civitatum. 1. in fin. ff. ſi ager vectigalis &c.

quia adhuc res illa alicujus eſſe dicitur, cujus Uſumfructum alter habet.

L. ſi quid. 47. ff. de Legat. 3.

Aliud autem eſt in Filia renuntiante; hæc enim Portionem ſuam plenariè Fratribus ceſſit, nec quidquam interim, pendente conditione, de ea participare voluit. Hinc ad id, quod additur, quòd nemo plus Juris in alios transferre poſſit, quàm ipſe habet, dicendum, hoc caſu eidem non contraveniri; cùm enim Fratres per Renuntiationem Sororis in portione ab hac renuntiata plenum Dominium habeant, illud ſanè etiam transferre poſſe cenſendum eſt per

l. in re mandata cit. & faciunt ea, quæ tradit Dec. *in l. plerumque fit. n. 1. & ſeqq. ff. de R. J.*

Neque obſtat, quòd cauſa, ſive qualitas rei ſemper alienationi annexa maneat, & cum ea in quoſcunque tranſeat; nam hoc in realibus

libus duntaxat, & quæ rei cohærent, ab eáque difficulter ſeparari poſſunt, procedit.

L. dolia. 76. ff. de contrah. empt. l. etiam ſi. 8. ff. de Jurejur. l. in hoc Judicium. 14. §. ſi inter ſocios. 3. ff. commun. divid. l. emptori. 6. ff. de Hæredit. vel act. vendit. Gaill. *l. 2. obſ. 16. n. 1. & ſeqq.*

Secus eſt in his, quæ perſonam, prout eſt reſtituendi obligatio, concernunt; hæc enim perſonis contrahentium cohærent, nec ulla ratione in ſingularem Succeſſorem tranſeunt.

L. fin. ff. de contrah. empt. & aliis textibus, quos in hanc rem allegat Kellenb. *q. 23. cit. n. 13.*

Neque in contrarium urget, quòd reſoluto Jure alienantis, reſolvatur etiam Jus accipientis; nam hæc Regula, ùt idem

Kellenb. *l. cit. n. 14.*

notat, tantùm obtinet in alienatione Jurium, quæ ſeparatam à Dominio naturam habent, ſeparatímque alicui conceſſa fuerunt, prout eſt utilitas rei; tunc enim, extincto Jure alienantis, & utili cum Dominio directo conſolidato, contra quemcunque Poſſeſſorem vindicatio Domino datur, cùm nemini, ultra Jus ſuum, ulla Legibus alienandi poteſtas conceſſa ſit. Aliud dicendum, quando res ab initio in totum legitimè alienatur; nam tunc juxta Regulam reſcindenda non ſunt; quæ ab initio legitimè facta ſunt, licèt in eum caſum deducantur, à quo incipere non potuerunt.

L. nec enim. 3. ff. de itin. actúque privat. Clar. *§. Feudum. q. 31. n. 9.* Ruin. *conſ. 176. n. 13. vol. 1.* Cravett. *conſ. 12. in fin.*

102. Ad 4. Cautio hæc non contra, ſed ſecundùm Jus interpoſita intelligi debet. Jus autem commune Hæredi, ſub Conditione Reſolutoria per Renuntiationis pactum obligato reſtituere Portionem Hæreditatis alteri, per hoc Dominium illius Portionis, donec Conditio impleta ſit, nequaquam adimit, ſed potiùs illud ei confirmat, dum eum pro Hærede etiam ſecundùm Portionem eam agnoſcit, & quidem pro purè ſcripto, ùt *Num. 97. & 99.* dictum eſt. Igitur cùm Dominii puri, & abſoluti effectus ſit, poſſe rem alienare pro libitu, Renuntiatio Fratribus, eorúmque Hæredibus nequaquam oberit, quin Portionem renuntiatam alienare poſſint, modò pro hac alienata æſtimatio in caſum, quo Maſculi deceſſerint, Filiæ renuntianti, & Hæredibus ejusdem ſolvatur. Quare, ſaltem quando aliud expreſſum non eſt, Cautio hæc interpoſita cenſebitur, non ut alienatio Fratribus ſit prohibita, ſed ut debiti exactio eò tutior, & ſecurior eſſet.

L. inter omnes. 12. ff. qui ſatisd. cog. Kellenb. *q. 23. cit. n. 23.*

Idem dicendum eſt de Inventario Paternorum Bonorum confecto; nam ùt idem

Kellenb. *n. 25.*

monet, hoc planè in ſe nullum habet onus, conſequenter nihil Fratribus, eorúmque Hæredibus de Jure, & Dominio abſoluto in Portionem, ſub conditione reſolutoria reſignatam, demit; ſed per illud in caſum, quo Maſculi defecerint, tantùm obviatur diſcordiæ, quæ ex inopia probationis circa Portionem renuntiatam, ejúsque quantitatem exoriri poſſet. Ex quo

Ad 5. & 6. Per ſeipſum Reſponſio patet; nam ex hactenus dictis Dominium ab- 103.
ſolutum Portionis ceſſæ, quamdiu nondum exiſtit Conditio Reſolutoria ceſſionis, Frater retinet, ſicut retinet Dominium rei ſub tali conditione emptæ Emptor; ſicut ergo Emptor rem ſic emptam licitè & validè alienat, modò paratus ſit ſolvere Intereſſe illi, in cujus favorem interpoſita eſt talis conditio, ita etiam Frater Portionem à Sorore ſibi ceſſam.

QUÆSTIO XI.

Was Effect, und Würckung derley von Adelichen Töchteren zu geſchehen pflegende Verzicht habe?

RESpond. Der Effect, und Würckung dergleichen Adelichen Verzichts geruhet hauptſächlich in dem, daß 1. Ein ſolche Adeliche Tochter, wann ſie rechtmäſſiger Weiß ſich verzihen hat, ſo lang, und vil, biß die im Verzicht-Inſtrument beygeruckte Condition deß ledigen Anfalls nicht erfüllet, und von denen Brüderen, oder dem Manns-Stammen noch in dem Leben ſeyn wird, von allrechtlicher Succeſſion völlig außgeſchloſſen, und ſolche keines Weegs prætendiren mag, alſo das, wann auch biß auf völlige Erlöſchung deß Männlichen Stammens etlich hundert Jahr anſtehen ſollten, ſie dannoch zu dem verzihenen Erb kein Prætenſion entzwiſchen machen kan. 104.

Roland. à Vall. *vol. 1. conſ. 29. num. 76.* Cravett. *vol. 1. conſ. 24. n. 4.* Herm. Vult. *vol. 2. conſ. 29. num. 76.* Beſold. *Theſaur. Pract. V.* Verzicht Adelicher Töchter. Carpz. *p. 2. conſt. 35. def. 12.* Stryck. *de Cautel. ſect. 1. c. 15. num. 10.* Ertl *p. 2. obſ. Illuſtr. 4. fol. 77. & 78.* Philoparch. kluger Beambte *p. 2. tit. 14. §. 10. fol. 292.*

Et hoc ita quidem, ut Filiam ſic renuntiantem Bonis Paternis, & Fraternis cum Juramento, ſicque volentem poſtea ſe immiſcere Hæreditati, mandato Poenali in Camera Imperiali coërcitam, teſte

Rutger. Ruland. *de Artic. l. 6. c. 1. n. 17.*

conſtat ex præjudicio in Cauſa Holdingshauſen contra Holdingshauſen 28. Jun. 1591. Alſo zwar, daß ſelbe niſi aliud quid ex verbis renuntiantis conſtet, pendente dicta conditione, weder ihren Pflicht-Theil, oder Legitimam, noch auch deroſelben Supplement,

ment, oder Ergäntzung zu ſuchen berechtiget iſt.

Arg. l. Poſthumus. 6. §. ſiquis. 1. ff. l. parentibus. 8. C. de inoff. Teſtam. Menoch. *conſ. 71. n. 21.* Urceol. *de Transact. q. 18. n. 22.* Joan. Guttier. *de Juram. confirm. c. 19.* Caſp. Manz. *de Teſtam. valid. & inval. tit. 12. q. 2. n. 38.* Ertl *obſ. 4. cit. fol. 92.*

Und iſt ſolche Renuntiation alſo firm, und kräfftig, daß

105. 2. Dergleichen Verzicht, wann ſie rechtmäßig geſchehen, weder wegen Verletzung über die Helffte, noch wegen der nachkommenden Kinder kan revociret werden.

Gaill. *l. 2. conſ. 7. n. 39.* Hotoman. *conſ. 8. per tot.* Speidel. *Specul. V.* Verzicht Adelicher Töchter. Continuat. Theſaur. Beſold. *V. eodem.* Carpz. *p. 2. conſt. 35. def. 4.* Galerat. *cent. 1. Renunt. 16. num. 53. & ſeqq.* Packmeiſter *de Renunt. Filiar. Illuſtr. theſ. 37.* contra Fontanell. *de Pact. Nupt. clauſ. 9. gloſſ. un. p. 1. n. 4.*

ubi vult Renuntiationem ex læſione ultra dimidium reſcindi poſſe, ex ratione; quia in magna læſione dolus præſumitur, qui ſufficiens eſt ad reſciſſionem: conſequenter textus

c. quamvìs. 2. de pact. in 6.

qui loquitur de Renuntiatione doloſa, & eam excludit à Regula, cenſebitur etiam, & cenſetur Renuntiationem læſivam ab ea excludere: in quam ſuam ſententiam allegat

Covar. *in c. cit. §. 4. n. 3. ℣. ſed ſi dolus. in fin.* Afflict. *deciſ. 22. n. 7.* Ant. Sola *Conſt. Sabaud. tit. de alienat. bonor. min. mulier. gloſſ. 2. n. 4. & ſeqq.*

Sed diſtinguendum eſt inter Dolum verum, & præſumptum, qualis hic ſolummodo præſumitur: unde prior ſententia præ hac poſteriore retinenda videtur, præſertim ſi conſuetudine alicubi ita receptum ſit; nam Conſuetudinis, quæ eſt in patria, tanta eſt ratio habenda, ut non ſoleat conſiderari læſio, ubi ex more Regionis Renuntiatio fit.

Cravett. *conſ. 160. n. 1. & conſ. 238. n. 8.*

Doch iſt außzunemmen, wann ſolche Renuntiation durch Forcht, oder falſche Vorgebungen, e. g. es ſeye die Verzicht bey der Familie hergebracht, da doch ſolches ſich nicht befindet, von dem ſchwachen Weibs-Bild erlanget worden; dann in ſolchem Fall kan ſie das, was ihr vor der Verzicht zukommen, gar wohl forderen, worbey doch die lædirte zuvor, ehe ſie diſe Action anſtellet, ſich von dem abgelegten Eyd muß abſolviren laſſen.

Fontanell. *p. 1. cit. n. 3.* Carpz. *conſt. 35. cit. def. 3.* Philoparch. *part. 2. cit. fol. 293.*

Und hat hier die Ehr-Forcht, oder Metus Reverentialis gegen die Elteren ſeinen Platz, beſonders da bey Weibs-Bilderen ein geringere, als bey den Männeren, genug iſt.

Kellenbentz *de Renunt. Succeſſ. q. 42. num. 74.* Carpzov. *conſt. cit. def. 2.* Philoparch. *l. cit. fol. 295.*

Auß welchen dann weiters ſich von ſelbſt ergibet, daß

3. Ein Verzicht-Tochter ſo lang, als jene Perſonen noch im Leben, zu deren Favòr ſie die Verzicht gethan, kein Jus Hæreditarium in actu ſecundo ſive in exercitio, & in re, ſondern allein in actu primo potentialiter, & in ſpe haben könne, dormitque talium Filiarum Hæreditas, & eſt ſuſpenſa, adeò, ut nec commodum, nec onus, donec purificetur conditio, ad eas ſpectet. 106

Mynſ. *decad. 10. reſp. 97. n. 13.* Vult. *vol. 4. conſ. Marpurg. 54. num. 152.* Nicol. Reiſner. *l. 1. conſ. 12. num. 82.* Muſcul. *de Succeſſ. convent. claſſ. 1. membr. 2. concl. 6. Lit. L.* Ertl *obſ. 4. cit. fol. 100.*

Darumen dann alle Jura activa, & paſſiva, omniáque Jura reliqua auf einer ſolchen Verzicht-Tochter Gebrüder, oder andere Agnaten ſich devolviren. Folglich gleichwie die Verzicht-Tochter per Exceptionem Renuntiationis von allen Erbs-Actionen kan abgetriben werden.

Mevius *p. 1. deciſ. 71. n. 4.*

Alſo mag auch ein ſolche Tochter durch eben diſe Renuntiationis Exceptionem ſich von all Vätter- und Brüderlichen Schulden gar wohl außhalffteren.

Ertl *fol. 100. cit.* & apud hunc Mevius, Frommann.

Wann aber

4. Ein lediger Anfall ſich begibet, und der gantze Mannliche Stammen erloſchen iſt, ſo hat die Verzicht-Tochter ihren Regreſs auf ihr verzihenes Erbtheil, wie *ad Quæſt. 6.* gemeldet worden. Allwo zubeobachten, daß in ſolchem Fall ſelbe, oder Dero Erben in Portione renuntiata nicht dem letzt-verſtorbenen Freund, ſondern dem jenigen, deſſen Erbſchafft die Tochter renunciret hat, ſuccedire, alſo daß kein Verjährung, wie alt ſie auch iſt, darwider eingewendet werden mag. Iſt aber die Verzicht-Tochter ſchon verſtorben, ſo fallet das Jus ſuccedendi in portione renuntiata auf Dero Erben, in welcher dann in ſolchem Fall ſowohl Manns- als Weiblichen Geſchlechts ohne Unterſchied ſuccediren, cùm eo caſu utantur Jure communi, quod omnes tam Maſculos, quàm Fœminas ad Succeſſionem Paternam æqualiter vocat, niſi etiam inter hos Fœminæ huic portioni renuntiaverint. 107

Auß diſem allen dann, was hier weitläuffig præliminariter iſt abgehandlet worden, ergibet ſich leichtlich

Deciſio totius Controverſiæ

DAnn *ad Quæſt. 1. Num. 3.* propoſitam, 108. Reſolutio Dubii I.
ob auf Abſterben deß jetzt regierenden Herrn Grafen Excellenz, die zwey hinderlaſſene Herrn Söhn der verzihenen

Frauen

UNIVERSITÄTS-BIBLIOTHEK PADERBORN

Frauen Muhme ſich deß ledigen Anfalls bedienen, und auf die von ihrer Frau Mutter verzihene Portion ſich zu unterziehen ein angewachſenes Recht haben? Flieſſet die Antwort ex dictis *ad Quæſt. Prælim.* 8. allwo *Num.* 74. mit

Kellenbentz *de Renunt. Succeſſ. q.* 20.

die Diſtinction gemachet worden unter dem Caſu, da die Verzicht-Tochter entweders expreſsè auf Condition, wann die Brůder ohne Mannlichen Leibs-Erben abgehen ſollten / oder in genere, & ſimpliciter ſub Clauſula, biß auf einen ledigen Anfall, ihr, und ihren Erben den Regreſſum auf die renuncirte Portion reſerviret hat; und unter dem Caſu, da ſelbe ſolch ihren Ruckfall hat außbedungen auf Begebenheit, wann immer die Mannliche Deſcendentz, in was immer Gradu, ſich enden ſolle. In diſem anderen Caſu iſt der Groß-Muhme und ihren Nachkommen ſamt Dero Mannlichen Enckels hinderlaſſenen Tŏchteren auf Begebenheit vŏlligen Abkommung Mannlichen Stammens der freye Regreſs zu verzihener Portion *Num.* 75. zuerkennet worden, alſo zwar, daß bemeldt hinderlaſſene Tŏchter erſagt ihre Groß-Muhme, und Nachkommen von Habhafft-Nemmung mentionirter Portion keines Weegs mŏgen außſchlieſſen. Betreffend aber den erſteren Caſum, ergibet ſich auß *Num.* 74. daß, wann der Renuntiantin Herr Bruder, in deſſen Favòr ſelbe renunciret hat, nach ſich einen Mannlichen Leibs-Erben hinderlaſſen, ob gleich diſer nur Tŏchter hinderlieſſe, der Renuntiantin, und Dero Erben das auf den ledigen Anfall reſervirte Succeſſions-Recht auf die verzihene Portion vŏllig erloſchen, alſo, nach Abſterben Dero Mannlichen Enckel, und vŏlliger Abkommung Mannlichen Stammens, die hinderlaſſene Tŏchter diſe ihre Groß-Muhme von ſolch reſervirter Succeſſion außſchlieſſen.

109. In gegenwårtiger Controvers iſt Frau Maria, gebohrne Grǻfin von G. reſpectu der jetzt ſeyenden Hochgrǻflichen Frǻulen Tŏchteren eine Groß-Muhme, als Dero Anherrens geweſene Frau Schweſter, die Verzicht, ſo ſie Anno 1673. den andern Monaths-Tag Octobris vor ihrer Ehe-Verlobnuß mit gewohnlichen Solennitǻten bewůrcket, lauthet auf den erſten auß denen zwey oberwehnten Caſibus, wie dann ſolches daß hierůber aufgerichtete Renuntiations-Inſtrument, und die hierinn beſchribene von ihr gebrauchte Formula Renuntiationis mit klaren Worten an den Tag leget, ibi: Ich Maria Grǻfin von G. - - bekenne offentlich / und thue kund månniglich mit diſem Brieff / daß zwiſchen mir / und hochermeldt angehenden meinem Herrn Gemahl von beeder Seiths hochanſehnlichen reſpectivè Elteren / und Befreundten unter dato 24. Sept. ein Heyrath-Brieff zu Papier gebracht / welcher unter anderen auch in dem anderen / und ſechſten Puncten klårlich mit ſich bringet / daß ich mich mit ein tauſend Gulden Außfertigung / und vier tauſend Gulden Heyrath-Gut aller Vätter-Mütter-und Brůderlichen Erbſchafft NB. biß auf einen ledigen Anfall verzeihen / und begeben ſolle / daß ich zu gebůhrender Folg mit gutem Wiſſen und Willen / inſonderheit aber auch mit meines Herrn Hochzeiters Vergůnſtigung / und Rath Hochermeldrem Herrn Beyſtands / meiner Vätter-Mûtter und Brůderlichen Erbſchafft / ſo mir allbereith angefallen wåre / meinem Herrn Bruder / und deſſelbigen Mannlichen Leibs-Erben zu Gutem / auch zu Unterhaltung Mannlichen Stammens / und Nahmens NB. biß auf einen ledigen Anfall - - fůr mich / und meine Erben verzeihen / und begeben thue ꝛc.

110. Wann dann Hocherſagter Frauen Groß-Muhme Herr Bruder eine Mannliche Deſcendentz, nemlich deß jetzt-regierenden Herrn Grafen Excellentz, und zwey deſſen Herrn Brůder nach ſich wůrcklich hinderlaſſen, alſo die Condition, ſi Maſculi defecerint, ſo die Reſervation deß Regreſs auf begebenden ledigen Anfall ſich annectiret hat, ſich nicht begeben, will Krafft dictorum ſub *Num.* 74. ſchließlich folgen, daß weder Hochgedachte Frau Groß-Muhme, wann ſie noch bey Leben wåre, noch Dero nochlebende Herrn Sŏhn nach deß jetzigen Herrn Grafen Excellentz tŏdtlichen Hintritt wider Hochgrǻfliche Frǻulen Tŏchter, Dero Proneptes, die renuncirte Portion prætendiren kŏnnen, quippe qui, ùt *allegato Num.* 74. dictum eſt, per exiſtentiam Maſculorum verè & realiter excluſi fuerint, & à privatione ad habitum regreſſus non detur. Doch wie *loc. cit.* hab angemercket, muß allhier der Orthen ůbliche Gewohnheit betrachet, und was hierinn herkommlich, obſerviret werden.

111. Reſolutio Dubii 2.

Ad 2. *Quæſtionem*, ob deß ledigen Anfalls ſich zu gaudiren haben Hochbeſagten Herrn Grafens annoch lebende drey Frauen Schweſtern, ſo ebenfalls die Verzicht auf ledigen Anfall gemachet, oder ob ſelbe durch offt-Hochermeldten Herrn Grafens ſelbſt eigne Hochgrǻfl. Frǻulen Tŏchter von ihren verzihenen Portionen ſo lang, und vil außzuſchlieſſen, ſo lang ſelbe, oder deren kůnfftige Leibs-Erben bey Leben ſeynd? Reſpondetur negativè, maſſen hier ſich begibet der *Num.* 57. ſecundo, und tertio loco angefůhrte Caſus, wie auch von Ihro Hoch-Grǻflich Gnaden Frauen Frauen Maria Thereſia Catharina Grǻfin von G. Frey-Frauen von B. den 20. Octob. Anno 1688. beſchworne Verzichts-Formul mit ſich bringet, allwo klårlich enthalten, daß ſelbe ſich ihrer Vätter-Mütter-und Brůderlichen Erbſchafft, ſo deroſelben allbereith angefallen wåre, ihren Herren Brůderen / und derſel-

derſelben Mannlichen Leibs-Erben zu
Gutem / auch zu Unterhaltung Mannli-
chen Stammens / und Namens biß auf
einen ledigen Anfall für ſich, und ihre Er-
ben verzeihen, und begeben thun ꝛc.

112. Nun aber in beſagt anderen, und dritten
Caſu lauthet auß *Num.* 59. *& ſeqq.* ange-
führter allgemeiner Rechts-Lehr, daß
in ſolchen Fällen der Verzicht-Tochter der
Regreſs auf die von ihr vorher verzihene Por-
tion deß Vätter- Mütter- und Brüderli-
chen Erb-Guts, auf völliges Abſterben der
Mannlichen Succeſſion, allerdings offen
bleibe, alſo ſelbe von denen hinderlaſſenen
Töchteren ihres Bruders keines Weegs
hiervon außgeſchloſſen, oder von Habhafft-
nemmung derſelben verhinderet können wer-
den. Wird alſo Hochbeſagte Frau Maria
Thereſia Catharina, wie auch die andere zwey
Frauen Schweſteren, oder deren Eheleibliche
Erben, wann ſeine Hochgräfl. Excellentz Herr
Graf zu E. deren Herr Bruder ohn Mann-
liche Erben (welches GOtt wenden wolle)
diſes Zeitliche ſeegnen ſolte, von denen hin-
derlaſſenen Hochgräfl. Fräulen Gräfinen
ungehinderet, deß von ihnen vormahl unter
Reſervation auf einen ledigen Anfall verzihe-
nen Erbtheils, mit allem Fug Rechtens
ſich anmaſſen können, doch alſo, daß, wie
Num. 60. und 62. gemeldet habe, ſelbe in
communem Maſſam Hæreditariam einwerf-
fen, was ſie unter Namen deß Heyrath-
Guts, und anſtändiger Außfertigung ha-
ben empfangen.

113. Reſolutio Dubii 3. *Ad* 3. *Quæſtionem*, ob in der Hypotheſi,
da ein, oder anderer Parthey auß vorer-
meldtem ledigen Anfalls Prætendenten deß
Juris Regreſsûs ad Portionem renuntiatam
zugenieſſen hat, von Ihro Excellentz Herrn
Grafen die Herrſchafft E. ad Extraneum kön-
ne verkauffet werden? Gibet die Antwort,
was *ad Quæſtionem Præliminarem* 10. mit
mehrerem deduciret worden, wo *ſub Num.*
97. auß Kellenbentz behauptet wird Re-
ſponſio Affirmativa, ex duplici ratione, tum
quia Renuntiationes ejusmodi in eum, in cu-
jus favorem renuntiatum eſt, transferunt ve-
rum Dominium, cui inſeparabiliter annexa
eſt poteſtas alienandi, modò hujus facien-
dæ ratione ætatis, & qualitatis ſuæ capax ſit;
tum etiam, quia ante eventum conditionis
Maſculorum deficientium, ùt plurimùm So-
roribus nulla certa rerum Paternarum portio
per diviſionem aſſignari ſolet, & aliàs con-
formiter ad Jus commune in caſu, ubi non
certa quædam ſpecies, vel tota univerſitas,
ſed pars ſolùm hujus indiviſa conditionaliter
reſtituenda venit, dum pendet conditio,
alienatio ab Hærede facta minimè irritatur,
ſed iſte duntaxat iis, quibus ad reſtitutionem
obnoxius eſt, ad æſtimationem tenetur.
Werden alſo Ihro Excellentz Herr Graf ſei-
ner Obligation, und Schuldigkeit hierinn
ein ſatſames Genügen leiſten, wann ſelbe
die ledigen Anfalls-Prætendenten mit der
Æſtimatione Partis renuntiatæ entweders
noch bey Lebs-Zeiten, oder weilen er ſol-
ches Zeit ſeines Lebens zuthun keines Weegs
ſchuldig, nach ſeinem ohn Mannlichen Er-
ben beſchehenen Abſterben contentiren laſ-
ſe; weiters aber können Hochbeſagte ledi-
gen Anfalls-Prætendenten, ihne als verum
Dominum, von Alienirung ſeiner Herr-
ſchafft keines Weegs verhinderen.

Doch zu Vermeydung der inskünfftig
villeicht beförchtenden Strittigkeiten wird, 114
meines wenigen Geduncken nach, gantz
nutzlich, und rathſam ſeyn, wann 1. Sei-
ne Hochgräfliche Excellentz nach Intimirung
deß intentionirt-vorhabenden Alienation,
und Kauffs-Contract (in Dero Conſens
glaublich kein Zweiffel walten wird, weil,
dem Vernemmen nach, die Hochgräfliche
Frauen Schweſteren, als welche deducirter
maſſen allein von dem ledigen Anfall Præ-
tenſion machen können, hierzu ſelbſt einra-
then) mit Hochbeſagten ledigen Anfalls-
Prætendenten um gewiſſes Stuck Geld ab-
kommen wurde. So aber diſes wider Hof-
fen nicht könte bewürcket werden, wann
2. Mit ſelben certa Æſtimatio Portionum ab
his renuntiatarum geſchöpffet wurde, auf
welche ſelbe ad eventum deß ledigen Anfalls
ihre Prætenſion führen könten: und weilen
die Verzicht-Töchter anſonſt cautionem
idoneam, und auch Inventarium über die
von ihnen verzihene Portion zubegehren be-
rechtiget ſeynd, wann 3. Seine Excellentz
verlangende Caution hierob ihnen geben
wurden. Ein Inventarium aufzurichten,
wird allda nicht nöthig ſeyn, quia, ùt ſuprà
dictum eſt, æſtimatio ſolùm Renuntiantibus
in hoc caſu debetur, & hanc Æſtimationem
ſi ſecuram, tutámque habeant, aliud de Re-
bus Hæreditariis petere nequaquam poſſunt.
Was aber 4. Die Herren NN. als Herren
Grafen Frauen Muhme Söhn betrifft, ha-
be zwar auß Kellenbentz oben reſolviret,
daß ſelbe propter exiſtentiam Maſculorum,
à Domino Avunculo ipſorum poſt ſe reli-
ctorum, den ledigen Anfall keines Weegs
prætendiren können, weilen aber villeicht
ein, und anderer auß denen Rechts-Ge-
lehrten ſich finden wurde, ſo ſelbe auf ihr
führender Prætenſion ſteiffen könte, wird
zu Verhütung, damit nicht die Sach ſeiner
Zeit in einen verdrüßlichen Proceſs erwach-
ſe, gantz weißlich geſchehen, wann auch
mit ſelben eine Richtigkeit gemachet wurde,
welche dann eben darum, weilen Dero
Prætenſion auf ledigen Anfall minder in de-
nen Rechten gefuſſet, mit einem wenigeren
ſich wurden vergnügen laſſen. Letztens,
und 5. Weil villeicht Ihro Excellenz regie-
rende Frau Gräfin zu E. ihr Eingebrach-
tes auf der Herrſchafft ligen hat, und ſelbe
villeicht für ſolch Eingebrachtes deroſelben
Hypotheciret iſt, wird zur Sicherheit ſolch
ihr führender Prætenſion bey vorgehenden

Kauff- und Verkauffs-Contract der auf beſagte Herrſchafft gemachte Verſicherungs-Brieff müſſen umgeſchrieben, und auf den etwan ad Intereſſe außlegenden Kauff-Schilling überſetzet, und formiret werden.

CONSILIUM LV.

In Cauſa Mutui, & Ceſſionis Nominum viciſſim factæ.

SUMMARIUM.

1. *ſeq. Facti Species.*
3. *Quæſtiones diſcutiendæ.*
4. *Omiſſio Formæ inducit Nullitatem in Actu: ſuppleri tamen poteſt Solennitas in favorem Eccleſiæ vel Minoris requiſita, ſi his utile ſit. n. 22. ſeqq.*
5. *Formæ ſubſtantiali partes renuntiare non poſſunt: niſi forma introducta ſit principaliter in favorem Renuntiantis. n. 27.*
6. *Quod nullum eſt, ratificari non poteſt: niſi ſcilicet ſuppleantur Solennitates, ex quarum omiſſione Actus fuit nullus. n. 28.*
7. *Suppletio Solennitatis non retrotrahitur: hoc tamen univerſaliter verum non eſt. n. 29.*
8. *Ratificatio non retrotrahitur in Præjudicium tertii: quale tamen non infertur in Caſu præſenti.*
9. *Conſenſus Apoſtolicus in alienatione rei Eccleſiaſticæ poteſt ex intervallo temporis ſuppleri:*
10. *Item, Conſenſus Domini Directi in Alienatione Feudi:*
11. *Item, Decretum Judicis in Alienatione Rei Pupillaris.*
12. *Fit Illatio ad Caſum præſentem.*
13. 14. *Poteſt ſuppleri Solennitas Contractûs, etiam poſt mortem Contrahentis.*
15. *ſeqq. Ratihabitio Actûs Jure poſitivo invalidi retrotrahitur ad initium initi Contractûs.*
19. 20. *Competit in hoc Caſu Reſtitutio in integrum: vel Remedium Nullitatis.*
21. *Si Debitum conſtituto tempore non ſolvatur, vendi poteſt Pignus.*

FACTI SPECIES.

1. TItius accepit à certo aliquo Monaſterio Summam multorum millium Florenorum mutuam, pro qua eidem Schedas Cambiales dedit unà cum Chirographo, ſimúlque Nomina quædam Activa, ſeu Capitalia tradidit partim in vim Pignoris, partim in vim eventualis Ceſſionis. Non intervenerunt autem Solennitates, quæ de Jure Civili aliàs in Foro externo ad Ceſſionem Nominum requiruntur: omnia tamen acta ſunt bona utrinque fide; nam ex parte Titii tempore accepti Mutui adfuit ſeria intentio, & voluntas Nomina, ſeu Capitalia iſta in eventum, ſi convento termino ſolutionem forſan in parata Pecunia præſtare non poſſet, pro parte Solutionis prædicto Monaſterio actualiter cedendi: quam voluntatem etiam Titius per traditionem Inſtrumentorum ipſo facto declaravit. Ex altera parte Reverendiſſimus Creditor, quia putabat, Ceſſionem Nominum, mediante traditione Inſtrumentorum, in quibus Nomina continebantur, Monaſterio ſuo eventualiter factam eſſe, ad dationem Mutui permotus fuit: error igitur iſte, per omiſſionem Solennitatum commiſſus, utrinque inculpabilis fuit.

Moritur interea Titius; & error iſte poſt
hujus primùm mortem agnoſcitur. Hære- 2.
des duo, qui Ceſſioni à Defuncto factæ præſentes aderant, ad ſupplendas Solennitates ſua ex parte omni modo parati ſunt. Neque ſuppletio iſta videtur cedere in damnum Creditorum; neque enim conſtat, Monaſterio ſaltem, quòd Defunctus, præter ſupra memoratum Debitum adhuc alia Debita paſſiva reliquerit: nam Actiones plerorúmque Creditorum, qui ab Hæredibus Solutionem poſtulare poſſunt, ſolummodo ex Contractibus, & Negotiis deſcendunt, quæ cum quibuſdam ex Titii Hæredibus inita ſunt, adeóque Debita iſta non tam pertinent ad Æs alienum Defuncti, quàm ad Æs alienum Hæredum, ex propriis eorum Negotiis ortum. Inſuper inter hos Creditores nullus adhuc factus Concurſus eſt.

Hac Specie Facti poſitâ, quæritur 1.
Utrùm Solennitates in Contractu Quæſtio- 3. Quæſtiones diſcutiendæ.
nis omiſſæ ex pòſt facto ſuppleri poſſint? præſertim nunc, quando 2. Ipſe Titius, qui Mutuum hoc accepit, & viciſſim Nomina iſta ſua Activa ceſſit, jam eſt defunctus? 3. Si ſuppleri Solennitates hæ poſ-