



UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

Consilia Seu Responsa Juris

Schmalzgrueber, Franz

Augusta Vindelicorum & Ratisbonae, MDCCXL

Cons. LV. Ripæ Muniendæ. Fusè discutitur totum Jus Alluvionis, & Ripæ muniendæ.

[urn:nbn:de:hbz:466:1-72304](https://nbn-resolving.org/urn:nbn:de:hbz:466:1-72304)

CONSILIUM LV.

**Das Alluvion- oder Anschütt = Recht / und wie sich
derjenige / welcher hierdurch Schaden leydet / hiervon be-
wahren könne / betreffend.**

SUMMARIUM.

1. Facti species.
2. 3. Alluvio, coalitio, derelictio alvei inundatio quid sit?
4. seqq. Incrementum per Alluvionem factum acquiratur pradii Domino.
8. seqq. Commodum Alluvionis sequitur qualitatē pradii.
13. seq. An Collecta ob incrementum alluvionis augeri possint?
15. seqq. Jus alluvionis non habet locum in agris limitatis.
20. seqq. In multis locis Princeps sibi vendicat, quae per alluvionem adiacuntur.
23. seq. Alluvio non fit per stagnum, lacum, paludem &c.
25. Alluvio auget vel minuit etiam jurisdictionem.
26. seqq. Si fundus vi fluminis perruptus, cum altero non coaluerit, non mutatur Dominium.
29. Secus si coaluerit.
30. seqq. Datur tamen priori Domino actio utilis ad aestimationem rei avulsa obrinendam.
33. seqq. Si fluvius alveum mutat, fundus iste adiacetur vicinis agris.
38. Novus fluminis alveus sit publicus.
39. seqq. Quid juris, si fluvius revertatur ad priorem alveum?
43. Inundatio non mutat Dominium agri.
44. seqq. Neque adimit possessionem, nisi longo tempore duret.
47. seqq. An amittatur Dominium agri, si inundatio duret longo tempore, aut alveum transferat?
51. seq. Insula in flumine privato enata spectat ad Dominum alvei.
53. Ager per circumluvionem mutatus in Insulam, manet prioris Domini.
54. Insula, quae alveo fluminis non cohaeret, in publico flumine sit publici juris.
55. seqq. Quae autem est immobilis, pertinet ad Dominos agrorum proximorum.
63. Usufructuarius agri adjacentis non acquirit usufructum Insula recens enata.
64. Qui de jure communi acquirunt proprietatem Insula, non semper acquirunt jurisdictionem.
65. Insulam non acquirit Dominus agri limitati.
66. Nec ille, qui vicinum pradium habet in feudum.
67. Circa jus Insularum observanda est consuetudo, & statuta locorum.
68. seqq. In plerisque locis Insula numerantur inter regalia principis.
73. In quibusdam locis inique prohibentur subditi munire ripas fluminis.
74. Id legibus Romanis conceditur omnibus.
75. Reparatio aggerum sit impensis eorum, qui proxima pradia tenent.
76. Dominus territorialis, qui jure regali flumina tenet, etiam habet onus muniendi ripas, vel resarciendi damna ex neglecta reparatione orta.
77. seqq. Privati, si muniant ripas, non debent inferre grave damnum alteri, & cautionem praestare.
80. seqq. Interdictum de ripa fluminis munienda directum & indirectum.
83. seqq. Interdictum, ne quid in flumine publico, ripae ejus fiat, quo pejus navigetur.
86. Interdictum hoc vel est prohibitorium:
87. seq. Vel restitutorium:
89. 90. Vel directum, vel indirectum.
91. Quando cesset hoc interdictum.
92. seqq. Declaratur interdictum, ne quid in flumine publico fiat, quo aqua aliter, quam priori astate, fluat.
104. seqq. Ex dictis resolvuntur controversae quaestiones.

FACTI SPECIES.

I.



In, mit denen Territorial-
Rechten gezierte Herrschaft,
hat ein, an des benachbarten
Grund und Boden affloirendes,
Wasser. Dessen Strom
hat mittler Zeit nach und nach
von besagt benachbartem Grund, und Bo-

den einen merklichen Theil hinweggerissen,
und bemeldtem Eygenthums Herrn beyge-
leget, welchen Schaden dann zu steuren der
Benachbarte, um Abtreibung des Stroms
starcke, und in Blätter und Räst ausschla-
gende Selben, und andere Kaiser in das
Wasser des Eygenthums Herrn hineinge-
legt. Weilen aber solch Einwerffen die Schiff-
Gahr

Gähten und Fischen, worzu mentionirte Herrschaft berechtigt ist, hinderet, ist selbe bedacht, solch eingelegte Kaiser aus dem Wasser zu ziehen, und sodann in sein Wasser gemachten Bau bis an das Ufer hin abzuhauen. Ist also die Frag, was hierin juris seye. Nun diese Hypothesin ad thesin zu reduciren,

QUÆRITUR I.

Wem in casu, da der Strom einem etwas am Land hinweg nimmet, und einem andern zuleget, das Zuges legte von Rechtswegen gebühre?

2. Diese Frag muß mittelst einer distinction bengelegt, und considerirt werden, auf was Weiß von einem Acker, oder Wiesen was einem genommen, und dem andern zugelegt worden; massen solches vornemlich auf viererley geschehen mag. 1. md. per alluvionem, vulgò Anschütt, Zufluß, Anlag, durch welche verstanden wird ein unspühlicher Zuwachs, Krafft deren mit Macht durch einen Fluß von einem Grund, und Boden was abgeflößet, und einem andern nach und nach zugelegt wird, also, daß man nit mercken kan, wie vil es augenblicklich zunimmet: und wird so beschriebene Alluvion vermodt

S. prateria 20. inst. de rer. divis. l. adeo 7. S. prateria 1. & l. insula 56. princ. ff. de acquir. rer. domin. & l. quamvis 1. C. de alluvion. ex communi DD.

definiert, quod sit incrementum latens, quo paulatim quid ita adjicitur, ut intelligi non possit, quantum quoque temporis momento adjiciatur.

Lauterbach. *ad ff. tit. de A. R. D. §. 72. Struv. exerc. 41. thes. 24.*

3. 2. Per coalitionem, vulgò Anwachs, welche von der Alluvion zerschieden wird, daß durch selbe nit latenter, und unvermerck was von des nächsten Grund und Boden abgeflößet, sonder Stück-weiß, und also durch Gewalt des Flusses visibiliter abgerissen, und einem andern prædio zugesühret wird.

Lauterbach *tit. cit. §. 75.*

3. Per derelictionem alvei, wann der Fluß anderswo durchbricht, und seinen alveum vulgò Wasserrunn, Rinnsall, Beth, Bach, Thal, Tieffe, und Graben verläßt. Alveus proinde hic accipitur pro fossa, seu cavitare, per quam flumen delabatur: & ab aliis dicitur lectus, quo flumen cubat.

4. Per inundationem, Überschwemmung, Ergüßung, wann der Fluß durch vil Regen, oder Schnee, dergestalt aufgeschwillet, daß er sich über die benachbarte Landereyen ausgüßet, seinen alveum aber nit ändert.

l. ait prator 1. §. ripa autem §. & §. aliter 9. ff. de fluminib.

Betreffend die Alluvion, oder Anschütt, fällt denen gemeinen Rechten nach das Angeworfene denen jenigen zu, an deren Grund, und Boden solch angeworfene Erden sich anhebenket.

S. prateria 20. inst. de R. D. l. adeo 7. S. prateria 1. ff. de A. R. D. l. quamvis 1. C. de alluvion. & ad stipulatur jus Bavaricum Land: Recht tit. 25. art. 8. Illustrißimus D. Cancellarius Schmid. ad dict. art. 8. n. 2. Struv. exerc. 41. thes. 24. Lauterb. ad ff. dict. tit. §. 74. Widmont. ibid. n. 12. Franz. ad inst. §. 20. cit. n. 67. cum communi ceterorum.

Rationem dat Struv. *thes. 24. cit. quia*, cum per alluvionem incrementum fundi insensibiliter accedat, & eo tempore, quo singulæ particulæ latenter adjiciuntur, quid adjiciatur, & unde veniat hoc incrementum, ignoretur, rationi naturali conveniens esse videtur, ut, quod naturâ ipsâ operante, agro hoc modo adjicitur, mihi acquiratur, perinde, ac inventori de jure communi acquiruntur gemmæ, & thesauri, quos quis casu, aut fortunæ dono reperit.

Hinc regula illa, juxta quam id, quod nostrum est, sine facto nostro ad alium transire nequit, quæ est

Regul. 11. ff. ita notante Müller. ad Struv. ad thes. 24. cit. lit. a.

hic exceptionem patitur; per alluvionem enim vi majori sine facto nostro res nostra in alterius dominium pervenit. Cum ergo nullius possessoris hic versetur animus, nullumque factum, quo magis alieno fundo quid detrahatur, & alteri adjiciatur, consequens est, ipsam naturam suapte sponte per alluvionem id, quod accedit, appropriare fundo, cui incrementum istud adjicitur.

Mynsing. *ad S. prateria 20. inst. de R. D.* Proinde, cum natura omnia det hominibus, ratio non est, quare non possit paucillum terræ transferre. Hinc, quæ tuis rebus accedunt ita, ut iis cedant, ea tua sunt; quoniam necessitas naturæ tuo dominio illa adjecit, ut bene notat

Müller. *ad Struv. thes. cit. lit. β.*

Potius ergo in casu alluvionis locum habent duæ aliæ regulæ, scilicet

Reg. secundum naturam 10. ff. & reg. qui sentit 55. in 6.

Quarum prima, secundum naturam, ait, est, commoda cujusque rei eum sequi, quem sequuntur incommoda: altera, qui sentit incommodum, etiam commodum sentire debet. Cum ergo illi: qui prope flumen prædia possident, magnum sæpissime pati incommodum debeant, dum flumen, illorum fundos alluendo, quasi furtivis dentibus partem illorum aliquam sensim abrodit, & abrosam, aquâ bajulante, fundo alieno advehit, & quasi affigit, æquitas postulat, periculum hoc damnispe lucri compensari, & decrementum

(Non 3)

4.

5.

6.

mentum incremento alluvionis rependi, atque adeo meum fieri, quod à flumine fundo meo adjicitur.

7. Accedit, quia cum agri, qui flumina attingunt, nisi aliunde limitati sint, per flumina distinguantur, atque ab ea parte, quæ flumen est, eam quantitatem habeant, quam flumen iisdem determinat, flumen semper erit finis, seu terminus agrorum illorum, & hinc, flumine alteri agro sensim aliquid abstrahente, & alteri adjiciente, illi fines, quos facit flumen, retineri debent; nam, ut

l. ergo si insula 30. §. alluvio. 3. ff. de A. R. D.

ait Pomponius, flumina censitorum vice funguntur. Adde, quod alter, cujus agro per alluvionem aliquid detrahitur, sibi imputare debeat, quod, ut posse cum num. 73. & seqq. ostenditur, ripas non munerit.

Struv. exerc. 41. thes. 24.

unde hæc jactura, per alluvionem facta, etiam poena negligentiae dicitur à

Manz. ad §. 20. cit. inst. de R. D. n. 6.

& 12. ubi plures quoque rationes, cur per alluvionem acquiramus, adducit.

Etesto, quod alteri forsan nulla culpa imputari possit, hanc tamen jacturam, & vim naturalem, sensim operantem, proinde, ac aliud infortunium, ferre possessor debet, ut notat

Struv. thes. 24. cit.

aliud est, siquid non latenter, & paulatim, sed palam, & aperte, repentino quodam impetu, vel vi fluminis agro, aut alteri fundo meo adjectum fuerit; hoc enim, ut advertit

Müller. ad thes. 24. cit. lit. e.

& infra pluribus deducetur, meum non fit, sed manet prioris domini, & nomine avulsionis venit.

8. Es folget aber dieses Commodum alluvionis die Qualität des Grund, und Bodens, deme durch die Alluvion was zugelegt ist worden. Darum denn imo in casu, da zwey auf eben einem fundo, einer den Ususfructum, der andere das Eigenthum hat, und sothanem fundo durch die Alluvion was zugelegt wird, gehöret dem Domino fundi das Eigenthum, dem Usufructuario aber die Nutzung auf dem Angelegten.

l. item, si fundi. 9. §. huic vicinus 3. ff. de usufr. & quemadm. quis utat. Lauterb. ad §. tit. de A. R. D. §. 74. Müller. ad Struv. exerc. 41. thes. 25. lit. 7. Franz. ad inst. tit. de R. D. num. 71. Philoparch. Flug. Deambt. p. 3. tit. 9. §. 4.

quemadmodum enim alluvione augentur res, ita & incrementum accipit usufructus: & ita quidem, ut sicut, toto fundo in usufructum dato, usufructuarius percipit om-

nes fructus, inde fluentes, ita etiam in portione, per alluvionem adjecta. Ratio est, quia usufructus omnem rei fructuarie utilitatem absorbere solet.

l. usufructu 7. in princ. & l. item, si fundi 9. in princ. ff. de usufruct. & quemadm. &c.

Eben dieses findet sich 2. in locazione conductione; dann auch der Conductor die commodi alluvionis zu genüssen hat, ex generali principio; quia accessorium naturam sequi congruit principalis juxta

reg. accessorium 42. de R. J. in 6. Illustrissimus D. Schmid ad statut. Bavar. tit. 25. art. 8. n. 27.

ubi distinctionem aliquam facit, an locatio conductio inita fuerit solummodo ad tres annos, an verò ultra. In primo casu ait, latens incrementum; quod fundo locato accedit, in eandem venire actionem, quæ ipsa res locata; quia eidem insensibiliter, & latenter, ac inseparabiliter unitur: in secundo autem casu, cum locatio plus, quam triennis transeat in emphyteusim, non solum latens, sed etiam patens incrementum sine augmento pensionis deberi conductori, quamdiu se contractus ultratriennis extendit: qua in re idem Illustrissimus Lectorem remittit ad

Aymum. de alluvion. c. 14.

In emphyteusi autem omne incrementum, sive latens, sive patens, & apertum emphyteutæ acquiritur, & ad eum pari jure pertinet, quo prædium, cui accessit, i. e. jure utilis domini, salvo dominio directo ipsi domino proprietario fundi, atque hoc jus emolumentorum alluvionis penes emphyteutam tamdiu manet, quamdiu durat contractus emphyteuticus; hoc enim quoquo modo resolutio, prædium cum incrementis liberè ad Dominum redit, ut notat idem Illustrissimus Author *l. cit. n. 26.*

Weiters 3. gehet dieses Anwurffes Recht auch zu gutem dem Creditori, deme etwann ein an dem Fluß ligender Acker, oder Wiesen verpfändet, und thme durch das Wasser etwas zugelegt wird; weilen dergleichen Vermehrungen die Condition, und jura des fundi, dem solche zustossen, an sich nemmen.

l. si fundus 16. ff. de pignor. & hypoth. l. & puto 16. §. id quod 3. ff. famil. hercisc. Philoparch. Flug. Deambt. p. 3. tit. 9. §. 4.

Proinde, si fundus, juxta flumen existens, alicui tertio oppignoratus, sive hypothecatus, alluvionis incremento augeatur, etiam hoc incrementum pignoris, vel hypothecæ onere afficietur; sicut enim, quando quis in rei proprietate alteri pignus, aut hypothecam constituit, id, quod potest usufructu, quem fortè alius in eo habuit, cum proprietate consolidato, non minus oneri pignoris, vel hypothecæ subicitur, ac si statim ab initio cum proprie-

tate conjunctum fuisset, ita idipsum in casu alluvionis procedit per textum manifestum

l. si convenerit 18. §. si nuda proprietas 1. ff. de Pignorat. action.

cum accessorium sequatur naturam principalis. Quo ergo jure quis fundum, alluvione auctum, possidet, eodem etiam acquirit, & possidet augmentum alluvionis.

Bartol. *tract. de fluminib. V. nostro. n. 1. Widmont ad ff. tit. de A. R. D. n. 227.*

II. Gleichen Falls 4. wann einem lehenbaren fundo etwas durch die alluvionem zugeworfen worden, wie alsdann das dominium utile dem Vasallen, das directum aber dem Lehen-Herrn gehöret, also wird auch zu sprechen seyn von denen incrementis per alluvionem adjectis, und wird also der Vasall solche zugenüssen haben: quod convincit textus

l. item si fundi 7. §. huic vicinus 4. ff. de usufruct. & quemadmodum lib. 1. feud. tit. 4. §. 5. & 6. Carpz. p. 3. Const. 13. def.

17. Lauterb. ad ff. tit. de A. R. D. §. 74. Philop. §. 4. cit.

nam vi *l. si convenerit cit.* incrementa latentia pertinent ad fructuarium. ergo multo magis ad Vasallum, cum Vasallus potentius jus habeat, quam fructuarius, scilicet jus utilis dominii. Et hoc, prout notat

D. Baro Schmid *ad statut. Bavar. tit. 25. art. 8. n. 25.*

intelligendum etiam est de alveo, si nimirum fluvius, ad alteram partem insensibiliter recedendo, latenter, & inadvertenter antiquum alveum fundo feudali apposuerit. Es bedarff hierinn auch keiner neuen Belehnung, weil diser Zuwachs jure accrescendi mit dem fundo sich vereiniget.

Gryphiand. *de insul. c. 26. n. 106. Philoparch. §. 4. cit.*

Neque interest in hac parte, siue Vasallus simpliciter institutus sit, siue expressè institutus sit cum incrementis; quia communiter in incremento latenti distinctionem, proditam

lib. 1. feud. tit. 4. §. 5. cit.

locum habere, simpliciter negant DD. Doch wird ausgenommen, wann der Lehen-Herr die incrementa, und Zuwachs der Lehen-Stück expressè sich reserviret. Quod etiam procedit, si fortè in investitura certa mensura agrorum, v. g. quinque, vel sex jugerum in feudum data sit; tunc enim, ut bene notat

D. Baro Schmid. *n. 25. cit.*

si mensura hæc per alluvionem, & latens incrementum dilatata fuerit, talis accessio censetur Domino feudi reservata; numerus enim jugerum taxationis causâ videtur adjectus.

l. cum certus §. ff. de tritic. vin. & oleo legat. l. Julianus 13. §. si Titius 14. ff. de act. empt. & vend.

Ausser dem aber, und da solcher Zuwachs, wann er nur was weniges importiret, ist solches nit zu attendiren, und darum können in solchem Fall die servicia nit vermehret werden.

Colleg. Argent. *tit. de A. R. D. §. 26. D. Baro Schmid n. 25. cit. Philoparch. §. 4. cit.*

Ein gleiches ist auch §. von einem fundo dotali, legato, oder hæreditario zu sagen; nam per alluvionem augetur res, impingatur hæreditas, crescunt legata, dicantur dotes.

l. si proprietati 4. in fin. ff. de jur. dot. l. saepe 16. ff. de leg. 3. Philoparch. §. 4. cit.

Was aber von dem Usufructuario, und Vasallo hier gesagt worden, cessiret in dem Fall, da nit latenter dem fundo usufructuario, oder feudali etwas zugeleget, sondern ein gewiß Stück Landes durch des Flusses Gewalt losgerissen, und einem oder andern diser fundorum zugeführt worden; nam hoc incrementum per

§. quodsi vis fluminis 21. inst. de R. D. l. adeo 7. §. quodsi 2. ff. de A. R. D.

sub dominio prioris domini manet, prout dicitur *infra num. 26.* neque per hanc avulsionem Vasallo, aut Usufructuario cedit, nisi expressè concessum fuerit. Et hinc, si insula in flumine nota sit, ad hanc jus Usufructuarii, & Vasalli per se non se extendit; quamvis enim insulæ de jure communi possidentibus vicina prædia acquirantur, Usufructuarius tamen ibi jus nullum habet, quia usufructus duntaxat de incremento latente augetur.

Lauterb. *ad ff. tit. de A. R. D. §. 74.*

Gleichwie nun diejenige, welche dergleichen Alluvions-Commoda genüssen, das ihrige dardurch vermehren, also ist auch billich, daß selbe hierum in der Steuer, und anderen oneribus höher angeleget werden, nit anderst als die, so bey der durch sothane Alluvion beschene Minderung, und Abnahm der Güter Schaden leyden, auch in der Steuer, und anderen dergleichen Burden etwas ringers, und leichter angesehen werden, angesehen der natürlichen Vernunft gemäß ist, daß die incommoda denjenigen begleithen, welcher die commodata zu genüssen hat, wo aber zweyerley limitationes zu bemerken seynd. Und zwar imö. daß solche Alluvions-incrementa nit besonders mit einer Steuer, und Contribution zu belegen, in Anbetrachtung, daß das Prædium, deme die Alluvion geschehen, dasjenige subjectum verbleibet, ob es gleich in Zukunft etwas mehrers zu versteuern hat.

Aymus *de alluvion. lib. 2. c. 6. n. 14. Brunnem. ad l. 3. C. de alluvion. Christin. vol. 4. tit. 41. decis. 68. n. 4. Lauterb. ad ff. tit. de A. R. D. §. 74. Oetting. de jur. limit. lib. 2. c. 2. n. 14. Müller. ad*

Struv.

12.

13.

*Struv. exerc. 41. thes. 25. lit. C. Philo-
parch. Klug. Beamdt. p. 3. tit. 9.
§. 5.*

14.

2. Seynd sothane Steur, und andere
vergleichen onera nit zu vermehren, wann
nit die incrementa alluvionum perpetuis-
lich, und beharrend seynd. Et sic concor-
dantur diversæ, & in speciem contrariæ
sententiæ, quarum una augeri posse Col-
lectas judicat, altera ex

l. ea, qua. 3. C. de alluv.

docet, quod nec novus Census, aut tri-
butum ob alluvionis incrementum impo-
nendum, nec, ut vult

Gloss. in l. ea, qua. cit.

addita ratione, Ne vel alluvionum vitia igno-
rare, vel rem noxiam possessoribus videamur in-
ducere, augendum sit; nam, ut notat

Widmont ad ff. tit. de A. R. D. n. 279.

Sensus hujus legis est, quod, cum incre-
mentum alluvionis incertum, & inconstans
valde sit, & tributum non incertis, sed
certis bonorum possessoribus imponi so-
leat, prædio, per alluvionem aucto, non
sit indicendum novum tributum, vel an-
tiquum augendum. Prior autem senten-
tia solum procedit, ubi emolumentum al-
luvionis ex parte ejus, cui adjectum aliquid,
ex parte verò ejus, cui ablatum, utrinque
perpetuum est; tunc enim æquitatis, ut di-
xi, ratio luadet, ut tributa novi possesso-
ris augeantur, & prioris diminuantur.

15.

Was bißhero de lucro alluvionum ge-
meldet worden, ist allein zu verstehen, wann
ein Acker, oder anderer Grund kein anderst
woher gemachte, gewisse Abgränzung nit
hat gehabt: und allein von jenem incremen-
to, welches per flumina publica, item,
wie solches

*Oetting. tract. de jur. & Contr. limit.
lib. 2. c. 2. n. 17.*

extendiret, per rivos publicos, gemeine
Bäch beygelegt worden: wie auch mit noch
fernere limitation, wann von vergleichen
incremento nit was anderes durch die statu-
ta, oder consuetudines particulares loco-
rum introduciret ist worden; dessentwegen
dann

16.

imò. Von bißher deducirter Regl aus-
genommen wird, wann die Acker schon vor-
hin ihre Begränzung gehabt, vergleichen
Acker, oder Grund dessentwegen von des-
sen DD. Ager, vel Fundus limitatus be-
namset wird. Pro tali, juxta ea, quæ
notat

*Molinæ. consuet. Paris. tit. 2. Gloss. §3.
n. 121.*

habetur, qui certis finibus, & mensurâ
circumscribitur, atque autoritate publicâ
signatus est, ita, ut appareat, quid, &
quantum concessum, residuum verò to-
tum, tanquam à concedente reservatum,
maneat concedentis: & sic non simplex op-
positio terminorum, sed illa, quæ fit ex-
pressis verbis, & præcise gratiâ taxationis,

seu concessio, incipiens non à corpore
fundi, sed à certa mensura faciente limita-
tionem talis fundi.

Debet autem mensura ista non quocun-
que modo esse determinata; alias pro agro
limitato in ordine ad excludenda commo-
da alluvionis haberi deberet, qui certis la-
pideis, ligneis, vel naturalibus terminis,
fossis scilicet, arboribus, aut similibus ab
aliis adjacentibus distinctus, & divisus est;
cum enim ferè omnes rusticici ejusmodi ter-
minos habeant, ut bene advertit

*D. Baro Schmid ad statut. Bavar. tit.
25. art. 8. n. 20.*

raro admodum casus alluvionis continge-
ret, sed mensura ista assignari debet præ-
cisè gratiâ taxationis, ut supra dictum est,
ita, ut his solum finibus, & limitibus, om-
ni jure accrescendi prohibito, & reserva-
to, circumscribatur ager, sicut factum est
olim in agris, qui in bello occupati, par-
tim militibus, partim civibus, partim pub-
lico assignabantur.

Wo daß ein jetzt beschriebene Begränzung
beschehen ist, hat das jus alluvionis keinen
Platz, sonder gleichwie schon vor diesem bey
denen Römern, wann die Acker ihre gewisse
Abgränzung gehabt haben, und diesen etwas
zugeworffen worden, solches per

l. in agris 16 ff. de A. R. D.

excluso jure alluvionis, publici juris ge-
wesen, also wird auch zu Tag solch Anschütz
Necht bey denen Inndhabern sothaner limi-
tirten Acker kein Platz greiffen; dem e-
nim ager talis factio publico signatus fuit,
satis declaravit Respublica, quod jus allu-
vionis voluerit sibi reservare. Solum er-
go fundus illimitatus, sive cujus limes est
ipsum flumen, jure alluvionis gaudebit.

Franz. ad inst. tit. de R. D. n. 68.

Contra verò in agris limitatis id, quod,
mediante alluvione, istis accedit, ad ho-
rum possessores æque parum, ac insula, ibi-
dem in flumine nata, pertinebit.

*Gloss. in l. in agris cit. V. locum. Wid-
mont ad ff. tit. de A. R. D. n.
217.*

sed incrementum hoc alluvionis, adje-
ctum prædiis limitatis, jure gentium nul-
lius erit, & sic eodem jure primò occu-
panti cedit, ad similitudinem insulæ, pari
modo in fluvio natæ, pro ea parte, pro
qua ad prædia limitata respicit, nullius
est.

*l. ait Prator 1. §. si insula 6. ff. de A. R. D.
Widmont. di. tit. n. 218.*

Hodiernis autem moribus pars illa terræ,
quæ per alluvionem agris limitatis adjici-
tur, ad Principem pertinet, ut monet

Hopp. ad inst. tit. de R. D. §. 21.

Weilen es aber in vielen Orten bereits da-
hin gekommen, daß auch auf anderen Acker,
und Grund, ob gleich selbe nit auf oben er-
meldte Weiß limitiret seyen, dasjenige, was
an selbe per alluvionem angeworffen, von
dem

dem Lands Herrn an sich gezogen wird, wird
folglich zdd. ausgenommen der casus,
wo diser sothane Einwurff zu prætendiren
hat; dann in solchem Fall dergleichen alluvio-
nes dem Lands Herrn gebühren.

Aymus de alluv. jur. lib. 1. c. 20. n. 1.
Ruland. de Commiss. lib. 2. p. 4. c. 15.
n. 1. Carpz. p. 3. const. 31. def. 13. n. 1.
Lauterbach. ad ff. tit. de A. R. D. §.
74. Mevius p. 7. decis. 301. Hopp. ad
inst. tit. de R. D. §. 21. cit.

21. Worzu aber ein besondere Constitution,
oder rechtlich hergebrachte Gewohnheit er-
forderet werden will, Krafft deren die allu-
vion ad regalia gezogen, und von dem
Lands Herrn dergleichen Anwürff occupa-
pirt werden, prout de Belgio, & terris,
ad Rhenum sitis, testatur

Grœnweg. de LL. abrog. ad §. 21. cit.
inst. de R. D. Philoparch. Klug. Be-
ambr. p. 1. tit. 31. §. 18. & p. 3. tit.
9. §. 6.

Ausser deme halten die meiste DD. mit dem
jure civili, & communi, und überlassen
sothane alluviones denen privatis; es wä-
ren dann die Gestalt mit Damm, oder
Wällen umgeben, massen alsdann, was
außer dergleichen Damm, oder Wall dem
fundo zugelegt wird, unstrittig dem Für-
sten gehöret.

Struv. exerc. 41. thes. 26. Mevius lib.
7. decis. 30. Hopp. ad §. 20. inst. de R.
D. Franz. tit. eod. n. 72. Philop. §.
18. cit.

22. Doch seynd sothane statuta, und con-
suetudines allein auf die noch seyende, und
noch nit occupirte Anwürff zu extendiren.

Sixtin. de Regal. vol. 2. Conf. Mar-
purg. 14. n. 120. Gryphiand. de insul.
6. 11. n. 9.

19. nitaber, wann solche von einem Privato bo-
na fide schon occupiret, ja wohl gar præ-
scribiret worden.

Colleg. argent. tit. de A. R. D. §. 26.
Philoparch. §. 6. cit. in fin.

23. 3. Wird ausgenommen, und findet das
jus alluvionis keinen Platz in stagno, & la-
cu

arg. l. vicinus 24. fin. ff. de aqu. & aqu.
pluv. arcend. l. lacus, & stagna 12. ff. de
acquir. rer. dom.

Quod etiam dicendum de palude; nam pa-
ludes, quando sumptibus possessorum ad
frugum fertilitatem translatae sunt, vel ven-
di, vel peti, vel quasi fertilia separatim
censeri, vel functiones exigi concessere
Imp. Theodos. & Valent.

l. fin. V. similiter. C. de alluvion.

sed neque in fossa, & rivo privato jus al-
luvionis, regulariter saltem, agnoscitur.

l. un. §. foss. 1. ff. ut in flum. publ. Wa-
mel. Conf. civ. 3 §. cent. 2. Struv. exerc. 41.
thes. 25. D. Baro Schmid ad statut. Ba-
var. tit. 25. art. 8. n. 3. allegans Pe-
rez in Cod. de alluv. n. 4.

R. P. Schmalzgrueber Consilia.

ubi rationem dat, quod lacus, stagnum,
palus, rivus, fons, non sicut flumina,
juris publici sint, sed plerumque tantum ad
privatos pertineant, & cum vicinis incre-
mento suo nihil detrahant, sed suos termi-
nos servant, nihil etiam aliis adjicere pos-
sint.

Hinc disparitas est inter rivos publicos,
& privatos; nam, ut bene idem

Perez. l. cit. n. 4. & ex eo D. Baro
Schmid dist. art. 8. n. 5.

notant, rivos publicos publicæ utilitatis
est, & fundus ejus non ad privatos, sed
ad Principem, aut universitatem spectat,
ut adeo recte alluvioni locus sit, cum uti-
que fieri possit, ut ab una parte aliquid de-
mat, & alteri parti adjiciat. At, quando
rivi, illiusque utilitates ad privatos dun-
taxat pertinent, cum sive accrescendo, sive
decrecendo, nunquam vicinis prædiis ac-
cessionem, vel decessionem faciant, al-
luvionis incrementum considerari non de-
bet. Addit tamen

Aym. lib. 1. c. 15. n. 7. & cum hoc Do-
minus Baro Schmid ad art. cit. n. 3.
nihil impedire, quin etiam hujusmodi la-
cus, stagna, rivi &c. publici fieri possint,
si nempe per eos navem, vel ratem agere,
in ripam illius exonerare aliunde appor-
tata &c. publice cuicumque liceat, adeoque
publicæ utilitati inserviant: & in tali casu
in his non minus, quam in flumine publi-
co jus alluvionis locum habebit.

Ob aber durch die alluvion auch die ju-
risdiction pro ratione incrementi, vel de-
crementi fundorum vermehret, oder ver-
minderet werde, deduciret mit mehrern

Philop. Klug. Beambr. p. 3. tit. 9.
§. 5.

wo er auch pro utraque parte verschiedene
DD. und rationes vorbringet, welches du-
bium

D. Baro Schmid l. cit. n. 21.
ope distinctionis resolviret, ob nemlich der
Grund, auf welchem solch An- oder Ab-
trag der Erden senken, und unvermerckter
Sachen geschehen, ein gewisse Abgränzung
authoritate publica haben, oder nit. Er-
stern Falls, gleichwie auf solchem limitir-
ten Grund, und Fleckern, oder Wäsen die
alluvion auf das angeschüttete dem Angrän-
zer nichts gibet, noch dem andern was be-
nimmet, also werden hierdurch auch die
confinia der jurisdiction nit geändert,
sonder es bleiben die vorhin figirte termini,
mithin die vorige jurisdiction ungeschmä-
leret. Andern Falls aber, und da besagte
Abgränzung nit geschehen, folglich das jus
alluvionis Platz greiffet, wird auch die ju-
risdiction, welche der Ober Herr auf alle
Grund, und Boden seiner Unterthanen
besiget, auf das angeschüttete sich exten-
diren müssen.

(Ooo)

QUÆ.

QUÆRITUR II.

Was in casu Coalitionis, und da von des Nächsten Grund, und Boden etwas Stuckweis abgerissen, und einem andern zugelegt worden, zu sprechen seye?

26. **I**n diesem casu ist nöthig, daß man distinguere, ob dasjenige, was von einem Boden, oder Grund abgerissen, und dem andern zugetrieben worden, sich mit diesem bereits vest gemacht, oder nit. In dem ersteren casu, und da durch Gewalt des Wassers, oder Flusses von des Nächsten Grund, und Boden, ohne dessen Schuld ein merklicher Theil mit senlim, und unvermerckt abgestößet, sonder Stuckweis, folglich sensibilibiter abgerissen, und einem andern Prædio zugeführet, aber mit diesem annoch nit vest gemacht worden bleibet solch Stuck Erden annoch seinem Herrn per textum expressum

L. adeo 7. §. quod si vis fluminis 2. ff. de A. R. D. & §. quod si 21. inst. de R. D.

Coalitio enim regulariter non acquirit; quia eam naturam non habet, quam alluvio, quippe quæ est incrementum latens, illa verò sit patens.

Peregrin. de jur. fisci. libr. 8. n. 71.

Müller. ad Struv. exerc. 4. thes. 27. lit.

a. Lauterb. ad ff. tit. de A. R. D. §. 75.

ut adeo merito alluvionis jus deficiat in casu, quo vi fluminis fundus perruptus, vel notabilis pars ab eo detracta, & alteri adjecta est, ut bene notat

Illustrissimus D. Baro Schmid ad statut.

Bavar. tit. 25. art. 8. n. 2.

Cum ergo talis subita mutatio dominium non immutet, mirum esse quoque non debet, quod istud maneat apud antiquum dominum respectu portionis ita ablata; neque enim hæc prioris domini negligentia, sed tempestatis violentia sic abrepta videtur.

27. **M**ithin mag solch abgerissenes Stuck des sen voriger Dominus mit allem Recht auch vindiciren, und sich dessen annehmen, biß es mit dem Boden, wohin es getrieben worden, coaguliret, und vest gemacht worden.

L. hoc amplius 9. §. Alfenus 2. ff. de damn. infect. ibi, Ita demum crustam vindicari posse -- si non coaluerit, nec unitatem cum terra mea fecerit. Lauterb. dict. §. 75. Franz. ad inst. tit. de R. D. n. 97. Philop. Alug. Beambt. p. 3. tit. 9. §. 7.

Ex quo confirmatur id, quod suprâ dictum est, nempe per coalitionem dominium priori domino non adimi, neque hoc alteri tribui; nam aliâs priori domino rei vindicatio non daretur, quippe, quæ nemini conceditur, nisi qui dominio munitus est,

Widmont ad ff. tit. de A. R. D. n. 240.

Et probat hoc etiam naturalis ratio; quia, si terræ ita avulsæ dominium ita amitteretur, & non concederetur ejusdem vindicatio, casus improvisus domino, qui tali violentiæ resistere, & impetum fluminis cohibere non potuit, imputaretur: quod durum, imò iniquum foret.

Proinde prior hic dominus non solum talem terræ crustam cum omnibus arboribus, vitibus &c. atque etiam trabes, ligna, & rusticorum tuguria, fluminis impetu in alterius fundum deportata, vindicare.

Bartol. tract. de fluminib. §. ex pradio meo, n. 3.

sed etiam condicere potest per textum juris expressum

L. si quis 4. §. fin. ff. de reb. credit.

ibi, Ea, quæ vi fluminum importata sunt, condici possunt; quia, si ille, cujus fundo adjecta, aut importata sunt, nollet priori domino ista restituere, is utique male fidei possessor, & non ab similis furi esset, ut adeo mirum non sit, quod condictio, scilicet furtiva, dominio concedatur.

Gloss. ad l. si quis cit. §. fin. V. condici.

Widmont. ad tit. cit. n. 235.

doch muß in solchem casu der vorige dominus, wann er das abgerissene Stuck Erden, und anderes vindiciren will, demjenigen, in dessen Grund, und Boden sothanes an und eingeworffen worden, caviren de damno præterito, & futuro.

L. hoc amplius 9. §. de his autem 1. & seq. ff. de damno infecto.

sicut enim cuilibet domino res suas ex prædio alieno tollere permittitur, ita etiam æquitas postulat, ut alteri caveat, se sine ejus jacturâ eas ablaturum.

Widm. tit. cit. n. 236.

Ein anderes ist zu halten de altero distinctionis num. 26. allato casu, wo das durch Gewalt des Wassers, oder Flusses abgerissene, und eines andern Grund, und Boden zugeführte Stuck Erden mit diesem sich coaguliret, und vest gemacht hat, es seye dann, daß die mit angestößte Baum in dem andern fundo angewurkelt, oder das abgerissene Stuck Erden sich mit des Nachbarn Grund, und Boden so genau vereinigt habe, daß es pro parte fundi angesehen werden kan; dann wo während der Zeit dessen gewesener Herr nichts geandert, und das abgerissene entzwischen nit vindiciret hat, hat selber hierauf das dominium verlohren, und solches derjenige, dem es angeworffen worden, errungen.

§. quod si 21. §. planè. inst. de R. D. l. adeo 7. §. quod si 2. §. planè. ff. de A. R. D. hoc amplius 9. §. Alfenus 2. §. ita demum. ff. de damn. infect. Vinn. Harppr. & alii ad §. 21. cit. inst. de R. D. Aym. de alluv. jur. lib. 1. c. 7. Lauterb. ad ff. de A. R. D. §. 76. Widm. ibid. n. 238.

238. Franz. *ad inst. de R. D. n. 84.*
Struv. *exerc. 41. thes. 27. Müller. ibid.*
lit. α.

massen in solchem casu der vorige Herr ihme selbst diesen Einbuß zu Schulden geben muß, weil er solang gewartet, und das von seinem Grund abgerissene nit ehender vindiciret, bis selber mit seines Nachbarn Prædio angewachsen, und gleichsam dessen Antheil geworden ist. Ut adeo dominium hujus partis, cum accessorium sequatur suum principale, ab ipso ad vicinum ejus translatum sit. Imò hoc casu portio, alteri adjuncta, à priori Domino merito pro derelicta habetur juxta

Novell. Leon. 95. *Peregrin. de jur. fisci.*
lib. 8. n. 65. Widm. tit. cit. n. 237. Müller. ad thes. 27. lit. α.

30. Ob aber auch in diesem casu, wo das Angewachsene mit des Nachbarn Grund schon coaliret, und vest gemacht worden, solches dennoch von dem priori Domino vindiciret möge werden, wird billich in den Zweifel gezogen. Betreffend die vindicationem rei directam, wird selbe billichster massen denegiret; ansonst wurde man müssen zulassen, daß das Dominium über eben eine Sach in solidum zweyen gebühren könne: quod salvo jure admitti non potest.

Widmont *tit. cit. n. 246.*

Ist es also zu thun um die Vindicationem rei utilem, in welchem casu pro ratione dubitandi dienen mag textus

l. idem Pomponius §. de arbore 3. ff. de rei vindic. cum aliis pluribus,
ex quibus deducitur, quod arbor post coalitionem, & radicationem cedat illi, in cujus fundo coaluit, ejusque dominium priori domino adimitur: & repetitur

§. quod si vis fluminis 21. inst. de R. D.
ibi, *Planè, si longiore tempore fundo vicini sui haerit, arborisque, quas secum traxit, in eum fundum radices egerint, ex eo tempore videntur vicini fundo acquisita esse: quæ verba etiam ponuntur*

l. adeo 7. §. quod si 2. ff. de A. R. D.

Et confirmatur, quia ratio non patitur, ut alicujus alterius, & non illius sit dominium arboris, quam in cujus solo radices egit, cum ex eo succum, & alimentum ad suam vegetationem trahat.

31. Es wird aber weder aus allegirten textibus, noch ex ratione adjuncta evinciret, daß nit in casu præsentis dubii utilis rei vindicatio dem vorherigen domino competere, massen in *l. idem Pomponius §. de arbore 3. cit. Varus, & Nerva* diese Action expresse in sothanem Fall concediren, deren Meynung Ulpianus *leg. cit. referiret*, und nit mißbilliget. *Accedit, quia in simili casu conceditur actio in factum à Paulo Jcto.*

l. in rem actio 23. §. item quacunque §. 7. ideoque. ff. de R. V.

Cum enim violenta ablatione fluminis non mutetur dominium per dictos textus, sed

R. P. Schmalzgrueber Consilia,

sola coalitio hic consideretur, nulla inter casum, quo factio hominis arbor, in aliam terram posita, & coalitione acquisita est, & inter præsentem casum solida differentia erit. Proinde, sicut ob negligentiam prioris domini, arborem, antequam coaluerit, non vindicantis, illo casu actio non denegatur, ita illa, saltem utilis, in hypothese præsentis non denegabitur.

Struv. *exerc. 41. thes. 27.*

Folglich irret allhier nichts, wann gleich das Dominium des abgerissenen Stück Landes per *LL. cit.* demjenigen zugelegt wird, deme solches ist angewachsen worden, angesehen der Verlust des Dominii nit sogleich auch die amission der æstimation, oder des pretii nach sich ziehet, quippe cum utilis rei vindicatio etiam non dominis competere soleat, atque adeo ex parte actoris non semper supponat dominium, ne scilicet quis cum jactura prioris domini locupletetur, contra

l. jure natura 206. ff. de R. F.

ibi, *jure natura æquum est, neminem cum alterius detrimento, & injuria fieri locupletorem.* Weiters ist auch sonst eine in jure passirte regula, daß, so oft die Jura einem das Dominium, als ein Accessorium, zusprechen, sie dem vorigen Herrn das proportionirliche pretium für dasselbe concediren.

l. si eum servum, 23. ff. de reb. credit.

Hopp. *ad §. 21. inst. de R. D.* Struv. *exerc. 41. §. 27. Philoparch. p. 3. tit. 9. §. 7.*

Ist also mit dieser anderer Meynung zu halten, und demjenigen, deme per violentiam fluvii ein Stück Landes abgerissen worden, wann auch selbes mit des Nachbarn Grund sich vest gemacht, die actio rei vindicativa utilis ad æstimationem rei avulsæ obtinendam in allweg zuzusprechen.

Lauterb. *ad ff. tit. de A. R. D. §. 75.*

Struv. *exerc. 41. thes. 27. Widmont dict. tit. ff. de A. R. D. 243. Hopp. ad inst. §. 21. Philoparch. §. 7. cit.*

QUÆRITUR III.

Was Rechtens seye, wann der Fluß seinen Alveum, oder Rinnsal geändert hat?

33. Wann ein Fluß anderswo durchbricht, und seinen Alveum, oder Wasser-Rinn verläßt, obschon derselbe, solang er das Wasser halter, publicus, und für gemein zu halten ist, so höret doch diese Qualität de jure communi auf, wann er von seinem Fluß verlassen wird, und fallet denjenigen zu, welche zunächst daran Prædia besitzen, quod confirmant clari textus in jure, & communis DD.

§. quod si 23. inst. de R. D. l. adeo 7. §. quod si §. ff. de A. R. D. l. ait. Prator. l. (Oooz) §. finit.

§. simili modo 7. ff. de fluminib. Carpz. p. 3. const. 31. defn. 14. & 15. Struv. exerc. 41. thes. 31. Lauterbach ad ff. tit. de A. R. D. §. 80. Widmont ibidem n. 281. Hopp. §. 23. inst. de R. D. Franz. ibid. n. 84. Philoparch. p. 3. Flug. Beambt. tit. 9. §. 9.

Cum enim Alveo isto sic derelicto populus non amplius utatur, ideo ex concessione ejus communi hominum ratiocinatione, singulis, seu privatis, & quidem solis vicinis ob incommoda, & pericula, quæ ob flumina, agros ipsorum alluentia, sæpius sustinent, ille addicitur: & hinc etiam fines illorum, nisi limitati sint, recedente flumine, eo amplius non terminantur, sed ipso quasi censitore latius extenduntur.

1. ergo §. tribus modis 2. in fin. & §. alluvio 3. in fin. ff. de A. R. D.

æquitatis ergo ratio postulabat, ut, cum sæpe flumen se dilatando, & paulatim latior Alveum faciendo, vicinis prædiis damnum inferat, horum Dominis, derelictum Alveum iisdem addicendo, compensatio fieret, hincque iisdem cederet.

34. Da aber ihrer mehr an solch verlassenen Alveo Güter besitzen, wird solch verlassener Alveus unter ihnen nach Breite eines jeden Guts, so jeder daran hat, müssen getheilet werden; nam, ut bene advertit

Widmont n. 281. cit.

divisio Alvei sic derelicti instituenda est juxta mensuram, ac formam Insulæ (de qua infra num. 55.) in medietate fluminis nata, ita, ut una medietas ad proximè possidentes prædia ex hac, & altera medietas ad possidentes prædia ex altera parte juxta longitudinem prædiorum suorum devolvatur; sicut enim solum, adjacens fluminis cavitati, & profunditati, post aquarum discessum, proximorum accolentium est, & nisi flumen hætenus obstitisset, hic quoque Alveus in divisione iisdem obtigisset, ita & Alveus, postquam à flumine derelictus est, iisdem ut cedat, æquum est, quippe cum ex horum fundis ab initio existimetur esse detractus.

35. Es wird aber zu dem Ende erforderet, daß sothaner Alveus von dem Fluß völlig, und vollkommen verlassen seye worden, hoc est, ut spatium illud, quod flumen prius obtinuit, & per quod lapsum est, aqua vacuum sit.

Bartol. tract. de Alluvion. V. relicto. Carpz. p. 3. constit. 31. defn. 15. n. 1.

Quamdiu enim Alveus subest flumini, ejus pars, & capropter ejusdem juris cum flumine, quod publicum est, esse censetur.

Müller. ad Struv. exerc. 41. thes. 31. lit. 7.

Non tamen ad rem facit, neque attendi-

tur, si aliquantulum aquæ per alterum derelictum Alveum fluat.

Carpz. const. 31. cit. def. 14. & 15. Lauterb. ad ff. tit. de A. R. D. §. 80. Müller. thes. 31. cit. lit. a.

Sed debet esse tam modica, ut aqua remanens fluminis nomen non amplius meretur. Quod ut bene æstimetur, non tempus ætatis, quippe quo tempore flumina etiam perennia subinde arefcere solent, sed tempus hyemis spectandum est, quippe quo tempore flumina copiosiores plerumque secum vehere aquas solent. Deinde etiam tunc non statim integra alvei derelictio facta esse censetur, licet modica tantum aqua per fossam antiquam decurrat: sed multum tribuendum est circumcolentium judicio, si scilicet isti æstiment, Alveum ita decrevisse, ut non amplius fluvii mereatur nomen, neque amplius bono publico deservire possit.

Carpz. defn. 15. cit. n. 3. Widmont ad ff. tit. de A. R. D. n. 283. Müller. lit. a. cit.

Wann also der Alveus also verlassen worden, daß zwar noch etwas Wasser darinn abfließet, doch so wenig, daß es communi circumcolentium æstimatione nit mehr den Namen eines Flusses verdienet, wird sothaner Alveus hinsüra juris privati seyn, und denen angränzenden zu ihren Prædiis zu wachsen. Quo casu proin non solum ager, seu fundus Alvei, verum etiam, siquid aquæ adhuc remanserit, item jus piscandi in illa, & alia commoda ad eos, qui confines habent agros, pertinebunt.

Müller. ad Struv. thes. 31. cit. lit. b. Philipp. J. U. P. 2. lib. 2. Eccl. 8. n. ult.

Was aber allda, und bißhero gemeldet worden, daß der verlassene Alveus denen privatis, so daran ligende Fundos haben, zu Gutem komme, ist in mehr Orthen noch zu Tags in viridi observantia, wie solches bejaen

Carpz. defn. 14. & 15. cit. Sande lib. 5. tit. 2. decis. 1. & 2.

excipitur, ubi flumina inter regalia referuntur, prout referuntur

libr. 2. feud. tit. 56. Bocet. de regal. c. 2. n. 163. Müller. thes. 31. lit. b.

tunc enim etiam Alveus derelictus ad regalia referri, & fiscalibus bonis annumerari solet.

Cujac. ad dict. tit. 56. Gryphiand. de Insul. c. 11. n. 45. Hopp. ad §. 23. inst. de R. D. in not. us. modern. Philoparch. Flug. Beambt. p. 3. tit. 9. §. 9. Stryck. us. modern. Pandect. tit. de A. R. D. Aym. lib. 1. c. 9. §. 1. & 2.

Ein anderes ist es, wann der Fluß seinen Alveum nit völlig, sondern nur zum Theil verlassen hat, wo dann unter zweyerley Fällen ein Unterscheid zu machen ist: massen sol

solches geschehen kan, eintweder, da der Fluß senklich, und nach und nach auf einer Seiten das Gestalt verlasset, und auf der andern Seiten einen Theil des anliegenden Grundes, und Boden occupiret, oder da selber sich zertheilet, und oben zwar des Anstossers Acker durchbricht, unten aber widerum zusammen flüßet, folglich die Gestalt einer Insel machet. In dem ersten Fall, hat es eben selbe Beschaffenheit, wie mit der Alluvion, oder Anschütt, und ist der also zum Theil verlassene Alveus denenjenigen eigenthümlich, so auf selber Seiten ihre prædia haben.

Myns. ad §. quodsi naturali 23. inst. de R. D. n. 8.

Nam alluvio non tantum per accretionem, sed etiam per decretionem, seu aquarum recessum, spatio ripæ relictæ exliccato, efficitur.

Bartol. tract. de alluvion. §. quod sitoto. Widmont ad ff. tit. de A. R. D. n. 282.

In dem andern Fall verbleibet solch umrühnener Boden seinem alten Herrn.

Hopp. ad §. 23. inst. de R. D.

39. Bishero ist erwiesen worden, was juris seye, betreffend den verlassenen Alveum. Betreffend aber den neu von dem Fluß genommnen Rinnfall, ist in jure per claros textus

§. quodsi naturali 23. inst. de R. D. l. adeo 7. §. quodsi toto 5. ff. de A. R. D. l. ait Prætor 1. §. simili modo 7. ff. de flumin.

richtig, und ausgemacht, daß selber, wennigst solange ihne der Fluß occupiret, juris publici seye; nam ejus juris novus hic alveus esse incipit, cujus juris est flumen. Sicut ergo flumen est juris publici, ita & novus hic alveus. Hinc jurisconsultus §. simili modo, cit. ait, impossibile esse, ut alveus fluminis publici non sit publicus: & quidem merito; quia accessorium, prout est Alveus, necessario sequitur suum principale videlicet ipsum flumen. Confirmatur ex

l. ergo 30. §. alluvio 3. ff. de A. R. D. ubi Pomponius, Flumina, inquit, censurum vice funguntur, ut ex privato in publicum ad dicant, & ex publico in privatum.

Widmont ad ff. de A. R. D. n. 284. Franz ad inst. tit. de R. D. n. 84.

39. Wann aber eine Zeit darnach der Fluß zu seinem ersteren Alveum, oder Beth umkehret, ist zwar de rigore juris per rursus claros textus

§. quodsi naturali, & l. adeo §. quodsi toto, cit.

abermahl zu sagen, daß solch neuen, widerum verlassenen Alveum nit mehr die vorläge dessen Herrn wider zurück bekommen, angesehen deren Grund, sovil er von dem Fluß occupiret worden, hierdurch mutiret, und ex privato publici juris worden, folglich der vorderen Herrn hierauf gehab-

tes dominium erloschen ist, sonder es fallet das Dominium dessen denenjenigen, so an solch neuen Alveum anstossen, zu. Weilen aber diese decisio juris etwas hart lautet, bemühen sich etlich vile DD. solch rigorem juris, mediâ distinctione, ad æquitatem zu reduciren, und mitigiren denselben mit Zerscheydung zweyerley Zufällen, deren einer ist, wann der Fluß diesen seinen neuen Alveum nit auf einmahl, sonder nach und nach widerum verlasset, und in den vorderen Rinnfall gelassen. Der andere aber, da der Fluß auf einmahl, unversehens, und miteinander, mit eben selbem Gewalt, wie selber in diesen neuen Alveum gekommen, anwiderum auf den alten verlassenen Alveum sich widerum zurück begeben.

In dem ersten casu geben die Authores dem juri, per cit. ll. prodito, seinen Platz, und lassen zu, daß dieser neue, widerum verlassene Alveus ad modum alluvionis denen Anstossern bemeldt verlassenen neuen Alvei, und nit denen vorderen Dominis zukomme; nam hoc casu, & ubi flumen non uno impetu recesserit, ac ad priorem alveum reversum fuerit, sed lente, & ita, ut partem aliam alvei retineat, aliam siccam reliquerit, ager, seu fundus non revertitur ad priorem dominum, sed totus tractus ille, sensim, ac per partes relictus, jure alluvionis illis obvenit, qui prædia illimitata ibidem possident. Ratio est, quia cum talis ager, quatenus à flumine, alveum suum illuc transferente, occupatus antea fuit, formam suam mutaverit, ac prior Dominus, prout ponitur, vicinum prædium non habeat, iste vicinitatis jure (quod solum in alluvione jus tribuit) quidquam sibi in eo alveo derelicto vindicare nequit.

§. quodsi naturali 23. inst. de R. D. l. adeo 7. §. quodsi toto 5. ff. de A. R. D. Aym. de alluv. lib. 2. c. 23. in not. Boc. class. 5. D. 5. thes. 9. Vivius decis. 498. n. 7. Hering. de Molendin. q. 5. n. 16. Manz & Schambog. ad §. quodsi naturali cit. inst. de R. D. Franz. dict. tit. n. 85. Struv. exerc. 41. thes. 32.

41. das Gegenpihl ist zu halten in dem andern Fall, und da der Acker, oder anderer Grund und Boden, durch welchen der Fluß seinen neuen Rinnfall genommen, widerum, und zwar mit vorigem Gewalt, wie er besagten Grund durchbrochen, und dardurch zu flüßsen angefangen, widerum hiervon befreyet worden; massen in diesem Fall bemeldter Authorem Meynung ist, daß aus Erheischung der Billigkeit, sothan neu verlassener Alveus denen vorderen Dominis solle zugesprochen werden, angesehen in dieser Begebenheit es vilmehr eine speciem inundationis arguiet, besonders wann solche Aenderung bald nach Überschwemmung solch neu occupirten Alvei geschehen ist. Ita præter cit.

(Oo03)

Brun;

Brunnem. *ad l. 7. ff. de A. R. D. n. 8.*
Schulz. *ad inst. tit. de R. D. §. 29.* Rauch-
bar. *differt. 6. aph. 43. & 44.* Müller. *ad*
Struv. exerc. 41. thes. 32. lit. β. Philo-
parch. *flug. Beambt. p. 3. tit. 9.*
§. 9.

Ratio est, quia illa alluvionis jura, per quæ vicinis quid latenter adjicitur, hoc casu non obtinent, cum, ut ponitur, non latenter, & sensim adjectio hæc facta sit. Neque obstat

l. adeo. §. quodsi toto cit.

nam, licet ibi generaliter, & nullâ factâ distinctione Alveus novus, à flumine rursum derelictus vicinis adscribatur, exclusis Dominis prioribus, responsum tamen hoc juris, sicut & *§. quodsi naturali inst. de R. D. intelligendum duntaxat est de rigore juris.* Quod ipsum Jctus *l. adeo cit §. quodsi toto. in fin* sufficienter indicat in verbis, in fine adjectis, ibi, *sed vix est, ut id obtineat*, ut adeo sensus sit, quamvis stricto jure novus alveus, ex alterius agro factus, & postea iterum derelictus, eorum sit, qui prope ripam ejus prædia possident, vix tamen est, ut id ita perpetuo, & simpliciter obtineat, sed pro ratione circumstantiarum interdum ex æquo & bono temperandum, talemque Alveum illi, ex cujus agro factus est, relinquendum esse, præsertim, si post breve tempus iterum eodem impetu fluvius Alveum hunc suum novum reliquerit.

Struv. exerc. 41. thes. 32. Hopp. ad inst. de R. D. §. 23.

42.

Welches dann, ausgenommen, wo die Flumina unter die regalia gezehlet werden, in allweg zu observirē, folglich solch neu-verlassener Alveus dem vorigen Domino zu restituiren ist; nam, ut Impp. Constant. & Licin.

l. placuit 8. C. de judiciis.

inquiunt, in omnibus rebus præcipua est justitia, aequitasque, quam stricti iuris, ratio. Wie dann juxta ea, quæ notant

Vivius decif. 498. n. 7. Sande lib. 5. tit. 2. def. 2. Carpz. p. 3. const. 31. def. 14. & 15. Manz. ad §. 23. inst. de R. D. Müller. ad Struv. thes. 32. cit. lit. α. Philoparch. tit. 9. cit. §. 9.

Dies in vilen Orthen, besonders in Preussen, im teilschen Gebrauch ist: in andern Orthen, wo die flumina unter die Regalia gezehlet werden, pfleget auch der Fiscus dergleichen verlassenen Alvei sich anzunehmen.

QUÆRITUR IV.

Was Beschaffenheit es habe, wann der Fluß durch vil Regen, Wetter, oder Schnee dergestalt aufgeschwillet, daß er sich über des Benachbarten Landes dreyen ausgüßet, dessentwegen aber seinen Alveum nit ändert?

43. Ze Inundation, oder Ergüßung eines Flusses über die benachbarte Landereyen kan sich aus zweyerley Weiß ergeben. Und erstens zwar, da sothane Ergüßung (welches vornemlich der casus præsentis quæstionis ist) nur etlich wenig Täg, wie insgemein geschicht, gedauert. Anderrens, wann selbe ein längere Zeit, puta per 10. annos angehalten. In dem ersteren casu, und da durch sothane Überschwemmung die Gestalt des Ackers nit ist geändert worden, verbleibet dem Herrn des überschwenntē fundi, sobald das Wasser widerum abgelassen, oder ausgetrocknet ist, dessen Dominium, wie solches klärllich sich weist ex

§. alia sanè 24. inst. de R. D. l. adeo 7. §. alia 6. ff. de A. R. D.

Proinde tali casu fundus inundatus, & rursum denudatus pristino Domino restituendus est.

l. cum usufructum 24. princ. ff. quib. mod. usufr. vel us. amitt.

Cum enim inundatio ordinariē soleat esse subita, & exigui temporis, hinc non mutat formam, seu speciem agri, consequenter nec ejus dominium. Neque obstat

l. ergo 30. ff. de A. R. D.

ubi Pomponius ait, inundatione amitti proprietatem, & usufructum agri; loquitur enim duntaxat de amissione facti, non juris, i. e. quamdiu durat inundatio, proprietarium, & fructuarium interim carere effectu agri, ut bene notant cum aliis

Schambog. *ad §. 24. inst. de R. D. in fin. Franz ad dict. tit. n. 84.*

Quod ipsum luculentē declaratur

§. alia sanè 24. & l. adeo 7. §. alia 6. cit. jungatur l. in omnibus 24. ff. de A. R. D.

in quibus textibus adhibentur particulæ recessit, restitutum &c. quibus indicatur, dominos, donec aqua recesserit, solum effectu juris, non ipso jure, aut dominio in agro inundato destitui.

44. 46. Belangend die Possession, finden sich in jure digetorum zwey in speciem sich contradicrende textus, deren der erstere

l. possideri 3. §. Labeo, & Nerva 17. ff. de acquir. vel amitt. possess.

dem vorigen Possessori die Possession des übergossenen fundi abspricht, ibi, *Labeo, & Nerva filius responderunt, desinere me possidere eum locum, quem flumen, aut mare occupaverit.* Der ander aber ex mente Pauli Jcti

l. qui universas 30. §. item 3. ff. eod.

besagte Possession dem priori Domino ante noch zuerkennt, ibi, *item, quod mari, aut flumine occupatum sit possidere non desinimus.* Dise zwey textus bemühen sich die DD. auf verschiedene Weiß zu conciliiren, dann imo seynd etwelche, so vermeynen, daß in der zweyten Lege einiger error librariorum eingeschlichen, und darum an statt *non desinimus* lesen *nos desinimus.* Andere aber hal-

halten darvor, daß zwar summo jure, & ex rigore juris die Possession gleich durch die Ergüßung verlohren gehe, doch hernach, wo das Wasser abgelassen, solch übergossene Acker, und dessen Possession ex æquitate also gleich zu restituiren seye. Widerum andere ziti limitiren die erste hier allegirte legem, addendo exceptionem, wann der Dominus fundi nit gleich die Däm und Wall, mit welchen sein Grund bewahret ware, durchgraben, und durch tieffer gemachte Gräben das ausgelassene Wasser von selbst abgeleithet; dann alsdann sie der Meynung seynd, daß sothaner fundi possession auch sogar Anfangs der Ergüßung nit verlohren worden.

45. Lasse diese Auslegungen in seinem Werth, und stimme bey denen, welche mit

Widmont *ad ff. tit. de A. R. D. n. 287.*

& Franz. *ad tit. de R. D. inst. n. 84.*

diese zwey in speciem contradicende leges ope distinctionis conciliire, und vermeiden, daß *lex 30. §. 3. cit.* wo die amissio possessionis denegiret wird, zu verstehen seye von dem Fall, da die inundation ein kurze Zeit andauert, und oft zu geschehen pfleget; sicut enim, ut ibidem monet Widmont, possessio animo retinetur, ita etiam hunc Possessor ob hujusmodi inundationem non solet abjicere. Rationem dat, quia experientia teste, fundi, fluminibus adjacentes, & in loco demisso, vel humili siti, ob frequentiam imbrum saepe per inundationes operiuntur: consequenter in una ætate, vel hyeme pro temporum varietate non una, sed pluribus vicibus domini fundorum istiusmodi possessionibus suis privarentur, & per recessum aquarum in eadem restituerentur; quæ vicissitudines, possessionum mutationes, & varietates profecto ab absurditate excutari non possent. Proinde, retenta possessione, poterunt illi in fundo suo sic inundato navigare, vel, de jure communi saltem, si velint, in eo piscari, & sic antiquæ possessionis actus exercere.

46. Ein andere Beschaffenheit hat es, wann die Überschwemmung längere Zeit gedauert, besonders wann der Fluß auf übergossenem Grund seinen alveum transferiret hat; dann in solchem Fall, da der pristinus Dominus entzwischen diser Zeit keine actus possessorios exerciret, ist per *l. possideri §. labeo cit.* die Possession für verlohren zu halten.

Widmont *l. cit. n. 288.*

Ob aber in besagtem Fall auch das Dominium sothaner überschwemmten fundi zugleich verlohren gangen, ist abermahl zu distinguiren, ob nemlich die Überschwemmung bereits 10. oder mehr Jahr gedauert, oder vor Verlauff der 10. Jahr das Wasser widerum von solchem Grund abgelassen. Wann die 10. Jahr noch nit verlossen, auch der Fluß seinen alveum aus sothanem Grund

nit hat transferiret, bleibet dem priori Domino wenigst das Dominium: utilitas tamen agri interim impeditur. Unde non obstat, ut bene advertit

Hopp. *ad §. 24. inst. de R. D.*

quod *l. si ager 23. ff. quib. mod. usufr. vel us. amitt.* dicatur ipsam proprietatem amitti; hoc enim de proprietatis solum effectibus, seu de ejusdem usu, & exercitio, quippe quod tamdiu cessat, donec aqua recesserit, intelligendum est. Ratio est, quia inundatio regulariter speciem fundi non mutat, & ob id, si recesserit aqua, palmam est, fundum ejusmodi illius manere, cujus antea fuit.

Wo aber der Fluß auf den übergossenen Acker auch seinen alveum transferiret, und in solchem die faciem agri transmutiret hat, wird auch hierauf das Dominium, oder Eigenthum verlohren. In welchem Fall aber widerum etwelche DD. distinguiren wollen, ob nemlich innerhalb 10. Jahren darvon das Wasser widerum abgelassen, oder ausgetrocknet, oder besagte 10. Jahr bereits verstrichen. In dem ersten Fall ist selber nach Ablauff, oder Austrocknung des Wassers dem priori Domino de æquitate juxta qualitatem fundi zu restituiren.

Widmont *l. cit. n. 289. cum Bachov.*

Vinn. Franzk. Lauterb. & aliis.

In dem Fall aber, da die Ergüßung des Flusses 10. Jahr, oder so lang gewehret, daß kein Gestalt eines Ackers sich mehr sehen laßt, incliniren vile DD. dahin, daß alsdann das Dominium sothanen Ackers vollkommen verlohren gangen, also zwar, daß auch nach Ablauff des Wassers ad similitudinem præscriptionis, quæ cum titulo, & bona fide 10. annis inter præsentis, & 20. inter absentes dominio privat, auf selbstem dem priori Domino kein Recht mehr verbleibet: welcher Meynung auch bestimmen

Manz. *ad inst. §. 24. n. 5. & seqq. de R. D. Müller. ad Struv. exerc. 41. thes. 35. lit. a. Philoparch. Flug. Beambt. p. 3. tit. 9. §. 10. in fin. post Aym. de jur. aluv. lib. 2. c. 22.*

und scheint hierinn auch seinen Schluß geändert, und jetzt allegirten AA. beygetreten zu haben

Brunnem. *ad ff. tit. quemad. usufr. amitt. l. si ager 23. cit.*

daß also juxta horum DD. opinionem solcher Grund vom vorigen Domino nit mehr vindiciret mag werden.

Doch ist Widmont *loc. cit. n. 292.* an noch der widrigen Meynung, und haltet darvor, daß dem vorigen Grund-Herrn das dominium des Ackers allzeit verbleibe, und solches auch nach 10. Jahren, nach dem das Wasser darvon abgelassen, oder ausgetrocknet, vindiciret mög werden. Rationem dat, quia illum fundum, aquis inundatum, possum alii meo usui, & emolumento

47.

48.

49.

mento applicare, e. g. immittere in eum pisces, & sic eo impotterum frui pro vivario; quisenim, ait allegatus Doctor, potuisset me impedire, si proprio motu, propter crebras inundationes aquarum, fundum meum mutassem in lacum, seu vivarium ad pisces ibidem alendos? certe nemo. Quā igitur de causa deberem privari dominio mei fundi, si post decem, vel plures annos, de aquarum recessu desperarem, & in prædictum finem, cum aliud futurum emolumentum nunc mihi non incidat, uti eodem vellem? nulla profectō ratio efficax assignari, neque etiam quis ostendi potest, qui id sibi absque meo consensu vindicare auderet, vel de jure posset. Ita ille

50.

Es kan auch hierinn, nach Meynung ermeldten Doctoris, kein argumentum ab usucapione gezogen werden, angesehen in der præscription allzeit ein anderer bonæ fidei possessor concurrirer, deme krasst der Præscription das Eygenthum zugeleget, und dem vorderen Domino genommen wird, welches occasione inundationis nit beschiet. Covil citatus Dominus Widmont. Wenigist wird die num. 48. vorgebrachte Lehr Platz greiffen, wann der Fluß aus Gelegenheit sothaner langwährender Ergüßung auf den überschwemmten fundum auch seinen alveum transferirer hat; dann weilen in solchem Fall der Grund, so selber eingenommen, publici juris geworden, wird nach solanger Zeit, wann auch der Fluß selber widerum verlassen, viā præscriptionis, tanquam publicus, dem Landsfürsten, oder der Gemein verbleiben müssen.

QUÆRITUR V.

Wem die auf solch Eygenthums Wasser nach und nach anwachsende Insul zu, und an gehöre?

51.

Nach dem Namen einer Insul wird hier verstanden ein Erdreich, welches ringsum mit Wasser allenthalben umgeben ist. Communiter definiri solet, quodd sit terra, seu solum, undique super aquas eminens, histamen ab omni parte circumdatum, sive per aquarum recessum, sive per confectionem terræ materiæ successivè productum.

Widmont ad ff. tit. de A. R. D. n. 253. Franz, ad inst. tit. de R. D. n. 81.

damit nun jetzt vorgebrachte Frageörteret werde, ist rmd zu distinguiren, ob die Insul in flumine publico, oder privato erwachsen? add wann sie erwachsen ist in flumine publico, ob solches geschehen ist per alluvionem, Anschütt, senfim, & inadvertenter, vulgo Griefßweiß, wie die

Statut. Bavar. tit. 25. art. 8.

reden, oder durch Gewalt des Flusses, da selber den nächst gelegenen Grund durchbrochen, sich um selber hinabgezogen, und unten widerum zusammen lauffend, auf solche Weiß ermeldten Grund in Gestalt einer Insul formirer? Erstens zid. ist zu unterscheiden inter ea, quæ de Insulis constituta sunt jure communi, & quæ de illis sancita sunt jure particulari, vel introducta per consuetudinem.

Wann in einem privat-Fluß, Bach, oder Wasser ein Insul sich erhoben, gehöret selbe dem jenigen zu, welcher einen solchen privat-Fluß, oder Wasser eygenthumlich besiet; nam, ut cum

Harm. Pistor. lib. 4. q. 17. n. 4. notat Illustrissimus D. Baro Schmid ad Statut. Bavar. art. 8. cit. n. 6.

Insula alluvionis quædam est species. Igitur sicut ista in privatis aquarum defluxionibus non mutat dominium, ita nec excretio Insulæ in tali aqua privata: consequens igitur est, ut Insula, in tali rivo, vel aqua enata, ad eum spectet, cujus est alveus fluminis, rivi, vel aquæ privatæ. Et hoc extra dubium esse, affirmat idem Illustrissimus l. cit. n. 12. ita quidem, ut etiam ibi, ubi regalium jure Insulas, in flumine natas, per statuta particularia, vel consuetudinem Principes sibi vindicant, jus tamen ad hujusmodi Insulas, in privato flumine exorientes, sibi nequeant arrogare. Rationem dat, quia in principis potestate non est, privatis dominis dominia rerum suarum, etiam ex absoluta potestate, auferre.

l. id, quod 11. ff. de R. J. l. nec ex sacra 20. C. de SS. Eccl. l. si quando. 9. C. de operib. publ.

Manebit igitur talis Insula in dominio illius, in cujus dominio est ipse alveus, quippe cum illa sit accessorium alvei, & naturam istius sequi debeat: sicque, quemadmodum alveus in flumine privato est privatorum, ita & Insula in tali flumine.

Gleiche Verwandtnuß hat es in dem casu, da auch ein flumen publicum seinen Lauf geändert, den nächst gelegenen Grund durchbrochen, neben demselben anjago abflüßet, und untenher disen neuen alveum mit dem vorderen widerum conjungirer, folglich disen von ihm eingefangenen Grund zu Gestalt einer Insul formirer; dann, weil in disem casu nit mag gesagt werden, daß diese Insul sich auf dem Grund des Flusses erhoben, oder in selbem angewachsen, sonder allein von dem Continenti ist abgerissen worden, kan sothaner Durchschnitt die Aenderung des Dominii nit operiren, sonder bleibet das Eygenthum so formirter Insul dem jenigen, welcher solchen Grund und Boden zuvor, ehe selber von dem Continenti abgeschnitten worden, als sein Eygenthum genossen hat, ut clare deceditur

J. Insula 22. in fin. inst. de R. D. l. adeo 7. §. quod si vis fluminis 2. & l. ergo 30. §. tribus modis 2. ff. de A. R. D. l. ait Prator. 1. §. item si amnis 10. ff. de fluminib. Lauterb. ad ff. tit. de A. R. D. §. 77. Widmont ad di. n. 275. D. Baro Schmid ad statut. Bavar. tit. 25. art. 8. n. 13.

qui posterior rationem dat, quia hæc non est vera insula, nec modus acquirendi domini per alluvionem, quæ debet fieri sensim, & inadverte[n]ter, non per vim, & impetum, ut adhuc forma, & facies agri sic intercepti cognosci possit. Sicut ergo prædiorum facies, seu forma, mediante circumlutione, non fuit mutata, nec nova introducta, ut in productione Insularum evenire consuevit, ita nec dominorum mutatio locum sibi vindicare potest.

54. *Deinde dieß Schlusß seynd extra controversiam.* Ist also allein die Frag allhier, wem die nach und nach in einem flumine publico aufgestigene, oder sonst erwachsene Insel zu und angehöret? Wo abermahl eine Distinction zu gebrauchen; dann zuweilen sich begibet, daß auch in denen Flüssen zwar ein Insel aufsteiget, welcher aber auf dem alveo, oder Grund des Flusses nit vest gesetzt, sondern beweglich ist, und gleichsam in selbem schwimmt, von welcher Art der Inseln Paulus apud Labeonem.

l. si epistolam 35. §. si qua Insula 2. ff. de A. R. D.

Meldung thut, und sie publici juris zu seyn declariret, ibi, *de ea Insula, qua non ipsi alveo fluminis coheret, sed virgultis, aut alia quavis levi materia ita sustinetur in flumine, ut solum ejus non tangat, atque ipsa moveatur; hac enim propemodum publica, atque ipsius fluminis est Insula.* Gleichwie dann in solchem Fall der Fluß selbst publici juris ist, also wird auch sothane Insel, als accessoria fluminis, dessen Natur anlegen.

Lauterbach. §. 77. cit.

55. Ein anderes ist, wann die Insel, welche in einem publico flumine aufgestigen, unbeweglich ist, und auf dem Grund des Flusses angeheftet; dann, wo dergleichen Inseln in einem solchen Fluß aufsteigen, ist de jure communi

J. Insula 22. inst. de R. D. l. ait Prator 1. §. si Insula 6. ff. de flumin. l. adeo 7. §. Insula 3. & l. ergo, si Insula 30. §. tribus modis 2. ff. de A. R. D.

ein ausgemachte Sach, daß selbe denenjenigen zu und angehörig seye, welche an dem Fluß mit ihren prædiis stoßen, und zwar nach der Größe, und Proportion eines jeden fundi, wie solches cum communi bewähren

Gryphiand. de Insul. c. 17. per totum. Fritsch. de Jur. Fluvial. fol. 285. Struv. exerc. 41. thes. 28. Oetting. de jur. limit. lib. 2. c. 3. Hopp. ad inst. §. 22. de R. D. Franz. ibid. n. 82. Widmont. ad ff. tit. de A. R. D. n. 256. Dominus Baro R. P. Schmalzgrueber Consilia.

Schmid ad statut. Bavar. tit. 25. art. 8. n. 6.

Cujus ratio principalis est, quia talis Insula censetur paulatim & insensibiliter ex vicinis fundis subrepta, & ex partibus istorum, à flumine successivè arroforum, in alveum istius congestis, exorta. Adde, quia Insula nascens sæpe facit exundare aquam in vicinos agros cum ingenti accolarum damno: quod proinde lucro natæ Insulæ iisdem compensandum est, meritò igitur talis Insula ad dominos agrorum proximorum pertinet

arg. §. riparum 4. inst. de R. D. Struv. thes. 28. cit. Müller. ibid. lit. β.

56. Es ist aber hierinn zu consideriren, welcher aus denen Anstössern der Insel näher, oder weiter darvon entfernt ist; dann, wo die Insel an einem Orth gegen dem Land näher langet, so gehöret selbe allein denenjenigen, welche zunächst des Flusses wohnen, und all dort ihre prædia haben.

J. Insula 22. inst. de R. D.

quia pars ejus duntaxat fundi esse censetur, cui est proxima, & ab eo velut decerpta. Quod tamen juxta Hopp. *l. cit.* intelligendum est, si Insula in totum huic parti, seu ripæ propinquior sit; nam, si ex parte aliqua medietatem alvei, ad ripam adversam vergentem, excedat, secundum eam talis Insula acquiritur etiam ex hac parte ripæ degentibus, & prædia possidentibus. Ist also gegenwärtige dispositionis juris, wo die ganze Insel nur einem Theil zugesprochen wird, allein zu verstehen, wann sothane Insel vollkommen auf einer Seithen gelegen, und die lineam, per medium alveum ductam, nit attingiret; und zwar also, daß, wo auf jener Seithen, wo die Insel ligt, ihrer mehrer die prædia possidiren, selbe nach der Länge, und proportion eines jeden fundi zu dividiren, per DD. cit. & rationem allegatam.

57. Hingegen, da Inseln in Mitten des Flusses aufsteigen, stehen selbe, abermahl denen gemeinen Rechten gemäß, denenjenigen zu, welche auf beeden Seithen des Flusses Felder besitzen, welche dann zwischen ihnen nach der Breite und Länge zu theilen seynd.

J. Insula 22. inst. de R. D. l. adeo 7. §. Insula 3. l. inter eos 29. l. ergo, si Insula 30. §. tribus modis 2. l. Insula 56. ff. de A. R. D. l. ait Prator 1. §. si Insula 6. ff. de flumin. Struv. exerc. 41. thes. 28. Müller. ibid. lit. β. Widmont ad ff. tit. de A. R. D. n. 256.

nam hoc casu Insula de ripis utrinque vicinis censetur esse exorta: & ideo meritò ad eos pertinet, qui ex utraque parte prædia possident; cum enim utrique per hoc, quod flumen ex eorum prædiis latenter, & successivè aliquid detrahatur, partesque detractas congerendo efficiat Insulam, cum

(Ppp)

jactu;

jactura, & damno dominorum, jure suo isti, pro hujus jacturæ compensatione, talis insulæ proprietatem præstendere poterunt.

58. Ist also so entstandene Insel unter beider Seiths Anstossern zu vertheilen nach Proportion, und Länge, oder Breite des von ihnen besitzenden Grundes; quantum enim cujusque agri spatium prope ripam est, tantum quoque spatium possessor illius habet in insula, rectâ lineâ per medium fluminis ductâ.

S. insula 22. inst. de R. D. l. adeo 7. §. tribus modis 3. ff. de A. R. D. Manz. ad §. insula cit. n. 24. Struv. exerc. 41. thes. 28. D. Baro Schmid ad statut. Bavar. tit. 25. art. 8. n. 6. Widmont ad ff. tit. de A. R. D. n. 265.

Welch letzterer mit Manzio *loc. cit.* & aliis folgende Weis die Insel zu mensuriren vortræget, daß nemlich von einem Gestatt bis zu dem andern gerad hinüber gelegenen durch den Fluß, und Insel ein Strick, oder Faden gezogen, nach diesem aber solch Strick, und Faden zusam geleget, und in der Mitten desselben ein Knopff, oder ander Zeichen gemacht werde. Aus diesem Zeichen dann wird abgemessen seyn, ob, und wieviel beederseiths Anstossern von der Insel gehörig seye, nemlich sovil, und nit mehr, als besagte Insel von diesem Zeichen angerechnet, gegen beederseiths Ufer sich wendet. Si itaque insula prorsus inveniatur sita in medio flumine, ita ut tantum respiciatur oram illius ex una parte, quantum ex altera, insula secundum latitudinem dividetur in portiones æquales, & una medietas ejusdem tribuetur prædia possidentibus ex una parte, altera prædia habentibus ex parte obversa. Si vero insula plus versus unam partem inclinet, quam versus alteram, etiam major portio insulæ cedet illi, cui illa propinquior est, quam alteri, à cujus fundo reperitur illa esse remotior. Si denique signum illud, in fune, vel filo factum, nullâ ex sui parte attingat insulam, tota hæc eorum erit, ex quorum parte hæc jacet.

59. Es ist aber hierbey auf den ersten Ursprung der Insel zu sehen, massen, wann schon nach der Hand durch die alluvion derselben etwas zugeleget worden, wodurch der vorher weitst-entlegene Anstosser jeko der nächste könnte werden, so ist doch darauf nun nit mehr zu reflectiren, sonder es fällt diser Anwurf demjenigen zu, der als nächster Anstosser die Insel acquiriret hat, aus eben denselben Ursachen, wie oben bey der alluvion gemeldet worden.

l. insula 56. ff. de A. R. D. Colleg. Argent. ad tit. cit. §. 28. n. 8. Struv. exerc. 41. thes. 28. Lauterb. ad dict. tit. §. 77. Philoparch. Flug. Beambt. p. 3. tit. 9. §. 8.

nam, si semel ab aliquo ratione vicinitatis

ad sua prædia occupata fuit insula, etiam postea per alluvionem aucta, incipiat alteri ripæ vicinior esse, per hoc prioris jus non intervertitur, quippe cum hic spectetur initium, non verò id, quod postea contigerit.

l. ergo si insula 30. §. tribus modis 2. v. cum primum exitit. Hopp. ad §. 22. inst. de R. D.

Imò hoc etiam procedit, etiam si successu temporis per alluvionem insula ita augeatur, ut connectatur etiam cum ripa ex una parte; nam adhuc illius manet cum incremento, cui initio fuit acquisita.

l. insula cit. §. item quaro 1. ff. de A. R. D. Tusch. concl. 262. Donell. lib. 4. c. 29. lit. D. Aym. de jur. alluv. p. 3. c. 3. n. 9. Struv. thes. 28. cit. Müller. ibid. lit. d.

Aus eben diser Ursach, wann ein Insel zwar Anfangs das Mittel des Flusses nit berührt hat, mit der Zeit aber durch alluvion über das Mittel gegen das hinüber gelegene Gestatt weit angewachset, so hat doch der auf solcher Seithen ligende Anstosser über solch auf seiner Seithen gemachte Wachsthum nit einigjes jus zu præstendiren, sonder es gehöret selbes jure alluvionis demjenigen, der solche Insel, welche die Halbscheyd des Flusses nit attingiret, vorher besessen.

Widmont *ad ff. tit. de A. R. D. n. 267.*

Wie aber besagter massen, um zu decidiren, wem, und wievil auf neu aufgeworfener Insel jedem Anstosser anz und zugehöret, die mensur genommen muß werden, also ist gleichfalls zu thun, wann zwischen der Insel, welche jemand aus den Anstossern bereits schon in Besitz genommen, und dem gegen über ligenden Gestatt ein andere neue Insel (wie auch in denselben, besonders größeren Flüssen geschehen kan) mittler Zeit erwachset. E. g. Titius hat die Insel A. weilen sie nit Mitten in dem Fluß, sonder näher gegen dem Gestatt, wo er sein prædium hat, gelegen, in seinen Besitz genommen, jüngstens aber ist zwischen der Insel A. und dem gegen über ligenden Gestatt, wo Sempronius seinen Acker hat, die Insel B. erwachsen. Nun zu erkennen, wem diese neue Insel gehörig seye, muß, wie allegirter

Widmont *loc. cit. n. 268.*

anmercket, das Maas nit von des Titii Acker, sonder von der extremität der Insel A. wo sie das gegenseitige Gestatt, und den Acker Sempronii respiciet, genommen werden, also, daß, wann besagt neue Insel B. mitten in diesem spatio gelegen, selbe zwischen Titio, und Sempronio zu gleichen Portionen getheilet, sonst aber die vicinitas sitis consideriret soll werden.

Weilen aber vilmahl geschehen mag, daß eine Insel der Länge nach beider Seiths des Ufers vilen, unter mehreren Herrn dominio stehenden Aekern opponiret ist, solglich the

rer mehr zu solch erwachsener Insel einen Zuspruch haben, wird selbe auch unter diesen nach der Breite eines jeden ihnen zugehörigen Grundes müssen getheilt, und jeglichem sein Portion zugesprochen werden.

D. Baro Schmid *ad statut. Bavar. tit. 25. art. 8. n. 7.*

63. Was aber bisher von Acquirung, und Austheilung der Inseln gemeldet worden, ist zwar regular, und denen gemeinen Rechten gemäß, hat doch etwelche Absäts, massen nit zu allen Inseln, noch von allen, so einig Recht auf die aufstossende Ufer haben, der Anspruch gemacht kan werden. Dergleichen ist imö. der Usufructuarius; daß ob schon die in dem Fluß entstandene Insel denen gemeinen Rechten nach denen Anstossern des Flusses gehöret, so hat doch der Nugnüsser, welcher den nächst-daran gelegenen fundum zu genüssen hat, an solcher Insel nichts zu suchen, folglich halt sich bey denen Inseln anderst, als bey dem jure alluvionis, ut clare deciditur

l. item, si fundi 9. §. huius vicinus 4. ff. de usufr. & quemadm. quis utat. ubi etiam ratio disparitatis datur; quia, ubi latitat incrementum (ut in alluvione) & usufructus augetur; ubi autem apparet separatim, fructuario non accedit. Weilen dann eine Insel ein von dem nugnüsslichen Boden separirtes Werck ist, wann gleich der Nugnüsser, wann der ihme ad usum fructum übergebene fundus von einem heimlichen Zuwachs sein Vermehrung bekommen, seiner Seiths auch die fructus darauf zu genüssen hat, können selbe doch ihme auf sothaner Insel keineswegs zustehen.

Brunnem. *ad l. 7. ff. de A. R. D. n. 11.* Lauterbach *dis. tit. n. 73.* Carpz. *p. 3. const. 13. def. 17.* Hopp. *ad §. 22. inst. de R. D. Philoparch. Aug. Beambt. p. 3. tit. 9. §. 8.*

64. 2. Ob schon die in den Flüssen erwachsene Inseln denen nächsten Anstossern de jure communi gehören, ist doch, wie

Carpz. *const. 31. cit. def. 12.* Mevius *p. 7. decis. 307. n. 92.* cum aliis modo allegatis

dies allein quoad proprietatem, nit aber quoad jurisdictionem zu verstehen; dann diese demjenigen competiret, welcher die jurisdiction über den Fluß selbst hat. Et hoc procedit etiam, quamvis illis, qui prope ripam agros possident, in his agris competat jurisdictio; nam jurisdictio agrorum non statim involvit jurisdictionem insulæ, ut *l. cit.* notat Hoppius.

65. 3. Muß der bisher deducirte Lehrsatz, Krafft dessen das dominium insulæ denen nächst gelegenen Anstossern anz. und zugehörig ist, limitiret werden quoad prædia limitata, oder welche mit gewissem Marck, oder anderen Gränz- Zeichen eingeschrenket seynd; dann, wie per dicta num. 16. sothaner Grundden Besizer von dem Anwachs, so durch

R. P. Schmalzgruber Consilia.

alluvion geschehen, nichts zu gaudiren, als so, und noch minder mögen selbe einiges zu ihnen auf die Inseln machen. Folglich können selbe die primò occupantes, præcisè statutis particularibus, & consuetudine sich vindiciren.

Widmont *ad ff. tit. de A. R. D. n. 269.* Excipit idem Widmont *l. cit.* si ex una tantum parte ripæ prædium sit limitatum, ex altera verò non limitatum; tunc enim, si insula nata non tangeret medietatem fluminis versus prædium limitatum, tota insula; si verò eandem excedat, pars illius, pro qua se ultra medietatem extendit, privato, seu prædii non limitati possessori cederet per textum

l. ait Prator 1. §. si insula 6. ff. de fluminib.

4. Gleichenfalls, wann beederseiths Anstößer, so ihre Prædia an dem Fluß haben, sothane Prædia von einem andern domino directo zu lehen haben, wird keiner aus ihnen die zwischen diesen Prædiis auf dem Fluß erwachsene Insel etiam quoad dominium utile, und eben so wenig, als die per alluvionem gemachte Anschütt, prætendiren mögen, sonder sothane Insel wird der dominus directus diser Prædiorum pleno jure vindiciren können.

Mantic. *de tacit. & ambig. Convent. vol. 2. lib. 13. tit. 6. n. 48.*

sumpto argumento à Proprietario, cui secundum dicta num. 63. insula, in flumine nata, esto, alii ex latere utriusque ripæ prædia proximè adjacentia ab ipso in usum fructum recognoscant, non solum quoad proprietatem, sed etiam quoad usum fructum, & sic pleno statim jure cedit, ex ratione ibi allatâ, nempe quia insula est corpus separatum, in quo usus fructus non est concessus: quæ ratio etiam pugnat in Valfallo, igitur neque iste in insula, utpote corpore nondum nato tum, quando prima investitura data eidem est, prout supponitur, dominium utile potest prætere

Widmont *ad ff. tit. de A. R. D. n. 270. & 271.*

5. Und lestiens ist der Lehrsatz, daß die in dem Fluß aufgestandene Inseln denen nächsten Anstossern anz. und zugehören, zuverstehen, wann nit was anderes per statuta particularia, oder consuetudinem locorum introduciret worden, massen heut zu Tag circa jus insularum die mores variren. In etwelchen Orthen hat das jus commune an noch statt, wo dann sothan erwachsene Inseln denenjenigen zukommen, so an dem nächst-gelegenen Gestatt ihre Prædia haben, dergleichen observant ist auch in Sachsen laut dessen

Landrecht *lib. 2. art. 56. in fin.* und soll auch obtiniren in denen Preussischen Landen, testante

Hopp. *ad §. 22. inst. de R. D. in addit. (Ppp 2)* ja

ja daß hierinn quoad insulas, in flumine natas, das jus commune in denen meisten Oertheren in dem Schwung seye, wollen behaupten

- Heig. p. 2. q. 49. n. 58. & seqq. Schetfer. p. 2. q. 17. Oetting. lib. 3. c. 3. n. 14. qui etiam hoc exemplis confirmat ibid. n. 7. & lib. 1. c. 12. n. 48.
68. An vilen Oerthen aber hat es heut zu Tag mit denen Inseln gleiche Verwandtschaft, wie mit denen Flüßen, daß nemlich selbe dem Lands Herrn gehören, wo er selbe nit privatis concederet hat: Proinde hodiernis moribus in plerisque locis, sicut flumina publica, ita & insulas, in iis natas, ad regalia pertinere, sicque non amplius privatis, sed jure regali Principi, vel supremo loci Magistratui cedere, contendunt

Ant. Perez in Cod. de alluv. n. 9. Christinæ. vol. 4. decis. 86. Gryphiander de insul. c. 11. 12. & 13. Gylman. vol. 1. Symph. 2. vor. 2. Forster. Process. Camer. tit. 95. rubr. de insul. vor. 2. Stryck. us. moder. Pandect. tit. de A. R. D. §. 21. Carpz. p. 3. Const. 31. defin. 12. Myler. de Principib. & stat. imper. p. 2. c. 66. §. 9. Buchner de jur. aquat. thes. 114. Hopp. ad §. 22. inst. de R. D. Widmont ad ff. tit. 41. n. 272. Philoparch. Klug. Deambt. p. 1. tit. 31. §. 18. & p. 3. tit. 9. §. 8. cum pluribus aliis.

69. Exemplis assertionem istam illustrent, & confirmant

Molin. D. 57. n. 4. & Alvar. Valasc. de jur. emphyt. p. 1. q. 16. n. 6.

ubi affirmant, insulas omnes in regno Lusitanie ex antiqua consuetudine ad Regem spectare, & huic consuetudini, tanquam legitimæ, & licite standum esse. Similiter insulas, natas in Rhodano, ad Regem Gallie Christin. decis. 86. Hollandie, & vicinarum regionum insulas Grotius lib. 2. c. 8. n. 9. ad superiores: natas in Rheno Meurer p. 5. fol. 102. ad Electorem Palatinum, in Moldavia Carpz. p. 3. Const. 32. def. 13. ad Electorem Saxonie pertinere testantur. Eandem consuetudinem de Germania universim vigere asserunt gravissimi DD. & inter hos

Peregrin. de jur. fisco. lib. 8. n. 61. Sixtin. de regal. lib. 2. c. 3. n. 29. Noe Meurer vom Wasser. Recht. p. 1. n. 8.

70. Wie dann auch in Camera Imperiali wegen sothan entstandenen Inseln in solchem Fall gesprochen worden, benanntlich in causa Ludwigs von Laubeeß contra den von Hockenburg, & in causa Balthasars von Glodorfß contra Haubrecht von Gorge per vota unanimia, wie solches bezeugen

Sixtin. l. cit. n. 23. Rotger. Rulland. de Commiss. p. 4. lib. 2. c. 15. n. 2. Tileman. Syntagm. 2. decad. 2. vor. 7. n. 28. & seqq. Schneidew. ad §. quodsi. n. 2. inst. de R. D. Gryphian. de insul. c.

11. & 12. Illustrissimus Dominus Baro Schmid ad statut. Bav. tit. 25. art. 8. n. 8. Philop. p. 3. tit. 31. §. 18. Myler de Principib. & stat. c. 66. n. 9.

Ja es hat Kayser Adolphus Nassovius ad petitionem Reinaldi Graffens von Gelderen, teste Marquardo Frehero, durch eine besondere, in Nürnberg An. 1293. promulgirte Constitution solch erwachsene Inseln denen dominis territorii ausdrückentlich zugesprochen. Und obwohlen zwar die Reaße dieser Constitution, ob selbe, weil sie unter die recessus imperii nit beygedruckt worden, universaliter in Übung gebracht worden, von

Lauterb. ad ff. tit. de A. R. D. n. 78. Oetting. lib. 3. c. 3. n. 12.

billich in Zweifel gezogen wird, so ist jedoch

ind. Ungezwifflet, daß Fürsten, und Herrn Besitz geben können, welche denen juribus Civilibus derogiren: folglich kan solches auch geschehen per consuetudinem legitime introductam, wie solches neben anderen anmercken

Carpz. p. 3. Const. 31. defin. 13. Lauterb. ad ff. tit. de A. R. D. §. 78.

ubi dicunt, non esse dubium, hoc lege, vel consuetudine introduci posse, ut augeatur ærarium publicum, ex ratione, quod per hoc nemo reddatur pauperior. Und ist 2. disem nit entgegen, wann gleich de jure Gentium die sich in dem Fluß erhebende Inseln primò occupanti, de jure Civili aber denen nächsten Anstösseren überlassen worden, massen wie

Struv. exerc. 41. thes. 30.

anmercket, solcher modus acquirendi de jure naturæ nit geböthen, oder vorgeschriben ist, und dessentwegen abrogiret mag werden. Ja auch 3. per consuetudines feudales, wo selbe in usum deduciret, und angenommen worden,

lib. 2. feud. tit. 56. c. un.

die flumina navigabilia, & ea, ex quibus fiunt navigabilia &c. denen Regalibus Principum beygezehlet werden, würcklich abrogiret zu seyn scheint; dann, wann der Fluß ad Regalia, & patrimonium Principis gehörig ist, wird auch der alveus solchen Flusses, quippe qui pars est fluminis, dahin gehörig seyn, cum aqua sequatur naturam alvei, vel potius alveus naturam aquæ. Folglich wird gleiches Recht dem Lands Herrn gebühren auf denen Inseln, quippe quæ alveo fluminis quali innatæ, adeoque flumini, & alveo hujus accessoria esse censentur.

Gryphian. de insul. c. 11. Widmont ad ff. tit. de A. R. D. n. 272. Illustrissimus D. Baro Schmid. ad statut. Bav. tit. 25. art. 8. n. 8.

Aus welchem dann folget, daß jener, welcher die jurisdiction auf dem Fluß selbst hat, selbe auch auf denen in dem Fluß erwachsenen

wachsenden Inseln exerciren möge, nach Anmerkung

Carpz. p. 3. Const. 31. def. 12. Widmont. l. cit. n. 273.

Et ideo, quia hodie insulæ ejus esse censentur, cujus est flumen, sicut istud, ita & illæ hodie juris sunt publici:

Müller. ad Struv. exerc. 41. thes. 30. lit. a.

doch will die Billigkeit, und Aequität erfordern, daß, wo augenscheinlich mit der Benachbarten grossen Schaden die Insel ist aufgewachsen, ihnen so dann ein Ergözung gegeben werde.

Sixtin. de Regal. lib. 2. c. 3. n. 29. Ziegler lib. 2. c. 17. thes. 29. Gryphind. de insul. c. 11. Carpz. p. 3. Const. 31. def. 13. Fritsch. ad Aym. de jur. alluvion. lib. 1. c. 10. §. Principem posse prædiis. Struv. exerc. 41. thes. 30. Philoparch. Klug. Beambt. p. 1. tit. 31. §. 18.

Ubrigens muß derjenige, welcher das jus insularum zu haben pretendiret, weil solch Recht auch denen Nobilibus, und Städten von dem Principe, oder alio Magistratu supremo zuweilen verlehnen, und sie darauf investiret werden, rechtständig erweisen, woher er solch Recht empfangen, und ob in loco questionis quoad hoc punctum den LL. Civilibus per consuetudinem derogiret, oder selbe abrogiret worden.

Lauterbach, ad ff. de A. R. D. §. 78.

QUÆRITUR VI.

Ob: und wie derjenige, welcher an einem Fluß ligende Güter besitzt, damit er durch anderwerthig hin machende Anschütt nit Schaden leyde, befüge seye, das seiner Seiths gelegene Gestatt zu befestigen, und also den Strom von seinem Prædio abzutreiben?

73. **W** theils Orthen wird denen Unterthanen die ripas zu befestigen, und dessentwegen Dämm, und Wall aufzuführen verboten, welches aber, wie

Philoparch. Klug. Beambt. p. 3. tit. 1. §. 21.

redet, unbilllich, und dises unchristliche Absichten hat, daß dardurch der Fluß weiter in das Land, oder Prædia der Anstosser einreißen, die Erden darvon wegflößen, und an einem andern Orth widerum anlegen, mithin ein Insel, welche sodann dem Landsfürsten zukommet, formiren könne. Deme neben anderen auch bestimmet

Manz. ad §. 20. inst. de R. D. n. 7.

ubi consuetudinem illam, quæ domino fundi prohibetur, ne ripam muniat, inter irrationabiles ponit. Und kan sothane consuetudo, oder Verbott nit anderst justifi-

ciret werden, als wann der Landsfürst, deme sothane Inseln, und Anschütt zukommen, das onus muniendi ripas selbst auf sich nimmet, und alles Fleisses sich dahin bemühet, daß, sovil möglich, denen Anstossere an ihren Prædiis durch den Fluß kein mercklicher Schaden zu leyden seye.

Auf ein weit freundlich- und mildere Weis seynd verfahren die LL. Romanæ, welche einem jeden, welcher an dem Fluß Güter besitzt, wider dessen Gewalt das jus defensionis gegeben, daß er wider selben das seiner Seythen ligende Gestatt muniren, und befestigen könne, wie ganz klar versehen ist

l. quamvis 1. C. de alluvion.

ubi Gordianus Imperator, Quamvis, inquit, fluminis naturalem cursum opere manu facto alio non liceat avertere, tamen ripam suam adversus rapidi amnis impetum munire prohibitum non est. Idem habetur

l. un. §. sunt, qui putent. 6. & §. ff. ne quid in flum. publ. & l. un. ff. de ripa muniend.

Ist also per textus cit. jedermanniglich erlaubt, daß er das Gestatt, an welches seit Acker anliger, wider den Gewalt des Flusses muniren, das ist, Wall, und Dämm zu Abtreibung des Stroms aufwerffen möge.

Lauterb. ad ff. tit. de A. R. D. §. 72. Struv. exerc. 45. thes. 98. & ibi Müller. lit. 7. Rauchbar p. 2. QQ. jur. Civil. & Saxon. q. 27. per tot. Multitissimus D. Baro Schmid ad statut. Bavar. tit. 2 §. art. 8. n. 19. Philop. Klug. Beambt. p. 3. tit. 1. §. 21.

Hoc ipsum enim est ripam munire, scilicet aggeribus factis aquam fluminis coercere, ne excresecens flumen agrum occupando damnum domino istius inferat.

Lauterb. ff. ad tit. de rip. mun. §. 1. Müller. ad Struv. exerc. 45. cit. thes. 97. lit. a.

Gleichwie aber ein jeder das Gestatt, an welchem sein Acker liget, für Auslauff des Flusses mit Aufwerffung der Wällen verwahren kan, und befüget ist, also ist ihm gleichfalls erlaubt, daß er sothane Wall, und Wöhr in dem Fall, daß selbe durch den Gewalt des Flusses zerissen worden, anwisderum reparire: ja es seynd die Possessores der anligenden Gründen hierzu von selbst obligiret; nam reparatio aggerum est onus reale, respiciens singulos pro quantitate agrorum, quos possident

l. fin. C. de immunitat. nemin. conced.

talisque reparatio ob moræ periculum nec appellatione interposita impediri debet, maximè si possessiones, & utilitates agrorum inde à periculis aquarum reddantur securæ, idque ex usu Camerae Imperialis, quæ teste

Lauterb. ff. ad. tit. de rip. mun. §. 3.

in tali casu petitos processus appellationis non semel denegavit. Weilen aber die Aufwerffung, und Reparatur sothaner Wäll

74.

75.

Wäß communiter dem jenigen zu Nutzen forset, welcher an dem Fluß Güter besitzet, wird beydes von ihm selbst geschehen müssen, & quidē suis expensis; regulariter enim cum ripam possidens commoda exinde capiat, ut incommodis obvenire possit, merito dat operam.

Müller. ad Struv. exerc. 45. thes. 97. lit. a.

76. Es ist aber solches allein zu verstehen, wann der Besitzer der Anligenden Aeckern Herr von selbst ist: ein anderes ist von dem Conductor zu halten; dann diser die Expensas, und Kosten, so er hierfür nothwendiger Weiß aufgewendet, von dem mercede conductionis abrechnen mag.

arg. a. un. §. construat 3. ff. de viapubl. & liquid. &c. Lauterb. §. 3. cit.

Ein gleiches ist zu sagen in dem casu, da der Territorial-Herr die Flüß jure regalum zu sich gezogen, und daraus verschiedene Emolumenta ihm zukommen; dann in solchem Fall auch das onus muniendi ripam per

reg. qui sentit § 5. in 6.

ihm zustehen wird. Wann dann sothaner Lands-Fürst, oder andere, denen solch onus ex conventione, vel statuto obliget, ihrer Schuldigkeit in solchem Fall nit nachkommen, und die Anstosser diser Ursach halber um den Schaden von ihren Aeckern abzuwenden Wäß aufwerffen, oder die durchbrochene mit ihren Unkosten repariren gezwungen worden, ist man ihnen dieselbe zu ersetzen schuldig: imö si iidem, quibus hoc onus incumbit, non obnoxios ad faciendos, vel reparandos aggeres convenient, possunt, & debent isti, si conventi condemnentur, appellare.

Lauterb. §. 3. cit. Mevius p. 3. decis. 163.

77. Wo aber denen Privatis, und zwar denen Anstossern das onus per aggeres muniendi ripam, vel eos disruptos reparandi obliget, kan solches zwar, wie

Rauchbar p. 3. QQ. jur. civil. & Saxon. q. 27.

bemercket, auch mit einigem des Nächstens Schaden geschehen, wann selber nur nit groß ist, und nit primario intendiret wird, sonder nur allein in disem Abschen, daß der Besitzer den Schaden von sich abwende;

l. un. §. sed & si 7. ff. ne quid in flum. publ.

Ein anderes ist, wann dem tertio dardurch ein grosser Schaden zuwuchse; von deme aber die dijudicatur dem Prætori, und hodierno jure dem Magistrat gebühret.

D. Baro Schmid tit. 25. & art. 8. cit. n. 19.

78. Weilen aber die Grösse des zukommenden Schadens nit allezeit also gleich sichtbar ist,

sonder ererst mit der Zeit sich zeigt, ist in jure weislich versehen worden, daß derjenige, welcher das an seinem Aecker anligende Gestatt wider den Auslauff des Flusses muniren, oder befestigen will, zuvor, ehe er die Arbeit anfanget, de damno futuro resarciendo caviren müsse, per

l. un. princ. ff. de rip. mun.

und zwar, wann derjenige, welcher das Gestatt zu muniren gedenket, guten Einmuths und probata vita ist, auch sovil Vermögen hat, daß er den Schaden, welcher etwann daraus anderen entstehen möchte, genugsam zu ersetzen vermöge, wird genug seyn cautio simplex, satisfactoria cautio aber wurde erfordert, wann eine, oder andere aus obbesagten Qualitäten abginge.

Widmont ad ff. tit. de rip. mun. n. 3.

Vires autem dictæ cautionis simplicis, vel satisfactoriæ ad decem annos porriguntur: & hoc decennium non tantum durat, si ripa muniatur, sed etiam, si in flumine publico aliquid fiat, faciens, vel immittens aliquid ad dictum temporis spatium satisfactorie tenetur.

l. si finita 15. §. deinde 2. ff. de damn. infect.

Si verò tandem hi decem anni lapsi sint, & damnum ob ripæ munitionem, aut factum, vel immisum in flumen publicum extimescendum foret, cautio, vel satisfactio de novo exigi possit.

Gloss. ad l. un. §. 3. V. in annos 10. ff. de rip. mun. Widm. l. cit. n. 5.

Hæc autem cautio, vel satisfactio tam vicinis, qui ex hac, quam etiam illis, qui ex altera ripæ parte prædia possident, præstanda est.

Struv. exerc. 45. thes. 98. Widmont ad tit. de rip. mun. n. 6.

Wann dann die Nothwendigkeit, und die Sach erfordert, daß das Gestatt, damit durch Ergüssung des Flusses denen anligenden Aeckern kein Schaden zukomme, befestiget werde, haben die jura, gleichwie pro reparanda via publica

l. Prætor ait 1. princ. ff. de via publ. & itin. publ. refic.

also auch de ripa fluminis publici munienda

l. un. §. ripas 1. ff. de rip. mun.

deme, so dises nöthig hat, ein Interdictum gegeben, quo interdicto Prætor vim fieri vetat illi, qui in flumine publico, vel ejus ripa contra vim fluminis opus facit, viæ, aut agri, qui circa ripam, vel è regione trans flumen est, tuendi causâ, ad hoc, ut impediens desistat, modò resectio ista, vel munitio publicæ navigationi non noceat, nec cum damno accoleantium conjuncta sit, id quod specialiter excipitur

l. un. §. merito 2. ff. de rip. mun. & l. un. §. sunt, qui putent 6. ff. ne quid in flum. publ. Widmont ad ff. tit. de rip. mun. n. 1. Müller.

1. Müller. *ad Struv. exerc. 45. thes. 97. lit. α.*

81. Dieses Interdictum ist zweyerley, directum, & indirectum. Durch jenes kan der Anstößer, so von Übergüßung, oder ander Gewalt des Flusses Schaden leydet, oder fürchtet, conveniren diejenige, welche ex statuto, vel conventione gehalten seynd durch Munirung des Ufers sothanem Schaden abzuheßfen, welche dann in solchem casu können gezwungen werden, daß sie diese ihre Obligation erfüllen.

Einsidl. *de regal. c. 3. n. 62. Müller ad Struv. exerc. 45. cit. thes. 9. lit. β.*

dieses aber, nemlich das Interdictum utile findet statt bey demjenigen, welcher das Gestatt bevestigen, und den Schaden von seinem Acker abzuwehren will, damit selber hier von nit verhindert werde. Quod etiam procedit, si muniens, vel reparans ripam in lacu, fossa, itagno impediatur.

1. un. *J. fin. ff. de rip. mun. Müller, lit. β. cit.*

82. Imò aliquando, ut idem Müller. *l. cit. notat*, etiam pati cogor, ut alius meam ripam reficiat, atque muniat. Exemplum est, si flumen alveum mutet, & ob id molendinum, ripæ hujus fluminis aditum, inutile fuerit factum, restitui autem utilitati suæ possit, si restituatur flumen priori suo alveo; tunc enim, ut etiam

Brunnem. *ad l. un. cit. ff. de rip. mun. Widmont dict. tit. n. 9.*

advertunt, molendini possessor, etiam Domino prohibente, si tamen huic de damno futuro caverit, ad damnum hoc suum avertendum ripam illam ruptam munire, & reparare potest. Atque sic, teste eodem Brunnem. *dict. loc. n. 2.* pro molendini Domino ad hunc casum mensæ Januario 1660. à Facultate Juridica Francofurtensi responsum fuit: & satis etiam probatur ex *l. un. cit.* ubi textus ait, quod in his circumstantiis, etiam trans ripam possidentibus prædia invitis, volens munire ripam ad damnum suum cavendum, si isdem cavere paratus sit de damno vitando, à reparatione arceri non possit: & merito quidem; tum quod omnibus damnum extimescentibus per cautionem satis prospiciatur; tum quod ripas fluminum munire, & molendina conservare utilissimum, & sic ex communi axiomate juris, quod uni prodest, alteri non nocet, concedendum sit.

83. Es wird aber nit allen gestattet, daß sie die ripas muniren können, sonder allein, wo ein Schaden von dem Fluß in dem Fall, da man nit wöhren, denen anliegenden Aekern zu beschützen wäre. Gleichwie dann, wann solche Gefahr sich ereygneth, per hæcenus deducta erlaubt ist sothane Gefahr durch aufgeworfene Wäll und Dämm abzuleinen, und dessentwegen die, welche solches ver-

wöhren wollen, hierum conveniret, diejenige aber, welche die, so dieser Ursach halber schon gemacht, einzureissen sich erfrechen, zu billicher und schwärer Straff sollen gezo-

hen werden
l. sollicitatores 1. ff. de extraord. crim. l. un. C. de Nil. aggerib. non rump. Damhoud. pract. crim. tit. de agger. rupt. Coler. decis. 171. Lauterb. ad tit. de rip. mun. §. 3.

also ist wider diejenige, welche mit Präjudiz der Schiff-Fahrt, oder zu anderm Schaden Wäll und Wöhr machen, oder anderes vergleichen verüben, ein zweyfaches Interdictum von denen Rechten gegeben worden; nam licet contra inundationes aggerem prædii muniendi causa erigere, imò & cursum fluminis ad aliquid immutare ob grande, quod flumen ei dare solet, damnum, etiam cum incommodo vicinorum, permillum sit

1. un. *J. sed & si 7. ff. ne quid in flum. publi. Rauchbar. lib. 2. q. 27. Struv. exerc. 45. thes. 98. & ibi Müller. lit. γ.*

hujusmodi tamen molitiones fieri nequeunt cum gravi damno tertii, & multò minùs cum præjudicio boni publici, prout *cit. l. un. dict. J. sed & si*, ipsamet indicat per verba, *sine injuria utique accolarum*, quæ damnum non qualecunque, sed grave significant.

Dieser Ursachen halber dann ist wider denjenigen, welcher durch Aufwerffung der Wäll, oder auf andere Weiß auf einem flumine publico die Schiff-Fahrt verhin-

84.

deret, oder auf andere Manier denen andern Anstößern Schaden zufüget, ein zweyfaches Interdictum verlyhen. Primum dat ipsa rubrica *ff. de fluminibus & ne quid in flumine publico, ripæ ejus fiat*, quò pejus navigetur, ubi Ulpianus, Prator ait, inquit, *ne quid in flumine publico, ripæ ejus facias, ne quid in flumine publico, néve in ripa ejus immittas*, quo statio, iter, ve navigio deterior fiat. Statio, juxta

dict. tit. l. ait Prator 1. §. stationem 13. à statuendo dicta, est locus, ubi naves tuto stare possunt. Deterior autem statio, vel navigatio per dictam

l. ait Prator. §. deterior. 15. Frid. dict. tit. n. 33. & seqq. Lauterb. ibid. §. 7. Struv. exerc. 45. thes. 85. Müller. ibid. lit. α.

fieri dicitur, si usus ejus corrumpatur, vel difficilius fiat, aut minor, vel rarior aut si in totum auferatur - - sive derivetur aqua, ut exiguior facta minus sit navigabilis; vel si dilaturur, aut diffusa brevem aquam faciat, vel contra sic coangustetur, ut rapidius flumen fiat; vel si quid aliud fiat, quod navigationem incommodet difficiliorem faciat, vel prorsus impediat. Ita sonant verba formalia *l. ait Prator cit. dict. §. deterior 15.*

Si quid tale fiat, id interdicto isto coërcet Prator

85.

l. ait Prator cit. §. non autem 12. & §. ait Prator 14.

Et meritò; nam navigationes in fluminibus liberæ omnibus sunt concedendæ. *Navigii* autem appellatione, ut

l. cit. §. ait Prator cit. §. Navigii.
etiam rates continentur; quia plerumque & rati-
um usus necessarius est. Proinde hoc inter-
dicto prohibetur vim fieri, quò minùs in
flumine publico navem, vel ratem agere,
per ripam onerare, aut exonorare, super
lacum, fossam, stagnum publicum navi-
gare liceat.

Lauterb. tit. cit. §. 1. Struv. exerc. 45.
thes. 94. Müller. ibid. lit. a.

Quodsi autem quis aliquid facere in flumine
privato, aut in id quid novi immittere tenter,
hoc factum, vel immisum ad interdictum
præfens non pertinet; nam istud tantum
loquitur de flumine publico. Unde ob
alia, quæ in flumine privato in damnum
vicinorum facta sunt, locum habent illa
remedia, quæ contra facta in loco privato
sunt prodita. Similiter, si flumen circum-
fluat alterius aream, & in ista quid fiat,
non pertinet ad hoc interdictum, cum non
in flumine publico, sed in loco privato sit
factum; manet enim ista area illius, cujus
antea erat, nec per hoc factum, ut ponitur,
deterior fit statio, vel navigatio.

86.

Es ist aber bißher gemeldtes, und per
Rubricam, & textus allegatos introduc-
tes interdictum zweyerley, eines zwar pro-
hibitorium, das andere restitutorium, wie
solches Ulpianus

*l. ait Prator 1. §. superius 20. ff. de flu-
min.*

anmercket. Krafft deß erstern kan conveni-
ret werden derjenige, welcher in flumine
publico, oder dessen Ufer was zu machen,
oder in selben hineinzuwerffen tentiret, durch
welches die Fahrt, oder Anlandung der
Schiffen gehinderet wird, damit selber von
sothanem Beginnen abstehe.

l. ait Prator cit. in princ.

und wird ex hoc interdicto zu agiren einem
jeden von dem Volck zugelassen.

arg. l. cuilibet 1. ff. de loc. & itin. publ.
Struv. exerc. 45. thes. 86. Müller. ibid.
lit. a. in fin.

Licet enim riparum proprietates privatorum
sit, usus tamen earum est publicus, ita,
ut cuivis de populo interdictum dari meri-
to possit de iis, quatenus usus illarum in
partibus exterioribus quoad navigationem,
& piscationem, quò spectat interdictum,
publicus deprehenditur.

Müller. ad Struv. exerc. 45. cit. thes. 97.
lit. a.

Proinde ex hoc interdicto oritur actio
Prætoris, personalis, rei persecutoria, po-
pularis, cujus causa remota est delictum,
illicita videlicet attentatio aliquid in flu-
mine publico extruendi, quod impediat
stationem navium, aut obicem ponat na-
vigationi; causa autem proxima obliga-
tio,

D. Verlohner tract. de Actio. n.
quid in flum. publ. fol. § 12. n. 4.

Die andere Gattung dieses Interdicti, 87.
nemlich das Restitutorium, wird gegeben
wider denjenigen, welcher in dem flumine
publico, oder dessen Gestatt etwas gemach-
tes, oder Hineingeworfenes hat, durch
welches die Fahrt, oder Anlandung verhin-
deret, und wird durch sothanen Interdi-
ctum dahin angetragen, daß selber
die Sach in vorigen Stand anwiderum se-
he

l. ait Prator 1. §. deinde 19. & §. superius
21. ff. de Flumin. Struv. exerc. 45. thes.
88.

restituere igitur hic nihil est aliud, quàm
in pristinum statum reducere, quod sit, si
quis tollat id, quod factum est, vel repo-
nat, quod sublatum est, idque interdum
suis sumptibus; nam si ipse, cum quo quis
interdixit, fecerit, vel jussu ejus alius, aut
ratum habuit, quod fecit, ipse suis sumpti-
bus debet restituere: sin verò nihil interve-
nit, sed solum possidet, aut habet ab alio
factum, patientiam solum præstare debet, ut
tollatur. Ita Ulpianus

l. Prator ait 2. §. restituas 43. ff. ne quid
in loc. publ. Müller. ad Struv. exerc. 45.
thes. 92. lit. b.

Aus diesem Interdicto kan gleichfalls jeders 88.
mann von der Gemeind, in welcher solches
geschehen ist, agiren. Oritur proinde ex
illo pariter actio personalis, Prætoris,
rei persecutoria, popularis, cujus causa re-
motata est similiter delictum, illegitima
nimis immisio, vel opus illicitum, & con-
tra interdictum Prætoris in flumine con-
structum, quod navigationi nocet; proxi-
mum verò est obligatio.

D. Verlohner l. cit. fol. § 13. n. 4.

Pulsari ergo hoc interdicto restitutorio
potest omnis ille, qui aliquid immisum,
vel extructum habet, aut possidet, quo
statio, vel navigatio deterior fiat. Ex quo
patet discrimen inter prius prohibitorium
& hoc restitutorium interdictum; nam ad pro-
hibitorium pertinet, si quid nondum est factum,
sed est in fieri: ad restitutorium autem, si quid
jam factum est, tenditque hoc secundum inter-
dictum contra eum, qui, quod ita factum
est, possidet. Ex quo sequitur, eum,
qui fecit, vel immisit, quod facultatem
navigandi imminuat, vel tollat, nisi ipse
possideat, hoc interdicto restitutorio pul-
sari non posse, ut habetur

l. Prator ait 2. §. hoc interdicto 37. ff. ne
quid in loc. publ.

ibi, hoc interdictum non is tenetur, qui in via pu-
blica (& per argumentum in flumine publi-
co) aliquid fecit; sed is, qui factum habet:
proinde, si alius fecit, alius factum habet, is tene-
tur, qui factum habet: ubi additur, hoc esse
utilius, quia is potest restituere, qui factum immis-
sum habet. Si tamen dolo factum est, quo
mi-

89.

88.

90.

91.

minus haberet, teneretur hoc interdicto, ac si adhuc haberet per

l. un. §. fin. ff. ne quid in flum. publ.

Si verò post interdictum redditum quid factū sit, tuebitur prætor jurisdictionem suam multando, aut pœnam infligendo, idque non hoc interdicto, sed officio judicis.

Müller. *ad Struv. exerc. 45. thes. 93. lit. α.*

89. Beyderley bißher erklärte Interdicta werden subdividiret in directum, & utile. Das Directum greiffet Platz, wann der Fluß, wo novum opus gemacht wird, oder worden ist, für navigabil passiret.

l. ait Prator 1. §. hoc interdictum 4. & §. non autem 12. ff. de flum.

In aliis proinde fluminibus non publicis, & non navigabilibus hoc interdictum locum non invenit

Struv. *exerc. 45. thes. 85.*

Locum ergo duntaxat habet in flumine navigabili, & præter alia etiam tum, quando accolæ, aut vicini merces, ligna, trabes, & similia in ripis, & littoribus advenientes onerari, vel exonerari nolint permittere, & per hoc navigantes venientes, & remeantes vim, vel incommodum sustinere cogantur, contra quod factum

l. nullam vim 3. C. de navicular.

multa decem librarum auri statuitur, & in Camera Imperiali de super mandata pœnalia decernuntur.

Müller. *exerc. 45. cit. thes. 94. lit. α.*

Extenditur hoc etiam, si quid in mari, vel litore interponitur, quo portus, statio non aperta, vel iter navigio deterior fiat.

l. ait. Prator cit. §. si in mari. 17.

90. Das Interdictum indirectum findet all dort sein Orth, wann in flumine non navigabili was attentiret wird, wordurch selber eintweder gar ausgetrübnet, oder wenigst des Wassers Lauff also gehinderet wird, daß die Leuth, oder Koss ihre an Strich angebundene Schiff nit mehr füglich hinaufziehen mögen, oder sonst publicus aquæ usus gehindert wird. Tunc enim ad hoc proceditur, ut factum, vel immisum arbitratu boni viri tollatur, purgetur, vel restituatur.

l. ait Prator cit. §. non autem 12. Frider. de interdict. tit. 6. n. 34. item num. 54. & seqq. Lauterb. ad ff. tit. de flum. §. 6. Struv. exerc. 45. thes. 85. Müller. ibid. lit. γ. & δ. Widm. tit. de rip. mun. n. 10.

91. Cessat hoc interdictum, si quis ripæ tuendæ causâ, lege hoc concedente, vel Principe, aut alio concedendi jure munito, permittente, aliquid fecit, quo navigandi usus impeditur: quo tamen casu, si interdicto hoc conveniatur, tenetur excipere, quod jure, vel potestate sibi concessa hoc fecerit.

l. ait Prator cit. §. Labeo 16. Widm. ibid. n. 12.

R. P. Schmalzgrueber Consilia

Similiter interdicto huic locus non est, si munitio ripæ ob grande damnum, quod secutum fuisset Domino agri adjacentis, nisi illam aggeribus munivisset, secutum fuisset; nam, si cautione non præstita, opus jam factum, perfectumque fuit, hoc interdicto persequendi facultas non est, licet damnum sit datum, sed lege Aquilia experiendum est.

l. un. §. etenim 5. ff. de rip. mun. Lauterb. ad tit. cit. §. 2. Widmont ibid. n. 6.

Struv. *exerc. 45. cit. thes. 98.*

Et hinc, ut §. etenim cit. monet Ulpianus, curandum est, ut ante munitionem factam, vel opus perfectum caveatur. Atque hoc tam in directo, quam in utili interdicto locum obtinet.

Eckolt *ad dict. tit. §. 2. Müller. ad Struv. thes. 98. cit. lit. α.*

Bißher von dem Interdicto, welches Authore Pratore, *l. ait Prator cit. ff. de flum. ne quid in flum. publ.* wider diejenige, so in einem öffentlichen Fluß was mache, oder hineinwerffen, und hierdurch die Schiffahrt verhin dern, gegeben worden. Folget nun ein anderes, in

l. un. ff. ne quid in flum. publ.

versehenes Interdictum, wo der Prator verbiethet, daß man in einen öffentlichen Fluß oder desselbe Gestatt nit etwas hineinwerffe, dar durch selber anders gezwungen werde zu fließen, als selber vorigen Sommer geflossen ist. Variis autem modis fieri potest, ut aqua aliter, quam priori ætate, & in accolentium damnum fluat, nimirum derivatione, incili (Canal) munitione, ædificatione, alvei, vel aquæ mutatione, ut fluxus depressior, vel altior, aut rapidior fiat cum injuria, aut incommodo accolentium, de quibus Ulpianus.

l. un. cit. §. ait. Prator 3. & seqq.

Delinquit also wider dieses Interdictum 1. derjenige, welcher das Wasser von dem Fluß ableithet, wo aber nit sovil auf die Quantität, oder Menge des übergebliebenen Wassers, sonder vielmehr darauf zu sehen ist, ob der Fluß annoch nach solch gemachter Ableithung denjenigen Lauff behaltet, daß selber dessen ungehinderet, dem vorigen gemeinen Gebrauch dienen möge; non enim statim aliquis novum opus faciendo, vel aliquid immittendo interdictum istud incurrit, sed tunc solum, si aqua in accolentium damnum aliter incipiat fluere, quam præteritæ ætate fluere consueverit: quod fieret, si flumina vel derivationibus minus concessis in vicinorum detrimentum nimis excrecant, vel nimis concessis exarecant.

l. un. §. hoc interdictum 1. & §. ait Prator 3. ff. ne quid in flum. publ. Lauterb. tit. eod. §. 2. Widmont. dict. tit. n. 3. & 4.

2. Welcher mit gleichem Schaden der Benachbarten das Gestatt des Flusses eintweder also

also erweiteret, daß das Wasser langsamer fließet, und weiter sich ausgießet, oder also einschränket, daß dessen Lauff schneller, und reißender worden ist, wie in gleichen, wann durch dessen factum besagtes Wasser höher, oder tieffer, als zuvor, anjeko lauffet.

l. un. §. ait Prator cit. v. & generaliter.

94

3. Welcher auf andere Weiß den Lauff des Wassers änderet: quod fieret, si quis rivum tectum, seu coopertum nunc velit mutare, & ducere per apertum, aut vice versa, prius ductum per apertum, nunc cooperte in damnum vicinorum attentet ducere.

l. un. cit. §. si quis 4.

Oder 4. wann einer einen neuen Canal, dardurch das Wasser zu halten, aufwerfen, oder auf andere Manier den alveum des Flusses ändern wollte.

l. un. cit. §. simili modo. §. Widmont tit. cit. n. 5.

95.

5. Greiffet mentionirtes interdictum auch seinen Platz in dem casu, da man aus intention das an seinem Ufer anligende Gestatt des Flusses zu bevestigen, was zu thun sich unterstunde, wann solches zu dem Schaden der Benachbarten gereichen würde.

l. un. cit. §. sunt, qui putent.

ubi etiam datur ratio, quia, licet munire ripam unicuique permillum sit, non tamen cum incommodo accolentium munienda sunt. Atque hinc, si quis opus aliquod, v. g. aggeres, vel aliam munitionem, ut aqua aliter fluat, quam priore ætate fluxit, ripæ muniendæ causâ facere cogitet, juxta §. sunt, qui putent cit. Prator æstimabit ex causa, & circumstantiis, num exceptio hæc admittenda, vel rejicienda sit. Proinde, si quis grande damnum à flumine in suis prædiis passus sit, ad hoc autem averendum, & ad prædia sua conservanda munitionem, seu aggeres jecisset, esto, cursum fluminis aliquantulum in leve damnum accolentium mutasset, contra hoc interdictum *Ne quid in flumine publico &c.* obijciendo, se ad necessariam prædiorum suorum conservationem hoc, vel illud opus fecisse, tueri se potest; oportet enim, inquit Ulpianus

l. un. cit. §. sed & si. 7.

in huiusmodi rebus utilitatem, & tutelam facientis spectari, sine injuria utique accolarum. Ex quo à contrario sequitur, si accolentium damnum majus, quam facientis, foret, tunc utique huic interdicto locum fore.

Eckolt *ad dict. tit. §. 3. Widmont ibid. n. 6.*

96.

Dieses interdictum trifft einzig an die flumina publica, wo aber kein Unterschied zu machen, ob sie navigabilia seynd, oder nit.

l. un. cit. §. pertinet 2.

Proinde hoc interdictum latius patet ex eo,

quod num. 83. & seqq. explicatum est; nam ibi dictum interdictum ad flumina navigabilia duntaxat restringitur. Deinde duo hæc inrerdicta etiam in hoc à se invicem distinguuntur; quia per interdictum præcedens fuit prospectum, ut navigandi utilitas non impediatur, vel efficiatur deterior: per istud autem prohibenda præcavetur, ne in vicinorum, agros, vineas, prata &c. possidentium detrimentum aliquid fiat in flumine publico, vel ejus ripæ, quo aqua aliter fluat, quam priore ætate consuevit.

Widmont l. cit. n. 1.

Convenit autem utrumque interdictum in hoc, quod in utroque non factum, sed incommodum facti attendatur, num scilicet per hoc, quod factum est, aquæ cursus, & rigor naturalis in alterius damnum mutatus fuerit.

l. un. cit. §. ait Prator 3. Eckolt dict. tit. §. 2. Müller. ad Struv. exerc. 45. thes. 90. lit. 7.

Greiffet also dieses interdictum keinen Platz imò in flumine privato, quippe cum interdictum hoc duntaxat obtineat in flumine publico.

l. un. & §. pertinet cit. Rulland. de Commiss. p. 4. lib. 2. c. 10. n. 14 Müller. ad Struv. exerc. 45. cit. thes. 91. lit. 8.

unde, quando alicui damnum in flumine privato infertur, rescarcitio illius aliis juris remediis, scilicet quibus damna, in loco privato illata, compensari petitur. 2. wann zwar der Fluß publicus, aber nit navigabilis ist; dann von solchen Flüssen ist erlaubt das Wasser abzuziehen per

l. quò minus 2. ff. de flumin. ne quid in flum. publ. Widm. ibid. n. 16.

es seye dann, daß solches der Lands: Fürst, oder anderer Magistrat, so solches Verbott zu machen beymächtigt ist, verbotten hab. 3. wann auch der Fluß navigabil ist, doch der Lands: Fürst, oder anderer hierzu bevollmächtigter Magistrat hierzu Erlaub geben: doch wie

Gloss. in *l. quò minus cit. Widmont n. 16. cit.*

anmercket, muß sothane Erlaubnuß, inserta clausulâ, quod lege prohibente non obstante, aliò ducere aquam liceat, bevollmächtigt werden; nam aliàs, cum lex ipsa jam prohibeat, ex tali flumine, vel etiam ex alio, illud navigabile efficiente, aquam ducere non est permillum, imò nec indulgentiâ Principis justificari hoc posset. 4. wann das Wasser nit anderst, als zuvor fließet, oder da dessen Lauff zwar verändert wird, doch der alte Gebrauch desselben verbleibet, folglich denen Benachbarten hiernach kein Schaden zukommet, beynebens auch kein ander Verbott vorhanden ist.

l. un. cit. §. sunt, qui putant. Eckolt. ff. ad tit. ne quid in flum. Müller. ad Struv. dict. thes. 91. lit. 8.

in

in hoc enim interdicto, ut num. 96. notatum est, non factum, sed incommodum facti attenditur. 5. wann wegen eines grossen erleydenden, oder besöchtenden Schadens, damit der Fluß die anligende Aecker nit verwüsten, wider selben ein Wöhr zu machen ist; dann alsdann kan solches geschehen, wann gleich der Lauff des Flusses in etwas hierdurch geändert wird, doch daß die Benachbarte keinen grössern Schaden hieraus zu leyden haben.

l. un. cit. §. sed etsi 7. Frider. de interdict. p. 2. tit. 6. n. 74. Lauterb. ff. ad tit. ne quid in flum. §. 3. Müller lit. 8. cit.

98. Es wird aber in diesem interdicto pro regula, daraus man abnehmen solle, ob der Fluß per factum alterius anders flüsse, nit der Winter, sonder der Sommer bestimmet, weil zu Sommers Zeit der natürliche Lauff der Flüsse gewisser, und ungezwiffelter, als in dem Winter ist. Aus welcher Ursach auch nit der künftige, sonder der nächst-verflossene Sommer zu observiren ist, angesehen der Lauff des Flusses, den selber allda gehabt, schon bekannt, derjenige aber, den er künftigen Sommer nehmen wird, ist ungewis, welcher alles klärllich angezeigt

l. un. cit. §. is autem. 8.

ex cuius declaratione etiam ætas hic non accipitur strictè, quatenus solum continet res mensiles, à solstitio æstivo usque ad æquinoctium autumnale computandos, sed latè, adeoque civiliter, quatenus denotat cursum sex mensium ab æquinoctio verno ad autumnale, prout etiam sumitur

l. ait Prator. 1. §. astatem 32. ff. de aqu. quod. & aqv. Frider. de interdict. dict. tit. 6. n. 67. in fin. Lauterbach. ad ff. tit. ne quid in flum. publ. §. 2. Struv. exerc. 45. thes. 91. D. Verlohner, de action. fol. 514. n. 2. in fin.

99. Dieses bißher deducirte interdictum ist gleichfalls zweyerley, nemlich eines prohibitorium, das andere restitutorium, laut

l. un. cit. §. hoc interdictum 12.

das erstere wird gegeben einem jeden aus der Gemeind, wider denjenigen, welcher, ob gleich er hierzu kein Verrechtigt hat, jedoch in einem flumine publico, oder dessen Ufer etwas zu machen, oder hineinzulegen attentiret, durch welches das Wasser mit der Benachbarten Schaden anders flüßet, als selbiges vorigen Sommer geflossen ist, zu diesem Zihl, und End, daß er von solchem abstehe, und nichts darwider attentiret.

l. un. cit. princ. §. is autem 8. §. hoc interdictum. 9. & §. hoc interdictum 12.

100. Es kan auch selbes angestellt werden wider dessen Erben, wie ausdrückentlich versehen ist

l. cit. §. hoc interdictum 10.

idque ex dolo defuncti; nam toties in hæredem damus de eo, quod ad eum pervenit, quoties ex dolo defuncti convenitur: non quoties ex suo, ut

l. toties 44. ff. de R. J.

R. F. Schmalzgrueber Consilia

ait Ulpianus. Tum autem solum in eodem hæredes datur hoc interdictum; si velint perficere id, quod defunctus facere instituerat, vel destinaret ad aqua avertendam.

Gothofred. ad dict. §. 8. lit. U. Lauterb. ad tit. cit. ne quid in flum. §. 2. Müller. ad Struv. exerc. 45. thes. 91. lit. a. Widmont ibid. n. 4.

Actio, ex interdicto hoc orta, describi potest, quod sit actio Prætoris, personalis, ex parte actoris rei persecutoria, popularis, prohibitionem continens, cõtendens, ne quis in flumine publico quid faciat, vel immittat, quo fiat, ut aqua aliter fluat, quàm priore ætate fluxerit, cum damno accolentium. Causa illius remota est operis contra Prætoris edictum in flumine publico, aut ejus ripâ congerendi, vel immittendi attentatio, adeoque delictum; causa proxima verò est obligatio.

D. Verlohner de action. fol. 514. n. 1.

Das interdictum restitutorium trifft dasjenige an, was in einem flumine publico, oder dessen Gestalt schon gemacht, u. hierdurch verursacht worden, daß der Fluß nit mehr flüßet, wie er vorigen Sommer zu fließen gewohnt gewesen. Kan gleichfalls von jedermann aus der Gemeind intentiret werden wider denjenigen, welcher durch sein factum, oder à se immisum auf sothann beschreibne Weis den Lauff des Flusses geändert zum Schaden der Benachbarten, und wird hierdurch begehret, daß er all solches in vorigen Stand setze.

l. un. cit. §. deinde 11. & duob. seqq.

quorum ultimo ex Labone addit Ulpianus; in hoc interdicto restitutorio non esse iniquum venire etiam, quod dolo factum est, quò minus haberes. Solglich kan von demjenigen, welcher durch dieses interdictum restitutorium belanget wird, begehret werden, was er gehabt, aber per dolum nun zu haben aufgehöret.

Adversum hæredes hoc interdictum, quatenus restitutorium est, tum pertinet, quando opus jam perfectum, vel immisum, ut aqua aliter fluat, quàm priore ætate fluxit, possidetur ab hærede; tunc enim, ut possessor, interdicto isto ad restituendum in pristinam formam conveniri potest.

Widm. ad ff. tit. cit. n. 11.

Actio, ex hoc interdicto restitutorio orta, describi potest, quod sit actio personalis, Prætoris, popularis, rei persecutoria, cujus causa remota est opus, seu immisio, ad præjudicium, & perniciem accolentium illegitimè facta, proxima verò obligatio factum istud tollendi.

D. Verlohner tract. cit. fol. 115. n. 5.

Utraque hæc actio est annalis: proinde post temporis hujus lapsum moveri non amplius potest.

Lauterb. ff. tit. ne quid in flum. publ. §. 4. Struv. exerc. 45. thes. 12. Verlohner n. 5. cit.

(2992)

2108

Aus bisher deducirten ergibt sich allerdings

Resolutio quæstionum, pro casu num. 1. relato, propositarum,

104. *Quæstiones controversæ.* Kraft deren imo gefragt wird, ob der Eygenthums Herr die auf seinem Eygenthums Wassers nach und nach erwachsene Inseln, wie auch 2. die Anschütt, wann der Strom von des Nachbarn Grund per alluvionem, und successivè was abgeflößet, und ihm dem Eygenthums Herrn des Wassers zugeleget, selbes sich eygnen, und vindiciren: oder 3. ob nit vielmehr der Nachbar, dem durch den Strom also etwas benommen, und dem Eygenthums Herrn des Wassers, und dessen daran ligenden continenti zugeleget worden, solche Zulag eygnen Gewalts angreifen, und hinwegnehmen möge? da aber besagte Inseln, und Anschütt nit dem Nachbarn, auf dessen Grund vermuthlich selbe erwachsen, sonder dem Eygenthums Herrn des Wassers zu zuspreche wäre, ob 4. er der Nachbar befuget seye gewesen, zu Wendung ferneren seines Schadens, und Abtreibung des Stroms, mit Behinderung des Schiffens, und Fischens, starcke und lange, in Blätter und Blumen ausschlagende Felben, und andere Kaiser in das Wasser des Eygenthums Herrn einzulegen: oder 5. ob er nit vielmehr, das Ufer vor der Affluenz des Stroms, und seine Aecker und Wiesen vor Schaden zu verwahren, pro ripa sua munienda in continenti suo verbleiben solle? folglich 6. der Eygenthums Herr befuget seye, solche zu diesem Zihl, und Ende in sein eygenthumliches Wasser eingelegte Kaiser, als ein in sein Wasser gemachten Bau, biß an das Ufer hin abzuhaue, und hinwegzu thun?

105. *Responsio ad 1.*

Ad unum propositum dubium erhellet die Antwort ex dictis ad quæstionem 51am, wo Kraft dessen, was allda gemeldet worden, ein Unterschied zu machen ist, ob die Insel in einem privat-Fluß, Bach, oder Wasser, oder aber in flumine publico erwachsen ist; dann in dem ersteren Fall per dicta num. 52. sothane Insel dem jenigen allein zugehöret, welcher einen solchen privat-Fluß, oder Wasser eygenthumlich besitzt. In dem anderen Fall ist zdd zu distinguiren, ob sothane Insel durch Gewalt eines fluminis publici, der des Benachbarten Grund durchbrochen, sich um selben herumgezogen, unten widerum zusammen gelassen, aus solch unermessenen Theil des Grundes formiret worden, oder ob solches geschehen per modum alluvionis, und successivè. Wann solches durch einen Durchbruch des Wassers geschehen ist, ist abermahl liquidi juris per dicta n. 53. daß die auf solche Weis formirte Insel dem vorigen Herrn nit möge abgesprochen werden. Ist aber die Insel per modum alluvionis, und nach und nach angewachsen, gehöret zwar selbe 210 wann

sie beweglich ist, und in dem Wasser gleichsam schwimmt, dem Eygenthums Herrn des Wassers per dicta num. 53. So aber selbe unbeweglich, und an dem Grund des Flusses angehencket ist, wird per jus commune laut num. 55. sothane Insel denen jenigen zugesprochen, welche an dem Fluß mit ihren Prædiis anstossen, welche also auf die num. 56. & quinque seqq. beschriebene Weis selbe unter sich theilen, oder nit theilen sollen, doch hat per num. 63. & tres seqq. der usufructuarius, und Vassallus der anstossenden Prædiorum, ja auch der Dominus prædiorum limitatorum hiervon nichts zu participiren, wann nit was mehrers in den Contract, oder Belehnung gekommen. Und wo auch die Anstößer von solch entstandener Insel zu participiren haben, so ist doch dieses allein quoad proprietatem, nit aber quoad jurisdictionem, welche jederzeit dem Eygenthumer des Flusses, wann selber sie hierauf hat, zu verstehen. Von dem bisher gesagten aber wird 4. num. 67. & seqq. ausgenommen, wo per statuta particularia, oder consuetudinem locorum, solch entstandene Inseln ad regalia gezogen werden. Wann also in casu subtrato der Eygenthums Herr quæst. Flusses per hujusmodi statutum, oder consuetudinem die Jura regalia zu genießen hat, wird selber die in selbem sich erhobene Inseln mit allem Recht vindiciren können. Solte er aber das jus regalia per se nit haben, wie dann selbe allein dem Lands Fürsten, oder Magistratui supremo competiren, sonder dasselbe allein Kraft der empfangenen Belehnung präzendenten, müste selber solch jus per dicta num. 72. rechtständig probiren, woher er solches empfangen. In allem Fall aber, wo eintheils der der Lands Fürst, oder ein andere Herrschaft, welche das jus Insularum durch Belehnung, oder anderley Contract bekommen, will laut dictorum num. 72. allegato die Billigkeit, und æquität erfordern, daß, wo augenscheinlich mit der Benachbarten grossen Schaden die Insel erwachsen, ihnen sodann ein Ergözung gegeben werde.

Ad 2dum. Kan der Eygenthums Herr, wann der Strom ihm am Land nach und nach per alluvionem etwas zugeleget hat, ob schon der anderseits Anstößer, weilen selbes von seinem Grund durch den Fluß abgeflößet worden, ungeachtet solchen Schadens, solche Zulag von Rechts wegen sich eygnen, und vindiciren; massen dieses auch per dicta num. 4. & tribus seqq. dem juri communi, und rationi conform ist. Hingegen aber kan selber in dem casu, da der Strom von seinen Prædiis was abgeflößet, und dem auf dem hin übergelegenen Anstößer per alluvionem selbes hat zugeleget, spectato eodem jure communi, & ratione, solch gemachte Anschütt keineswegs präzendenten, sonder ist gezwungen, solch emolumentum alluvionis besagtem Anstößer zu überlassen. Welches 2. auch

auch per dicta num. 8. & seqq. Platz greiffet, wann solcher Anstosser den auf solche Weiß zugirten Grund gleich nur jure usufructus, locationis conductionis, emphyteusis, hypothecæ, feudi, donationis, legati, vel hereditatis possedirte. Doch kan 3. in Ansehen des genüssenden commodi, und augmenti alluvionis, laut num. 13. & 14. derjenige, deme durch alluvion was merckliches angeworffen worden, nach proportion solchen emolumenti, wann selbes perpetuürlich ist, in der Steuer, und andern oneribus nach proportion höher belegen werden. Es ist aber 4. von diser Regel, durch welche die Anschütt demjenigen, der einen per alluvionem vermehrten Acker besiget, zu gegengnet wird, per num. 16. & seqq. auszunehmen, wann der Acker, deme hierdurch was angewachsen, schon vorhin limitiret, und mit gewisser Begrenzung taxationis præcisè gratiâ eingeschräncket worden; dann in solchem Fall das auf solche Weiß angeschüttete, mit denen Possessoribus derley Aekern, sonder jure Gentium primò occupanti, hodiernis moribus aber dem Lands-Herrn zu Theil wird. Ja universim kan stb der Lands-Herr auch in andern Aekern und Gründen per dicta num. 20. um das Anschütt-Recht sich annemen, und selbe sich vindiciren, wo per statuta, vel consuetudinem particularem locorum das Anschütt-Recht inter regalia recensiret wird. Wann also stb in casu subtrato der Eygenthums-Herr dieses Flusses hierauf regalia jure gaudiret, und auch in quætionirtem Orth die Anschütt unter die Regalia gezelet werden, kan selber nit allein die an seinem eygnen Grund, sonder auch die an dem ganzen Fluß, so weit er ihm eygenthumlich ist, mit allen Rechten sich vindiciren, doch allein in hypothesi, si & quousque fluvius iste sit publicus; dann in denen privat-Wäcken und Wässern, so etwann in sothanen Fluß sich ergüßten, hat per dicta num. 23. & 24. das Anschütt-Recht keinen Platz.

107. 106. *Ad 3^{ium}.* Betreffend die Anschütt, hat solch dubium ex resolutione præcedentis dubii seine Abfertigung, aus welcher Resolution, wie auch aus allda allegirten Stellen diser Deduction sich klärllich findet, daß in casu subtrato der Nachbar, deme durch den Strom per alluvionem etwas benommen, und dem Eygenthums-Herrn quætionirten Flusses an seinem daranliegenden continenti zugeleget worden, keineswegs berechtiget, und befugget seye, solche Zulag eygenen Gewalts anzugreifen. Ja er kan auch nit hoffen, daß sothane Zulag ihm à Judice werde zugesprochen werden, quippe cum jure communi emolumenta alluvionum, tanquam accessoria, sequantur naturam, & qualitatem fundi, cui accedunt, tanquam principali. Wird also selber sich müssen befriedigen lassen mit denen Anschüttten, casu quo selbe an sein Prædium etwann künfftiger Zeit sollen ange-

legt werden. Ja auch diser wird er per ibidem dicta zu entrathen haben, wann in loco quætionis das Anschütt-Recht inter regalia connumeriret wird, und der Eygenthums-Herr der regalia zu gaudiren fähig ist. Die etwann in besagtem Fluß aufwerffende Inseln belangend, ist zwar besag responsionis ad dubium 1^{um} dem juri communi gemäß, daß selbe denen Anstosseren zu Gutem kommen, doch ist zu sehen, ob nit particulare statutum, oder consuetudo vorhanden, durch welche sothane Inseln dem Lands-Herrn zufallen, in welchem casu, da der Eygenthums-Herr des Flusses mit der Lands-Herrlichkeit gezeiret ist, die Anstosser auf die darinn aufgeworffene Inseln einiges Recht mit nichten zu prætendiren haben.

Ad 4^{um}. Obwohl an theils Orth den Unterthanen die Ripas durch aufgeworffene Wäll und Dämm zu befestigen verboten ist, so will doch solches Verbott per dicta num. 73. von denen Rechts-Gelehrten, ausser da der Lands-Fürst selbst das onus muniendi ripas auf sich nimmet, und in der That auch sothanem oneri nachkommet, keineswegs approbiret werden, angesehen laut num. 74. & 75. solche Wäll und aggeres zu dem Ende, daß die anligende Prædia von dem Gewalt des Flusses nit Schaden leyden, aufzuwerffen, auch casu, da selbe von dem Strom durchrissen worden, zu repariren per jus commune die Besizer sothaner in Gefahr stehender Prædiorum allerdings berechtiget seynd, welches doch geschehen muß mit ihren selbst eygenen Unkosten, ausser den casum, wo die Bevestigung des Gestatts, und dero Reparatur dem Lands-Fürsten selbst obliegt; dann in solchem Fall können die Unterthanen per num. 76. nit gezwungen werden, daß sie sothanen Bau mit ihren Unkosten bestreiten. Wann dann in casu subtrato der Benachbarte den theils erlittenen, theils noch weiters beförchtenden Schaden nit anderst hat wenden können, als daß er eingeklagte Selben, und andere Kaiser in das Wasser des Eygenthums-Herrn einlegete, ist selber hier zu genugsam befugget gewesen; dann auch per dicta num. 82. solcher Bau, wann es die Noth erforderet, und der Eygenthumer nit wöhrer will, in loco alieno gemacht kan werden, ungeachtet, wie n. 77. angemercket worden, daß solches ohne Schaden dieses letzteren nit abgehen kan, wann nur per dicta num. 78. & 79. solcher Schaden nit groß ist, für welchen dann der muniens ripam caviren muß.

Ad 5^{um}. Ist zu distinguiren, ob der Schaden des Anstosseren, den er wegen des einreissenden Flusses zu leyden, oder zu beförchten hat, anderst, als mit Einlegung accusirter Kaiser hätte können gewendet werden, oder nit. In diesem andern Fall wäre der Eygenthumer des Wassers nit befugget, solche eingelegte Kaiser bis an das Ufer abzu-

108.

Ad 4.

109.

Ad 5.

hauen, und kunte sich der Anstoffer, wann man ihme Seithen des Eygenthums hie-
rinn Gewalt wolte anlegen, sich defendiren
ex interdicto de munienda ripa per dicta
num. 80. & 81. Ein anderes ist zu halten
von dem andern distinctionis prædictæ ca-
su, da der Anstoffer seinen Schaden auf an-
dere Weiß hätte wenden können, und der
Eygenthumer durch Einlegung sothaner
Kaiser an seinem Recht des Schiffens, und
Fischens merckliche Behinderung leyden
müßte; dann in solchem Fall ihme dem Ey-
genthumer die à num. 83. exponirte inter-
dicta zu Gutem kommenen. Ja er ist auch be-
rechtigt in sothanem casu, daß er solchen in
sein Wasser gemachte Bau durch Abhauung
gemeldter Kaiser eygenmächtig abthue; cum
enim ædificium factum in alieno solo, ce-
dat solo, kan ermeldter Eygenthumer von
disem Bau pro utilitate sua disponiren,
tanquam de re sua, doch ohne Schaden des-
sen, der sothanen Bau geführet: darum
dann per arg.

l. lex 12. tabularum 1. ff. de sign. junct.
die abgehauene Kaiser disrupto ædificio;
mögen vindiciret werden. Aus welchen dann
folget responsio

Ad 6^{um}. Massen in solch anderm casu, 110.
und da dem Schaden, welcher von dem
Fluß zu befahren, auf andere Weiß gesteu-
ret kan werden, oder dem Eygenthumer an
seinen Rechten ein größerer Schaden, als
dem Anstoffer, zukommet, er der Anstoffer
dahin gewisen solle werden, daß er pro mu-
nienda sua ripa in contingenti suo verbleibe,
und allein das Ufer von der Affluenz des
Stroms verwahre; nam, ut dictum est
num. 83. hujusmodi molitiones fieri ne-
queunt cum damno tertii, & multò minùs
cum præjudicio boni publici: von dessen
Größe aber wird die Dijudicatur per dicta
num. 77. dem Prætori, und hodierno jure
dem Magistrat gebühren. Ita salvo melio-
re &c.

CONSILIUM LVI.

De oblatione Juramenti purgatorii in causa pecu-
niæ præstitæ, cujus præstatio probari nequit.

SUMMARIUM.

1. Facti species.
2. Solutio, cum in facto consistat, non præsu-
mitur.
3. Juramentum purgatorium desertur, quando
alia probationes deficiunt.
4. Consideranda est persona, cui desertur jura-
mentum.
5. Juramentum purgatorium inventum est ad
elidendam suspicionem de crimine.
6. Ille, de cujus probitate habentur præjudicia,
potest admitti ad juramentum etiam in qua-
stione facti.
7. Proprii oris confessio est optima probatio,
quando est absoluta, & non limitata.
8. Etiam in causis criminalibus locum habet jura-
mentum purgatorium.
9. 10. Item in causis civiliter intentatis.
11. 12. Reo, contra quem adducitur probatio
semiplena, deferri potest juramentum purga-
torium.
13. Deciditur questio.

FACTI SPECIES.

1.



Etiam, recepit 450. fl. ita, ut solvendi re-
starent 350. verum eodem anno 1698.
summa tota 800. fl. per binas vices, unam,
quâ 300. alteram, quâ 150. fl. tum Excel-
lentissimo, tum Excellentissimæ piissimæ

Icinius Excellentis-
simi Domini Comi-
tis sui Camerae ex æ-
rario contributio-
num An. 1698. sub-
ministravit 800. fl.
ex hac Summa per
assignationem, à
dicta Camera fa-
ciendam, recepit 450. fl. ita, ut solvendi re-
starent 350. verum eodem anno 1698.
summa tota 800. fl. per binas vices, unam,
quâ 300. alteram, quâ 150. fl. tum Excel-
lentissimo, tum Excellentissimæ piissimæ
memoriæ præstitit iterum, redintegrata
fuit. Hujus sui crediti testem apocham,
quamvis sæpe petitam, non obtinuit.
Quæstor Excellentissimi, cui pecunia ista
fuit præstita, jam decennio abhinc mor-
tuus est. Tam iste, quàm ipse Licinnius,
ille ob moram, quâ distulit apocham de
credito accepto dare, iste ob incuriam,
quâ neglexit hujus expeditionem studio-
sius urgere, non vacant culpâ; ignoscen-
dum tamen ipsis videtur, quòd juris igna-
ri essent. Est Licinnius vir cæterâ
probus, qui fidelitatem suam Excellentis-
simis sæpius, & præsertim An. 1721. pro-
bavit, quippe qui, cum tunc in rationi-
bus, ab iplo redditus, ultra pecuniam,
quam