



Specimen juris publici de legum fundamentalium indole et ambitu

<https://hdl.handle.net/1874/322624>

6

III

[Faint, illegible text, likely bleed-through from the reverse side of the page.]

SPECIMEN JURIS PUBLICI

DE

LEGUM FUNDAMENTALIUM
INDOLE ET AMBITU.

THE UNIVERSITY OF CHICAGO
LIBRARY

PRINTED BY THE UNIVERSITY OF CHICAGO PRESS
CHICAGO, ILL. U.S.A.

THE UNIVERSITY OF CHICAGO PRESS
54 EAST LAUREL STREET
CHICAGO, ILL. 60607

SPECIMEN JURIS PUBLICI

DE

LEGUM FUNDAMENTALIUM
INDOLE ET AMBITU,

QUOD,

ANNUENTE SUMMO NUMINE,

EX AUCTORITATE RECTORIS MAGNIFICI

PETRI JOHANNIS ISAÄCI DE FREMERIJ,

MATH. MAG. PHIL. NAT. MED. ET ART. OBST. DOCT. ET PROF.

NEC NON

AMPLISSIMI SENATUS ACADEMICI CONSENSU

ET

NOBILISSIMAE FACULTATIS JURIDICAE DECRETO,

Pro Gradu Doctoratus

SUMMISQUE

IN JURE ROMANO ET HODIerno HONORIBUS AC PRIVILEGIIS,

IN ACADEMIA RHENO-TRAJECTINA

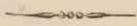
RITE ET LEGITIME CONSEQUENDIS,

ERUDITORUM EXAMINI SUBMITTIT

GUILIELMUS JOHANNES BERNARDUS BESIER,

SOERABAYA-INDUS.

DIE XX M. FEBR. A. MDCCCXLIX. HORA II.



TRAJECTI AD RHENUM,

APUD P. W. VAN DE WEIJER, TYPOGR.

MDCCCXLIX.

THE HISTORY OF THE
REIGN OF CHARLES THE FIRST

BY
JOHN BURNET
BISHOP OF SALISBURY

IN THREE VOLUMES
THE SECOND

LONDON
Printed by J. Streater, in Strand, 1724.

PIAE MEMORIAE

VIRI AMPLISSIMI

GUILIELMI JANI JACOBI NAIRAC,

DUM IN VIVIS ERAT

CONSILIO STATUS ADSRIPTI, ORDINIS LEONIS NEERLANDICI EQUITIS,

PATRUI DILECTISSIMI,

TUTORIS OPTIME DE ME MERITI,

S A C R E M .

THE MEMOIRS

OF

THE

SPECIMINIS CONSPECTUS:

§	I. DE ORIGINE AC PRAESTANTIA LEGUM FUNDAMENTALIUM, DEQUE EARUM FINE.	Pag. 1.
§	II. DE LEGUM FUNDAMENTALIUM DEFINITIONE	» 23.
§	III. LEGES FUNDAMENTALES SUNT NATURALES SIVE TACITAE, ET POSITIVAE SIVE SCRIPTAE.	» 34.
§	IV. DE LEGIBUS FUNDAMENTALIBUS PRO DIVERSA IMPERII FORMA, DEQUE CONSTITUTIONIBUS, QUAE DICUNTUR	» 48.
§	V. DE STABILITATE, PRIMARIO LEGUM FUNDAMENTALIUM ELEMENTO	» 66.
§	VI. DE VINCULO LEGES INTER FUNDAMENTALES ET SECUN- DARIAS	» 73.
§	VII. DE DUBIO MATERIAE IN LEGES FUNDAMENTALES REFE- RENDAE	» 104.
§	VIII. DE DIVERSA NATURA JURIS, QUAE LEGE FUNDAMENTALI CIVIBUS CONFIRMANTUR	» 118.
§	IX. DE LEGUM FUNDAMENTALIUM MUNIMENTIS.	» 147.

At jus privatum sub tutelâ juris publici latet. Lex enim cavet civibus; Magistratus legibus. Magistratum autem auctoritas pendet ex majestate imperii, et fabricâ politiae et legibus fundamentalibus. Quare, si ex illâ parte sanitas fuerit, et recta constitutio, leges erunt in bono usu; sin minus, parum in iis praesidii erit.

(Baco, *De certitudine legum, per Aphorismos, Aphor. III*).

§ I.

DE ORIGINE AC PRAESTANTIA LEGUM FUNDAMENTALIUM, DEQUE EARUM FINE.

Verae notioni civitatis pactum aliquod sociale necessarium esse videtur, quod sententia omnium fere juris publici doctorum confirmatur. Illi quidem pacto conveniens est, imperantem potestatis sibi concessae aliquam dimittere partem, subditosque contra parendi obligationem suscipere, quatenus ad finem communem hoc requiratur. Maximis periculis illud obnoxium est principium, ut populus summam habeat potestatem. Hoc omnino dici potest, populum, juris imperii, quod cessit, aliquam partem sibi posse servare et hanc

exercere per mandatarios: hoc enim instituto summae potestatis constituitur libramentum, optime rem publicam atque privatorum firmans libertatem 1). Non omnes ideo, nec unus in civitate sit summus; etenim arbitrio et servituti subditi se dedisse proprio motu, nec ulla quavis conditione interposita, vix intelligi possunt: contra liquet, eos, propter hoc ipsum quo alterius potestati se subjici consenserint, vita feliciore absque aliorum injuria, libertate voluisse gaudere. Uni vel pluribus imperium deferentes, pactum tacitum cum imperante inierunt populi, ut voluntarii obedientiae se submitterent, ea lege ac conditione (cum contra naturam sit inter liberos obedientiae status) ut esset ab altera parte jurium subditorumque libertatis patronus princeps, utque minime a bono vel perverso hujus animo penderent: nam civium non servitus, sed tutela principi commissa est. 2)

Originem nunc legum fundamentalium non ex ipso tacito illo pacto repeterem, potius vero ex pacti taciti violatione, ut esset ejus finis propositi

1) BURLAMAQUI, *Principes de droit politique*, 1751 2^{de} p. Chap. I. pag. 77.

2) SENECA, *de Clem.* Lib. I. Cap. 18.

cantio in futurum. Sensim igitur paullatimque cum principum impetu vel superbia opprimerentur cives, illiusque naturalis obligationis manifestam timerent violationem, ex tacito illo, expressum quoddam provenit pactum. Leges ideoque speciales constituerunt, quibus potestas et libido Principum 1) justis restringeretur limitibus, jura civium ab horum aggressionibus vel erroribus caveantur, publicaeque salutis regimen et forma imperii ex certa norma penderet.

Plerumque si de legibus fundamentalibus sermo est, ita res nobis proponitur, quasi summum imperium ac leges ad hoc respicientes fundamentales, unice in subditorum gratiam et commodum constitutae essent. Licet crederem, pro maxima revera parte illas a populis esse introductas, ut tutelam libertatis et praesidium componerent contra arbitrium, vel sic tamen altera originis earum ratio est haec, ut ipsi etiam constituentes iis obstringerentur, multitudinisque arbitrio ac mutabili voluntati in rebus publicis frena imponerentur. Pro parte igitur

1) KLUIT, *Over het misbruik van 't Algemeen Staatsrecht* pag. 27
 "in 't Latijn beteekent dit woord (princeps) Staatkundig niet enkel één persoon, maar ook alle soort van personen of lichamen bij wien de oppermacht huisvest."

fundamentum hoc stabilitatis imperii semel constituti
 futurae, tum in salutis publicae, tum in ipsius
 imperantis commodum jecerunt: si princeps ^{leges}
 fundamentales transgredi vetatur, etiam ab altera
 parte subditi severe iis obstringuntur; nec minus
 hi, eas violantes vel obedientiam iis recusantes,
 injuste rem publicam imperiique fundamenta ever-
 tere dicuntur. Errant igitur, qui allegent, legi-
 bus fundamentalibus obedientiam se posse negare,
 cum ipsi iis non consenserint; falso praetendunt
 hominibus, liberi cum nascantur, leges obtrudi,
 eorumque libertatem vinculis a majoribus inventis
 mandari nequire. Non aliud illos profiteri putarem,
 quam nascentes servitium se praeferre libertati;
 nulla civilis enim libertas firmari potest, sine illa
 particulae nostrae libertatis naturalis in alium renun-
 ciatione, qui illam in bonum omnium dirigat.
 Quisque ceteroquin praetense illi servitio nolens
 se submittere, abire potest; manens vero, se legi
 servire velle declarat. Praeterea etiam animadver-
 tendum est, non ita absolute dici posse, plane
 liberos homines nasci sine ulla adversus alios obli-
 gatione. »Les hommes ne naissent point *libres*, dit
 NECKER, puisque la conservation de leur vie, les pré-
 paratifs de leur force et de leur santé et l'apprentis-

sage enfin du simple bon sens, de cette faculté qui doit les instruire à se gouverner eux mêmes, tous ces biens indispensables sont le prix de leur dépendance." 1)

Nec alia etiam Nob. MEERMAN profitetur, cum haec supra relatis maxime congruentia prodat verba: »Men zegt, ait, geen geslacht kan het volgende tot iets verbinden, waar het niet in heeft toegestemd; als of dat volgende geslacht zoo op eens uit de aarde opgerezzen, het voorige verving; als of niet door eene langsaame en dagelijksche afsterving en weder-aangroeiing hetzelfde geslacht bijna altoos voort bleef duuren; als of niet ieder kind reeds door de bescherming die het in zijne jonkheit van den Staat geniet, ook tevens de verplichting op zich laadt van zich, tot zijnen wasdom gekomen, aan de Constitutie zijner vaders te onderwerpen, of een land te gaan opzoeken, welks regeeringsvorm aan zijne keuze beter voldoet." 2) Subditos igitur *tacitus* saltem consensus legibus fundamentalibus

1) NECKER, *Sur l'administration*, pag. 207.

2) MEERMAN, *De burgerlijke vrijheid in haare heilzame, de volks-vrijheid in hare schadelijke gevolgen voorgesteld*, Edit. II pag. 44. KLUIT, *Rechten van den mensch in Frankrijk geen gewaande rechten in Nederland*, pag. 580.

obligat, nec pacto sociali hoc dici potest contrarium.

At vero, ajunt nonnulli, absurdum, injustum est, *imperanti* ponere leges ejusque potestatem restringere, rei que publicae hoc evertitur finis! Antequam igitur inquiramus an justa et imperanti optabilis sit legum fundamentalium institutio, videndum est, utrum illa cum summi imperii notione bene possit conciliari? Hujus quaestionis dijudicatio eadem est, atque haec, quatenam sit sententia de effectu pactorum quae constituunt civitatem, respectu summae potestatis. Admodum diversae certe de hac re obveniunt opiniones, ita ut effectus a diversis propositi plane sibi invicem repugnent. Sic nonnulli pacto subjectionis populum omnem potestatem ac jura sua in gratiam principis renuntiassent contendunt, ita ut nullo erga renuntiantem hic teneri possit vinculo. 1) Alii principem se posse obligare negant, alii contra inveniuntur idem de populo statuentes. Inter hos ROUSSEAU summam potestatem populo tribuens, hunc nullam legem fundamentalem restringentem pati posse affirmat. »Il est contre la nature, inquit, du corps politique que le souve-

1) HOBBS, *De Cive*. BOUTTUX, in *Politica generali*.

rain (populus) s'impose une loi qu'il ne puisse enfreindre. Ne pouvant se considérer que sous un seul et même rapport, il est alors dans le cas d'un particulier contractant avec soi-même: par où l'on voit, qu'il n'y a, ni ne peut y avoir nulle espèce de loi fondamentale obligatoire pour le corps du peuple." 1) Ex his igitur cernimus quantopere discrepent sententiae, cum alii populum omnem potestatem exuere et hanc plenam imperanti tradere defendant, alii populum illam plenam sibi retinere. Neutrum placet: nam si de *pacto* aliquo sermo est, nemo negabit, verae pacti naturae alienum esse, unum sibi totum spondere, alterum contra omnia amittere. Utrumque principium periculosum videtur; utriusque enim, sive ut soli principi, sive ut omnibus aequae summa tribuatur potestas, consequens est, omnes tradi servituti. Sane quidem, si consociatio Deorum esset populus, si omnes cives essent perfecti, ita ut quisque tam sibi quam omnibus optime consuleret nullo aliorum detrimento, ineptum foret alienae dominationi illos submittere; cum vero fictio sit aurea illa aetas, nec obtineri possit perfecta illa Platonis Respublica,

1) ROUSSEAU, *Contrat social*, Livre I. Chap. VII.

antiquissimis jam temporibus unius vel plurium imperio se credere, populis visum est. Optime utique posset vigere libertas in civitate, etiamsi absoluta potestate munitus esset imperans 1), dummodo egregia indole et virtute praedito principe semper gauderent populi. 2) Ut igitur recte ordinata haberi possit civitas, aliquid adhuc deest, praesidium scilicet boni publici in futurum perpetui, ut facultati illi ex arbitrio recte vel male gubernandi, regula imponatur. Non adversatur,

1) Fallitur egregie quisquis sub principe credit
Servitium. Numquam libertas gratior exstat,
Quam sub rege pio (CLAUDIANUS in *Stilic.*).

2) »Vous n'ignorez pas, que les paysans Russes sont esclaves. Je fais ce que je peux pour améliorer leur sort graduellement dans mes domaines; mais je rencontre ailleurs des obstacles que le repos de l'empire m'ordonne de ménager. (Verba ALEXANDRI I, Russiae Imperatoris, ad illustrem foeminam DE STAËL.) Cui illa: »Sire, je sais que la Russie est maintenant heureuse quoiqu'elle n'ait d'autre Constitution que le caractère personnel de votre Majesté." Ad quae Imperator: »Quand le compliment que vous me faites aurait de la vérité, je ne serais jamais qu'un accident heureux." (*Oeuvres complètes de Mme de Staël, par Madame Necker de Saussure, Tom. III. pag. 541.*)

Rapport der Commissie tot herziening der Grondwet (1815).
»Wij hebben echter gemeend hier en daar bepalingen te moeten maken, welke wij ons verzekerd houden, dat uwe Majesteit zelve zal willen gesteld zien voor een' Monarch in latere tijden, die het ongeluk had niet geheel aan Uwe Majesteit te kunnen vergelaken worden."

sed naturae, fini civitatis bene congruit, quando institutione legum fundamentalium norma quaeritur, qua omnia bene agendi media imperanti cedantur, nocendi facultas ei adimatur. 1)

Ceterum nullum principibus hac imperii restrictione adfertur praejudicium. Hac tandem quod facere, quod omittere iis liceat, ex certis regulis sciunt, quibus a justae vindictae subditorum metu vacant, quae vitari nequit ab iis, qui absoluta praediti potestate, hac abuterentur. Neque inde inferas, populum summam tenere potestatem, solum populum tunc regnare; qui error provenit ab eo, quod jus *regendi civitatem*, vulgo cum jure confundatur *determinandi quomodo populus quis regi velit*. 2) Etiam HUBER nos docet, legibus fundamentalibus proprie non minui summam potestatem. »Tollitur, enim dicit, vel potius communicatur cum aliis, et *quia communicatur*, ideo *tollitur in principe* summa potestas, si constitutum sit, ut nihil possit in juribus imperandi maximis, sine

1) BLACKSTONE, *Commentaires sur les lois Anglaises*, 1822. Tom. I. pag. 219. »La liberté ne peut être assurée que quand le roi a tous les moyens de faire le bien, et n'a pas le pouvoir de faire le mal.»

2) KLUIT I. I. pag. 39.

adsensu senatus vel ordinum populi." 1) Praeterea contractu summa potestas firmanda est, cum invictus nemo obligari possit; deinde, principi conditiones respuere licet. »Mais si cette limitation du Pouvoir Souverain, ait BURLAMAQUI, est avantageuse aux peuples, elle ne fait aucun tort aux Princes mêmes; on peut même dire, qu'elle tourne à leur avantage et qu'elle fait la plus grande sureté de leur autorité. Elle ne fait aucun tort aux Princes, car au fonds s'ils ne pouvaient se résoudre à n'avoir qu'une autorité bornée, il ne tenait qu'à eux de refuser la couronne, et s'ils l'acceptent une fois à ces conditions, ils ne sont plus les maîtres de chercher dans la suite à les anéantir ou de travailler à se rendre absolus. Elle est avantageuse aux Princes, puisque ceux dont le pouvoir est absolu, et qui veulent s'acquitter de leurs devoirs en conscience, sont engagés à une vigilance et à une circonspection beaucoup plus grande et beaucoup plus fatigante pour eux, que ceux qui ont, pour ainsi-dire leur tâche toute marquée et qui ne peuvent s'écarter de certaines Régles." 2) Falsa

1) HUBER, *De jure civitatis*, Lib. I. Cap. IX.

2) BURLAMAQUI, l. I. pag. 54. STAHL, *Die phil. des Rechts*, B. II

igitur eorum est sententia et contrarium potius locum habere censerem, totum populum ab unus unice voluntate pendere, cum illius voluntatis, teste historia, innumeri errores deprehendantur, ne calamitatibus quidem reputatis, ex per-versa imperantium indole doloque malo orientibus. Finis civitatis est securitas publica, bonum illud primarium; hoc in primis consequi et extendere sibi proposuerunt cives, uni vel pluribus imperium deferentes, ut scilicet eo melius omnes uno eodemque vinculo sociati conjunctim ad hunc tenderent finem. An recte sibi consulere dicerentur cives, si imperantem, depositarium communis voluntatis, absoluta munirent potestate, ita ut hac praeditus continuo omnium voluntati suam opponere, ideoque fini proposito obstare posset?

Justum igitur, quin principi utile et conducibile est, neque finem rei publicae evertere censetur, pactum expressum cum imperante si incamus, eique ut facere possit quid velit, terminos ponamus. Qua-

Abth. II. pag. 92. »Diese Beschränkung widerspricht nicht dem Königthume. Es wird durch sie nicht eine Macht gesetzt die den König zwingt, sondern nur eine Macht die der König nicht zwingen kann.«

nam tandem ratione cives hoc facere prohiberentur, boni publici patrono praescribere leges, secundum quas imperii clavus regatur? Errare quidem humanum est, a Deo licet constitutus (ut perhibere volunt 1) homo tamen est imperans; ac quidni in imperante idem valeret TACITI illud »privata cuique stimulatio, vile decus publicum?» Hoc demum sit imperantium consilium, non ut effreni suae voluntati satisfacturi civium jura atque utilitates pessumdent, sed ut fide sibi habita dignos se praestent; nam, ut ait CICERO, »omnino qui reipublicae praefuturi sunt, duo Platonis praecepta teneant, ut quidquid agant, ad eam referant obliti commodorum suorum: alterum, ut totum corpus rei publicae curent, ne, dum partem aliquam tuentur, reliquas deserant.» 2) Hoc etiam reputetur, subditos non principis libidini esse obnoxios, verum huic occumbere officium in omnium utilitatem gubernandi; quod placitum, praeter alios quos habet defensores, imo quidem ad *naturales* leges fundamentales refert CRAS. 3) In amore civium, non in violentia quaerat

1) BOSSUET, *Politique tirée de l'Écriture*, Liv. II. in fine.

2) CICERO, *De off.* Lib. I. Cap. 25.

3) CRAS, *Verhandeling over de gelijkheid der menschen en de regten en plichten, welke uit die gelijkheid voortvloeijen*, pag. 154.

imperii praesidia princeps; ipse pacto illo tutior et felicior vivet, nam frustra se succinxerit, qui septus caritate non fuerit; armis enim arma irritantur, 1) vel ut loquitur MONTESQUIEU: »Comme les peuples qui vivent sous une bonne police sont plus heureux, que ceux qui sans règle et sans chefs errent dans les forêts: aussi les monarques qui vivent sous les lois fondamentales de leur Etat, sont-ils plus heureux que les Princes despotiques, qui n'ont rien qui puisse régler le coeur de leurs peuples, ni le leur." 2) Limitibus illis stabilitur libertas; igitur lex, non principis arbitrium in civitate sit norma. »Un roi, ipse aliquando professus est CAROLUS X Franciae Rex, ne doit régner que par les lois." 3) In ejusmodi imperio, maxime tuta erunt civium jura et secura, magnoque splendore et opibus clarescet civitas: ipse princeps justitiae et legum fundamentalium tenax caritate ac reverentia civium septus erit, nam ea demum tuta est potestas, quae viribus suis modum imposuit. Hoc est, quod Principem inter et Tyrannum discrimen constituit,

1) PLINIUS in *Panegyrr.* Cap. 49.

2) MONTESQUIEU, *Esprit des lois*, Livre V. Chap. XI.

3) *Moniteur* du 25 Déc. 1825.

ad quod plenius illustrandum, non male hîc pulchris illis verbis Cl. NoODT concludetur. »Alter enim volentibus, inquit, alter invitis imperat: alter reipublicae, alter sibi consulit: alter legibus servit, alter insultat: alter a cujusque vita, libertate, bonis, tamquam a rebus sacris, manus, oculos, mentemque abstinet: alter eas res sui juris atque arbitrii esse opinatur: alter igitur Deo proximus, ejusque exemplo de humano genere bene merens, domi forisque carus, sanctus et venerabilis habetur; ad eumque omnes, velut ad suae causam salutis, non eunt, sed ruunt: obstinati, se devovere pro illo cujus spiritu se conjungi, regi, ac valere, sentiunt: alter publico natus malo, nullis utilis bonis, omnibus perniciosus, et ideo foedus, dirus et execrabilis, quocumque procedit tamquam si bellua aliqua fera et immanis latibulis se moverit, omnia longelate terrore, fuga, vastatione complet." 1)

Hisce generaliter praemissis, necesse erit paullo accuratius inquirere in ipsarum legum fundamentalium finem; ab hoc enim pendet illarum natura, earumque requisita objecto determinantur. Duabus

1) NoODT, *Dissertatio tertia de jure summi Imperii et lege Regia* (in principio).

partibus principalibus finem dicere possumus constare: hic vero agere volumus de primario ejus elemento, de libertate. Libertas sane potest inveniri in omni civitate, qualiscumque hujus sit forma, quae fortuita non illa tamen est, quam spectamus; haec demum vera est libertas, quae certa et continua habetur, cui cives confidere et credere se possint, libertas scilicet legibus fundamentalibus firmata (grondwettige vrijheid); »il n'y a que la disposition des lois, inquit MONTESQUIEU, et même des lois fondamentales qui forme la liberté dans son rapport avec la Constitution.» 1)

Quam egregium bonum universe sit libertas, ipsa natura omnes docet; quidquid enim agamus aut perficiamus, naturali nostra indole, sola libertate duci volumus. Amor libertatis et odium servitutis simul omnibus est innatum; nihil sine libertate bonum et optabile, cum ipsa vita sit carior. Varias cum adsint species libertatis, sic planum est, de *naturali* libertate hic sermonem non esse, sive de facultate libere agendi et vivendi nullo legis vinculo domita, quale tandem plenum jus nusquam homini in societate civili degenti com-

1) MONTESQUIEU, *Esprit des lois*, Livre XII. Chap. I.

petit, ejusque nullus alius nisi in solitudine et sylvis incultis solivagus particeps cogitari potest. Mirabile dictu est, attamen verum, nullam esse libertatem sine quadam servitutis specie, sine vinculo aliquo: prima igitur regula libertatis obtinendae in recte ordinata civitate est illa, quam nobis praescribit CICERO: »omnes legum servi sumus, ut liberi esse possimus.» 1) Nec aliam sententiam protulisse videtur JUSTINIANUS, a quo libertas vocatur naturalis facultas ejus, quod cuique facere libet, nisi si quid aut vi aut jure prohibetur. 2) Cum leges quibus subjeimur, ex pacto sociali originem suam ceperint, sequitur, pacto illo sociali hominem libertate naturali privari, atque pro ea aliam legibus fundatam accipere, quam *civilem* vocamus. Libertas igitur naturalis definiri posset, facultas omnia faciendi vel omittendi ea, quae non defendant nec jubeant leges; libertas civilis contra, jus quo facere vel omittere possumus, quod lex facere vel omittere permittat. Utraque vero gaudere cupimus, ut actiones civium externae secundum legem aliquam universalem, cum libertate omnium possint consis-

1) CICERO, *pro Cluentio*, Cap. 55.

2) JUST. *Instit.* Lib. I. Tit. III.

tere: optimaque erit libertas ea, quae praesidia, jura ac privilegia civibus tribuit maxima, cum minimo naturalis facultatis detrimento.

Haec libertatem civilem, omnibus aliis praefendam, nemo certe repudiabit; haec cuique cara, semper et ubique aestimabitur; sed et alia libertatis species habetur, de qua non ita conveniunt doctorum sententiae, quam *politicam* vocant. Varia quoque sunt elementa, quibus diversis temporibus illam constare existimarunt populi: alii enim in eligendo eum cui obtemperent, alii in arma gerendi et violentiam exercendi, alii in promissam barbam habendi facultate, alii in privilegio propriis legibus utendi, eam posuerunt: qui Republica gaudebant, huic, qui Monarchia, tali regiminis formae adtribuebant libertatem, ita ut quisque in tali imperii forma eam reperiri sibi visus sit, qualis institutis, moribus et consuetudinibus patriis maxime conveniret. 1)

A doctoribus etiam civilis et politica libertas saepe confunduntur; 2) nec mirum, cum arctissimo

1) MONTESQUIEU, l. l. Livre XI. Chap. II.

2) Inter alios MONTESQUIEU, l. l. Chap. VI. «La liberté politique, inquit, dans un citoyen est cette tranquillité d'esprit qui provient

vinculo sibi sint sociatae. Alii rursus plane civilem inter et politicam libertatem differentiam esse negant, cum absque politica civilem quoque libertatem prorsus consistere non posse, et arbitrio ac lubidini traditam tunc dicant civitatem. Magni a plerisque illa politica aestimatur, et tam egregia nonnullis apparuit, ut civilis illidem fere obliviscerentur. Neque vero amplectamur huic prorsus contrariam sententiam eorum, qui libertatem politicam natura sua *hostem* civilis proclamant: 1) neutra enim libertas repudianda videtur, cum alterius possessio plurimum ad alteram firmandam et augendam valeat. Quodsi revera libertas civilis et politica simul adesse non possent, certe non dubitarem, optio si daretur utram prae-

de l'opinion que chacun a de sa sûreté; et, pour qu'on ait cette liberté il faut que le Gouvernement soit tel, qu'un citoyen ne puisse pas craindre un autre citoyen." Vaga omnino haec definitio videtur, magisque ad *civilem*, quam ad *politicam* libertatem referenda. Sic etiam BLACKSTONE, *Commentaires sur les lois Anglaises*, Tom. I pag. 214. «la liberté politique ou civile» inquit.

1) MEERMAN, *De Burgerlijke vrijheid in haare heilzame, de Volksvrijheid in haare schadelijke gevolgen voorgesteld*, Edit. II pag. 42. «De politieke vrijheid is uit haaren aart, ik kan geen woord vinden om mijne overtuiging krachtig genoeg mede te deelen, de verdelyster, de uitroovster, de moordenaars der burgerlijke.»

ferrem, eligere civilem, quia civitas qualicumque regiminis forma utens, ubi firmata sint jura civilia, longe superet imperium, in quo optima fruente libertate politica, juris privati tutela paullatim destituerentur cives. Quod et sagacissimum BENTHAM agnovisse, docet operum hujus editor DUMONT. »Il pense, inquit, qu'un peuple avec de bonnes lois même sans aucun pouvoir politique, peut arriver à un haut degré de bonheur; et qu'au contraire avec les plus grands pouvoirs politiques s'il y a de mauvaises lois, il sera nécessairement malheureux..... »la liberté politique n'est qu'un bien *relatif*." 1) Magna etiam politicam inter et civilem libertatem differentia habetur, quod illa non habet naturam, ut ita dicam, universalem: libertate quidem civili tanquam bono communi omnes fruuntur, ipsi adeo peregrini; politica contra nonnulli tantum gaudent cives, ceteris exclusis: quoad libertatem civilem omnes cives sunt aequali jure, quoad politicam vero dividuntur in *activam* classem et *passivam*. Dicamus igitur verbo, libertatem politicam esse supplementum civilis, medium quo haec augeatur, certe firmetur et servetur: »La

1) BENTHAM, *Traité de législation*. (Discours préliminaire).

liberté politique, ait PAILLIET, est un moyen de garantir la liberté civile, mais elle n'est qu'un moyen." 1) Hoc intuitu hodie arcte cum civili conjuncta dicenda est, suamque vim ex legibus fundamentalibus capit; unde concludimus libertatem politicam aliud non esse, nisi praesidium et confirmationem libertatis civilis, legibus fundamentalibus expressam. 2) —

Ex his igitur apparet, quod diximus, finem legum fundamentalium esse libertatem, sive in species illa dividatur, sive integra et individua spectetur. Certe, si rem sub hac forma cogites, ut nulla libertas sit sine legibus fundamentalibus, ut complexus legum fundamentalium componat libertatem publicam (id est, tam civilem, quam politicam), ut leges fundamentales jura etiam tueantur civilia, una tantum et individua in civitate erit libertas, uno nomine *libertatis fundamentalis* appellanda, vel, ut ait HELLO, »La liberté va donc consister pour nous dans

1) PAILLIET, *Droit public Français*, pag. 757.

2) BLACKSTONE, l. I. pag. 217. »On peut définir ainsi la liberté politique: C'est la sûreté que la *Constitution*, la forme et la nature du Gouvernement établi procurent aux sujets dans la jouissance de la liberté civile."

la jouissance des droits garantis par la Charte." 1)

Recte sane dici posse videtur, *omnia jura civium sub una tantum latere tutela, sub lege scilicet fundamentali.* Pulchre de utriusque libertatis tam politicae quam civilis conjunctione, deque vi quam in civium animos exserat libertas publica, monuit saeculi superioris scriptor anonymus: *ejus verba hic referre liceat, priusquam ad leges fundamentales ipsas sive media libertatis obtinendae, transeamus.* »De berooving, ita loquitur, van deeze twee goederen (de burgerlijke en staatkundige vrijheid), maakt den mensch in zijne eigene oogen laag en verachtelijk. De bewustheid zijner nietigheid verlaagt zijnen geest, en doet hem zoo versmaadelijk zijn als hij zelf denkt te wezen. Maar het gevoel der burgerlijke en staatkundige vrijheid, geeft den mensch hooge gedachten van zijne waardigheid. Zij verheft de ziel; zij is de bron van die manlijke en verhevene begrippen, van dien onderneemenden geest, welke groote mannen vormt, en den roem

1) HELLO, *Du régime Constitutionnel*, Ed. III. Tom. I. pag. 40. Conferantur quae apud nos ad libertatem fundamentalem referebat SIMON VAN SLINGELANDT, *Staatkundige geschriften*, (Concept van een Voorreden) pag. XIV. seqq.

van een volk verceuwigt. Zij geeft aan het Nationaal karakter de heilzaamste eigenschappen: de burgers, vol edele fierheid, bezitten kracht, be- gaafdheden en moed. De gestadige opmerkzaamheid op het openbaar belang boezemt hen eene grootheid van waare Vaderlandsliefde in." 1) cet.

1) *Grondwettige herstelling van Nederlands Staatswezen*, Edit. II. Dl. I. pag. 106.

§ II.

DE LEGUM FUNDAMENTALIUM DEFINITIONE.

Nullus fere cogitari potest populus vel consociatio hominum aliqua, de qua perhiberi possit, illam alicui imperio se subjicientem non hoc ante omnia spectasse, ut juste ac legitime regnaretur. Haec igitur, nulla *expressa* conditione interposita, in omni civitate habenda est *tacita*, eaque palmaria lex fundamentalis: qua plus semel violata, tandem leges Imperii *positivae* ortae sunt; »Placuit, alicubi dicit BODINUS in opere suo *de Republica*, cum potestate abuterentur, imperandi leges et conditiones Principibus definire;» nec huic dissimilis

HUGO GROTIUS, »Adeo cavebatur, inquit, etiam cum boni Principes essent, ne malis fieri liceret.» 1) Sed quale est hoc Vestale secretum, lex fundamentalis? 2) Nihil audimus jactari frequentius, nihil videmus intelligi rarius, in *Leviathane* suo notat HOBBS; 3) difficile igitur esset nobis, secretum hoc revelare, in illud rarius intellectum inquirere. Quae TROTZII HOBBSIQUE verba si perpendantur, in eo quid sit revera lex fundamentalis natura sua et fine, doctores non adeo dissentire, illos significasse crederem; rarius autem intelligi, qualia in aedificio civitatis exstruendo ad eas referenda sint capita, quatenam scilicet pro legibus fundamentalibus habenda sint, quatenam excipienda. In omnibus enim civitatibus hasce differre cernimus: in quaque fere civitate adest quidem aliqua lex fundamentalis, quae in alia vel non inveniatur, vel ubi hujus *contrarium* ut fundamentale quid con-

1) *Annalium* Lib. I.

2) TROTZ, *Oratio de immortalitate legum instauratoris Wilhelmi IV*, pag. 24. »Obnunciantes audire mihi videor, quale hoc est Vestale secretum, lex fundamentalis? Horribile illud chaos, cujus onere, iudice Hobbesio aliisque premuntur gentes, quo majestas Principum coarctatur et bicipitis imperii forma, quin monstri species subinde producitur.»

3) Cf. etiam ULRICUS HEBERES, *De jure civitatis*, Lib. I. Cap. XIX.

stitutum sit; quod in hac vetitum, permissum est in illa: cujus rei illustre nobis praebet exemplum lex illa Salica, foeminas successione in Imperium excludens, in aliis regnis contra eam admittantur. Etiam si variorum juris publici peritorum de his sententias inter se conferimus, harumque legum ab iis datas definitiones colligimus, verbis maxime eos inter se differre, re ipsa vero plus minusve convenire, planum est.

Jam vero leges illae vario nomine occurrunt; *leges Imperii politicae* enim dicuntur, *lois de l'Etat*, *legum Leges*, vel aliter: communiter vero et in jure publico recepto sermone, nomine optime naturae earum conveniente *legum fundamentalium* vocantur.

»Leges fundamentales, ita Celeb. ULRICUS HUBERUS inquit, erunt proprie, Constitutiones, quae in fundando Imperio ante plenam ejus translationem stabiliuntur, ut juxta eas Respublica exerceatur.» 1)

Praeter hanc, multas habemus earum definitiones, non omnes aequae justas veramque illarum indolem exprimentes. Melius autem quam alii eas definivisse videtur BURLAMAQUI; »Les Lois fondamentales de l'Etat, inquit, prises dans toute leur étendue, sont

1) *De jure civitatis*, Lib. I. Cap. XIX.

non-seulement des Ordonnances par lesquelles le corps entier de la Nation, détermine quelle doit être la forme du Gouvernement, et comment on succédera à la Couronne, mais encore ce sont des Conventions entre le peuple et celui ou ceux à qui il défère la Souveraineté, qui régient la manière dont on doit gouverner, et par lesquelles on met des bornes à l'autorité Souveraine." 1)

Caeterum ratio, ob quam leges illae dicantur *fundamentales*, non in eo est quaerenda, quod has constituerint cives eodem tempore quo civitatis suae fundamenta jacerent, ut aliarum legum basin tamquam componerent. Nam, licet leges ordinariae nostris temporibus legibus fundamentalibus consen-

1) *Principes du droit politique*, 1^{re} Part. Chap. VII. § 56. Conferantur aliae legum fundamentalium definitiones apud: ROUSSEAU, *Contrat social*, Livre II. Chap. XII. DE RÉAL, *La science du Gouvernement*, Tom. I. pag. 122. KLUIT, *Rechten van den mensch in Vrankrijk*, pag. 115. KLÜBER, *Oeffentliches Recht des Teutschen Bundes*, Edit. III. pag. 60. BÉRENGER, *De la justice criminelle en France*, (Discours préliminaire). MACAREL, *Elémens de droit politique*, 1874 pag. 9. DUPIN, *Notions élémentaires sur la justice, le droit et les lois*, pag. 7. SIREY, *Recueil des Lois et Arrêts*, Tom. XX. 2^{ème} part. pag. 78. DE BROUCKÈRE ET TIELEMANS, *Répertoire de l'administration et du droit administratif de la Belgique*, Tom. I pag. 50. ZÖFFL, *Grundsätze des allgemeinen und des Constitutionell-Monarchischen Staatsrechts*, Edit. III. pag. 518.

taneae esse debeant, ut quasi ex iis profluxisse videantur, de tali legum fundamentalium et civilium origine ac relatione dubitari potest. Credibile enim est, leges civiles vetustioris esse aetatis, neque tamen *fundamentalium* nomine praeditae sunt; cum illae contra, quae *fundamentales* insigniuntur, sensim paullatimque ex crescente demum arrogantia ortae fuisse videantur. Quidquid sit, sive proprio impetu imperium tradiderint, sive violentia subacti fuerint populi, existimandum non est, leges fundamentales primigenias fuisse. Nam quod ad primum, non probabile est, populos, voluntarii uni vel pluribus summam potestatem cum fiderent, eodem quoque actu aperte bonae fidei animoque ejus, cui suam crederent tutelam, ita diffisos fuisse, ut expresso modo facultatem tutelae illius exercendae determinare et circumscribere vellent: deinde vero in casu usurpationis, procul dubio contra naturam actus violenti foret, vim et libidinem sibimet constituisse limites. Naturae atque indoli humanae dissonat igitur uterque casus, magisque his firmanatur de origine *posteriori* legum fundamentalium supra dicta. »Les Constitutions, ait BENJ. CONSTANT, se font rarement par la volonté des hommes; le temps les fait; elles s'introduisent *graduel-*

lement et d'une manière *insensible*." 1) Nec alii desunt auctores hanc nostram sententiam manifeste tuentes »Quoiqu'elles fussent appelées fondamentales, il n'était pas nécessaire que ces lois eussent existé dans le *principe ou dès la formation de l'Etat*." 2) Experientia autem edocti, homines, ut omnium principalem, ut Legem legum, Imperii illam constitutionem intueri coeperunt, portum salutis, roboris interni et libertatis praesidium in ea agnoscetes. Melius ideo propter id, leges illae *fundamentales* nominantur, quod his tota civitatis nititur structura, et primo omnium ponuntur. 3) Neque inepte, tropicis verbis utens, VOLTAIRE: »La loi fondamentale de tout pays, inquit, est qu'on sème du blé, si l'on veut avoir du pain; qu'on cultive le lin ou le chanvre, si l'on veut avoir de la toile.... C'est sur ce fondement que porte l'édifice. L'un bâtit son fondement sur un roc et la maison dure; l'autre sur du sable et elle s'écroule." 4) Nimirum

1) BENJ. CONSTANT, *Cours de politique Constitutionnelle*, Edit. III. pag. 58.

2) DE BROUCKERE ET TIELEMANS, *Répertoire de l'administration*, cet. Tom. I. pag. 50.

3) ULRICUS HUBERUS, I. I.

4) *Dictionnaire philosophique* (Loi Salique) Cf. CHARLES COMTE, *Traité de législation*, Edit. III. pag. 71.

significavit vir ingeniosissimus, idonea ac convenientia afferantur media, si civitatis optetur finis: legibus fundamentalibus firmetur civitas, sine iis cum dilabatur. Etiam BURLAMAQUI, »Ces Réglemens sont appelés des Loix fondamentales, ait, parce qu'elles sont comme *la base et le fondement de l'Etat*, sur lesquelles l'édifice du Gouvernement est élevé, et que les peuples les considèrent comme ce qui en fait toute la force et la sureté." 1)

Ex plurimis definitionibus quae legum fundamentalium dantur, aliquis efficiat, eas unice ad hoc esse constitutas, ut formam regiminis certis regulis determinarent, ne haec continuo mutaretur, utque ita internae dissensiones in civitate averterentur. Licet revera hoc praecipuum harum legum elementum sit, vel sic tamen in iis condendis et alia egregia legumlatori proposita sunt. Non tantum Imperantis auctoritatem restringere voluerunt homines, jura vero etiam singulorum sarta tecta servare, ne tacito pacto subjectionis haec renuntiassent viderentur: lex igitur fundamentalis nihil aliud est, nisi voluntas declarata conditionalis et limitatae subjectionis: haberi ideo potest pactum

1) l. l. pag. 56.

bilaterale, 1) directe vel indirecte ex populi voluntate ortum, et a Principe tacite probatum vel expresse acceptum. In definienda illa lege propterea necesse est, aliquam ideam talis pacti juriumque retentionis adferre, nec non translationis ejus, quod summae potestati exercendae necessarium est; atque haec quidem est vulgaris recepta notio legum fundamentalium. At sunt, qui pactum in illis adesse negent; sic HOBBS statuit, principem iis non posse obligari, propter id, quod alter contrahens cui teneatur, deficiat; persona moralis esse, ut perhibet, desinit populus, eodem, quo alterius potestati se subjecit, actu, suaque jura renuntiat. Quae HOBBSI sententia consequens est principii, homines omnia jura sua pacto subjectionis in unius potestatem transtulisse. »Communem autem potentiam, inquit, constituendi, quae homines tum ab invasione exterorum, tum ab injuriis mutuis tueri possit, unica via haec est, ut Potentiam et Vim suam omnem in hominem vel hominum Coetum unum unusquisque transferat, unde voluntates omnium ad unicam reducantur, id est, ut unus homo vel

1) Cf. H. v. SONSBECK, *Proeve over de zelfstandigheid en onafhankelijkheid der Regterlijke Magt*, 2^{de} Stuk, pag. 7—9.

coetus unus Personam gerat uniuscujusque hominis singularis; utque unusquisque autorem se esse fateatur actionum omnium quas egerit Persona illa, ejusque voluntate et judicio voluntatem suam submittat." 1) Ex principio igitur hoc, quo coecam civibus praescribit obedientiam, necessario sequitur HOBESSII sententia, nullam esse legem fundamentalem Principem ligantem, solamque contra legem fundamentalem in civitate esse illam, ex qua subditi Principi passivam praestent obedientiam. »Lex unica Fundamentalis, inquit, est, ut singuli cives Personae civitatis..... summam habenti potestatem obedientiam praestent. Nam ea sublata, civitas nulla est; ea stante civitas manet." 2) Quae vero sententia plane respui debet, optimeque ab HEBERO 3) BOEHMERO 4) BURLAMAQUI 5) FEUERBACH 6) aliisque refutata est. Sententiae ideo nostrae quam tuiti sumus, legibus fundamentalibus pactum inesse

1) HOBES, *Leviathan sive de materia, forma et potestate civitatis ecclesiasticae et civilis*, Cap. XVII.

2) HOBES, *Leviathan*, etc. Cap. XXVI.

3) HEBER, *De jure civitatis*, passim.

4) BOEHMER, *Jus publicum Universale*, Lib. I Cap. V § 51, in nota.

5) BURLAMAQUI, *Principes du droit politique*, 1^{re} partie, Chap. IV § 18 seqq.

6) FEUERBACH, *Anti-Hobbes*, pag. 99.

debere, maxime congruam hanc censerem definitionem: »Dat de Grondwetten niet anders zijn dan het plan en de wijze, waernaer het Volk wil geregeerd zijn. Zij, die deeze bepaeling niet aenneemen en het Volk liever onder eene slaefagtiger gedaente beschouwen, moeten ten minsten toestemmen, dat de Grondwetten het *Contract* zijn, dat het Volk met zijne Overheid heeft aengegaen over de voorwaerden, op welken het zig aen haer zal onderwerpen.” 1)

Quaestio an pacta haec recte dicantur *leges*, pendet a dijudicatione illius, an *leges* generaliter etiam pacta habendae sint, nec ne. Quibus hoc non videtur, iis certe fatendum est, *leges* fundamentales potius *pacta* fundamentalia esse vocanda, utpote quae horum magis, quam illarum natura praeditae sint. Etenim dici posset, *leges* civiles a sola potestatis legislativae voluntate pendere, fundamentales autem requirere duorum contrahentium consensum: legi civili et *invitos* nos submitti, cum contra per fundamentales obligemur *sponte*; illam a *superiore* nobis obtrudi, hanc inter *pares* con-

1) *Historie der Admissie in de Ridderschap van Overijssel van J. D. v. d. Capellen*, pag. 195.

venire. Illis vero qui in legibus secundariis aliquid pacti cernunt, nullum profecto dubium manebit, quominus et pacta fundamentalia nominentur *leges*. Quidquid sit, omnino dicendum est, leges fundamentales constituere longe gravius pactum; formam vero externam illas condendi, diversa licet sanctione, communiter hodie in utroque legum genere esse eandem; hoc respectu igitur, et propter id, quod utraque obligationem obedientiae imponat, recte vocari possunt *leges*. Sed ne vana nos nomina fallant, in primis cavendum est, nec quisquam qui sapit, a nominis grammaticali significatione ad rem ipsam concludet. 1) Ex his omnibus proponamus nostram legum fundamentalium definitionem, ut sint *leges sive pacta solemni vel minus solemni modo subditos inter et Imperantem conventa, de forma imperandi, de salvis civium praesidiis et principis imperio necessariis juribus; eaque, nisi aliud ex contrahentium placeat consensu, perpetuitatis animo condita, nec non legum Leges habenda, quibus cetera in civitate congruant instituta.*

1) J. RAU, Diss. de Monarchia, optima Imperii forma, pag. 56.

§ III.

LEGES FUNDAMENTALES SUNT NATURALES SIVE
TACITAE, ET POSITIVAE SIVE SCRIPTAE.

Vulgo si de legibus fundamentalibus sermo est, hoc nomine eas intelligere leges moris est, quae primo omnium ponuntur in Codicibus. Illas autem leges, ut satis notum est, quae scriptura constant, sigillo ac subscriptione munitae sint, unice vim valere, nec unquam quae usu introductae sint, et non scriptas leges habuerunt populi. Imo legibus, quae moribus populi fundatae sunt, major tribuitur auctoritas et omnino pluris sunt momenti, quam scriptae quae feruntur. Licet lex consue-

tudine validior videatur, interdum minus efficax est ejus obligatio; non raro enim lex cedit, mutatur, ei derogatur, tollitur et vi privatur, longa contraria consuetudine admissa. 1) Et ea, quae longa consuetudine comprobata sunt, ac per annos plurimos observata, velut tacita civium conventio, non minus, quam quae scripta sunt, servantur. 2)

Non aliud prorsus in legibus fundamentalibus valere, ita ut aliae *scriptae* sint, aliae *ex usu provenientes*, conveniunt Doctores. »Sicut lex quaelibet, inquit BOEHMERUS, ita pactum quoque ad sui naturam non praecise requirit *scripturam*. Sufficit, si aliter de eo constet, quamvis securior modus pacta seu leges fundamentales conservandi *scriptura* sit, praesertim si pacta perpetuum sint habitura valorem, uti leges fundamentales. Inter illos modos memoriam antiquorum institutorum conservandi est quoque *traditio constans*, si quasi de manu in manum illa a majoribus posteris tradita fuere, qualis modus tunc praesertim obtinere

1) l. 52. D. § 1 de leg. »Rectissime illud receptum est, ut leges non solo suffragio legislatoris, sed etiam tacito consensu hominum per desuetudinem abrogentur.»

2) l. 35. D. de leg.

debut, ubi nullus adhuc scripturae usus fuit, quem demum tempore Mosis coepisse multi arbitrantur. Apud Germanos antiquos serius eundem invaluisse constat, atque adeo hi leges scriptas haud agnoverunt, sed ad exemplum Lacedaemoniorum magis ea, quae pro legibus observabant, memoriae per *carmina* mandabant, donec, cognito usu scripturae, leges quaedam scriberentur, quo ipsa tamen omnia vetera instituta in scripturam haud fuerunt redacta, sed potius *continuata traditione* in posteros derivata, tum quae privata, tum quae *publica* negotia respexere." 1) Optime BOEHMERUS demonstravit harum legum naturalium originem, quo modo sensim excoltae fuerint et sanctionem obtinuerint; difficile autem est justum tempus definire, quo leges fundamentales *scriptae*, quales nunc intelligimus, generales scilicet nec ad singula pertinentes, in usum venerint. Etiam

1) BOEHMERUS, *Jus publicum Universale*, Lib. I. Cap. V. § 54. in adnot. DE BROUCKÈRE et TIELEMANS, *Répertoire de l'administration*, Tom I. pag. 50. «Elles pouvaient même n'être pas écrites. Des usages invétérés, cimentés par une exécution constante, sous la foi desquels les nations avaient longtemps obéi, acquéraient jadis force de lois, lorsqu'un assentiment général et l'opinion commune les avaient fixés comme points de *jurisprudence politique*."»

ULRICUS HUBERUS, »Si quis legis vocem, inquit, ut potest fieri, tam late malit extendere, ut omne jus appellet Legem, non repugnamus, quominus leges fundamentales duorum generum esse dicantur; quaedam *tacite*, quaedam *expresse* constituta.” 1) Ad quas tacite intellectas leges refert sequentia: I. Salvam civibus libertatem personarum, rerumque suarum dominium esse debere. II. Imperantem nihil posse de Imperio ultra terminos vitae statuere, nisi id habeat in patrimonio. III. Civitatem in partes subjectivas non distrahendam, id est, ex una civitate non fieri duas, aut alterum alterius membrum esse faciendum. IV. Mares feminis, primogenitos minoribus natu in regnis successivis et non patrimonialibus esse praeferendos.

Quando supra notavimus nullam civitatem legibus fundamentalibus carere, manifestum est, nos communem harum legum existentiam memorantes, de naturalibus tantum hoc intellexisse, non vero de scriptis sive constitutis. 2) Hae enim ex violatis

1) HUBERUS, *De jure civitatis*, Lib. I. Cap. XIX.

2) KLEIT, *Over het misbruik van 't Algemeen Staatsrecht*, pag. 10. 11. »Ik spreek van de natuurlijke overeenkomst, zoodanig als die in den aard der zake zelve ligt opgesloten. waarbij

demum naturalibus, artifice quasi originem suam ceperunt, atque cultioris temporis fructus, et adultis ac libertati maturis populis propriae dici possunt leges: illae contra ex ipsa rerum natura profluunt (quapropter *naturales* vocantur), unde, tamquam certa, indubitata principia ex ipso fine imperii ac subjectionis provenientia, observandae sunt: quae cum contineant nonnisi illa, quae subditi inter se et Principi, Princeps subditis tamquam homo debet, scriptura non confectae, soli vero rectae humanae rationi relictæ sunt. Nascuntur hae simul cum ipsis civitatibus, et tamquam tales etiam omnibus et cultis vel rudioribus, et moderate vel despoticè regnatis populis communes sunt. 1) Naturalibus legibus fundamentalibus per-

nochtans veeltijds nadere uitdrukkelijke Bedingen gevoegd worden, die de Oppermacht of haar rechten naauwer bepalen of nieuwe wijzigingen (modificationen) geven, en waaruit dan de bijzondere Regeeringsvormen voortkomen, die men noemt fundamentele Grondwetten van den Staat, welke de Constitutie uitmaken, dat is, de *nader uitgedrukte fundamentele Grondwetten* in onderscheiding van de *natuurlijke*, die in alle Regeeringen plaats hebben."

1) DUPIN, *Notions sur la justice, le droit et les lois*, (1827) pag. 7. »Chaque nation a sa forme particulière de gouvernement, sa constitution, écrite ou de fait, ses lois fondamentales, ou des coutumes qui en tiennent lieu."

euntibus, ipsa simul civitas dilaberetur, 1) sine scriptis autem, modo non optima, posset stare. Valde his conveniunt haec Anonymi verba: »Elke wettige Constitutie is geground op fundamentele wetten. Deze wetten zijn tweederlei. De eerste worden genoemd *natuurlijke* wetten, omdat dezelve den voorrang hebben boven alle politieke instellingen, en voortvloeijen uit de oorspronkelijke orde der zamenleving, en omdat zij voor alle Staaten gemeen moeten zijn. De tweede noemt men *ingestelde* wetten, omdat dezelve alleen zijn ingericht naar de bijzondere gesteltheit van elken Staat. Zonder de eerste zou geene burgerlijke zaamenleving kunnen in stand blijven, alsdan zou eene volstrekte regeeringloosheid plaats hebben. Zonder de laatste zou 'er wel eene Regeering overblijven, maar dezelve zou geheel veranderd worden, zij zou niet meer de vereischte gedaante behouden om aan degeenen, die dezelve uitmaaken, het meest mogelijk goed te verschaffen.» 2) Qui-

1) HOBBS, *Leviathan*, Cap. XXVI. »Distinixerunt Leges alii, in *Fundamentales* et non *Fundamentales*. *Fundamentalis* in unaquaque civitate illa est, qua sublata, civitas dissolvitur.»

2) *Grondwettige herstelling van Nederlands Staatswezen*, Dl. I. Hoofdstuk XVI.

bus verbis illud quod supra dictum est de harum legum naturalium praestantia, comprobatur: ratione materiae igitur hae naturales *necessariae* leges dici possunt, cum necessarium sit, cujus oppositum esse nequit. 1)

MOREAU ad leges fundamentales naturales referre vult sequentia, quorum nonnulla iis quae ab HUBERO relata sunt, similia, alia dissimilia sunt. I. »Het behoort tot het wezen van *alle* Regeeringen, inquit, hetzij de magt bij éenen beruste, hetzij dezelve onder veelen verdeeld zij, een vermogen te bezitten, hetwelk, zo niet onwederstaanbaar, ten minste onverwinnlijk zij, hetwelk zich altijd in staat vinde om de wederspanningen tot gehoorzaamheid te dwingen, en waarop de losbandigheid nimmer de overhand krijgt. II. Het behoort tot het wezen van alle Regeeringen, dat het leven, de staat en de eigendommen der ingezetenen veilig zijn onder de hoede der wetten. Derhalven zou eene wet, die medebragt, *daar zullen geene eigendommen meer plaats hebben*, alle Staatsgesteltenissen der bodem inslaan. III. Het behoort tot het wezen van alle Regeeringen, dat alle de Onderdaanen tot het

1) v. SWINDEREN, Diss. *de Legibus*, pag. 59.

opperst rechtgebied van de Overheid zelve hunne toevlucht kunnen neemen en haar de misbruiken, welke zij kan verbeteren en de wanordens, welke zij verplicht is te herstellen, met vertrouwen onder het oog te brengen. Eene wet derhalven, die een volk tot een' louter lijdelyken staat zou brengen, die alle klagten en vertoogen onherroeplijk zou afsnijden; eene wet, die aan een geheel volk eene stilzwijgende lijdzaamheid zou voorschrijven, en die de ongehoorzaamheid van een' wederspanning in denzelfden rang zou stellen met de bede der ongelukkigen, zou eene der *eerste grondwetten van alle burgerstaaten* schenden." 1) Non aliter Vir Clar. CRAS distinguit leges fundamentales in *naturales et pactitias sive conventionales*; »Deze Grondwetten van Staat, inquit enim, zijn van twederlye soort. Voor een gedeelte vloeijen zij van zelve voort uit den aart en 't einddoogmerk van *alle Burgermaatschappijen*, dat is, uit het algemeen belang en welzijn van alle Burgers, welk immers het hoofdoogmerk van alle Burgerlyke verëninging en Oppermagt is. *Deze Grondwetten van Staat*

1) MOREAU, *Plichten der Overheden*, vertaald door ELIAS LUZAC, pag. 149. seqq.

worden daarom *Natuurlijke Grondwetten* genaamd, en zijn zo wezenlijk, en zo noodzakelijk, dat zonder dezelve nog Oppergebied, nog Burgerstaat kan stand grijpen, ja zelfs niet gedacht worden: hoedanig bij voorbeeld die grondwet is, dat alle Oppermagt is ingesteld, niet tot oorbaar en om den wille van den Oppergebieder zelve, maar van de Burgers en Ingezetenen, ook niet tot heil van *weinigen*, maar van het *geheel*." 1)

Jam vero colligamus et inter se legum fundamentalium naturalium et scriptarum differentias conferamus, cum ceteroquin in eo, quod eundem finem sibi proponunt, convenient. Dicamus igitur, illas sola natura esse fundatas, has contra ex arte et hominum theoriis profluxisse (licet et naturale elementum contineant scriptae); illas igitur prorsus necessarias esse, has etiam quidem, minori vero gradu; ex quo discrimine efficeret, illas scribendas, has tacitas, neque exprimendas esse; contrarium autem obtinet, ita ut illae relinquuntur rectae

1) CRAS, *Verhandeling over de gelijkheid der menschen*. cel. pag. 153. 154. Conferantur etiam, quae ut vera, et communia fundamenta ac principia omnium civitatum, statuit DE LA COURT, *Aanwijzing der heilzame en politieke Gronden en Maximen van de Republiek van Holland en West-Friesland*, Cap. I.

rationi, hae scripturae tradantur. Postremo naturales simul cum ipsis civitatibus nascuntur et dilabuntur, quare has perpetuas fuisse et futuras esse oportet; scriptae vero ut posteriores natu et temporum experientia nitentes, nec perpetuae fuerunt, neque plane erunt.

Quantacunque sit harum legum naturalium praesentia, has tamen fini civitatis haud sufficere, neque civilem et politicam libertatem satis a potentiorum lubidine illas munire, experientia docuit. At, dicat quis, absurdum est, tacitas illas leges in scripturam redigere, servantur enim animo omnium hominum, natura externis formis non indiget! Veteres autem consuetudines, tacitae illae leges, cursu temporis vel abolescunt vel mutantur; saepe quoque ansam praebent arbitrariae interpretationi, quin earum existentia negatur. Liberis populis ad finem quo contractum inierunt socialem, civitati ad tranquillitatem internam conservandam et ad perniciosas rerum mutationes avertendas, opus est norma quadam certa et generali, qua omnibus civibus eodem modo privata et publica jura salva ac tuta sint. 1)

1) BENJ. CONSTANT, *Mélanges de littérature et de politique*, pag. 391. «Il faut donc des Constitutions; il en faut pour les peuples comme garanties, il en faut pour les gouvernemens comme moyens de durée.»

Non tamen omnium de hac re eadem est sententia, leges scilicet fundamentales scribendas esse; imo quidem quam maxime diversae sunt opiniones. Sic DE MAISTRE alique contendunt, nullam prorsus Constitutionem, nullas leges fundamentales scribendas esse, earum expressionem vel promulgationem civitatis tamquam perniciem allegantes, talemque theoreticam expositionem emendationibus, quas suadeat rerum experientia, tempestivis obstore. Constitutiones scriptae, dicunt, sunt declaratio quasi anarchiae, discordiarum, impedimentum legitimae summae potestatis exercendae; nusquam scribantur, in opinione contra, moribus institutisque populi fundentur: non tamen optentur Constitutiones, quippe habent legem Imperii naturalem populi, traditionibus confirmatam et scriptura validiorem. 1) Pluribus demonstrare, quam parum talis sententia hodierno civitatum statui conveniat, vix opus esse crederem; nam revera cognoscere cuperem modum, quem hujus theoriae inventores vellent adhibere, quo perniciēs civitatis averteretur, si scriptae non essent leges fundamentales, id est aliis verbis,

1) Conferatur DAUNOU, *Essai sur les garanties individuelles*, pag. 141. 142.

arbitrio relinqueretur res publica. Ac si scripturam experientiae noxiam dicant, eorundem theoria litteris credita persuasos nos habet, nullum adhuc populum paullo cultiorem sola unius ratione recte gubernatum fuisse, omnes agnoscere. »Diese (libertati maturi populi) inquit EKENDAHL, sehen ein, dass ohne ein auf das Vernunftrecht gebautes *geschriebenes* Grundgesetz, keine sichere und zuverlässige Bürgerschaft der politischen und der bürgerlichen Freiheit vorhanden ist, und dass die Staatsbürger, dieser Schutzwehr ihrer Rechte entbehrend oder beraubt, entweder den ehrgeizigen Absichten und Ränken hab-und-herrsüchtiger Parteimänner oder der Willkür eines Alleinherrschers, so wie seiner Minister und Groszen preis gegeben sind.» 1) Lex non scripta, non aliud est nisi *conjectura*, dubii plena; lex scripta contra habet fundamentum certum, manifestum, adest legislatoris expressa voluntas. 2) Maxima tamen legis virtus est ejus certitudo, notitia, 3) quae certitudo

1) EKENDAHL, *Allgemeine Staatslehre*, cet. Tom. I. pag. 100.

2) BENTHAM, *Traité de législation*, Tom. I. pag. 356.

3) BAGO, *De certitudine legum*, Aphorismo VIII. «Legis tantum interest ut certa sit, ut absque hoc nec *justa* esse possit.»

legis, ut pulchre demonstrat HELLO, in eo cernitur, »qu'elle ne peut être ni discutée comme la maxime, ni révoquée comme l'ordonnance, ni mise en question comme la *coutume*, ni divisée comme le droit Romain. Pour qu'elle soit certaine, il faut qu'on ne puisse la *supposer*. Or, on peut la supposer partout où elle ne se fait, ne se promulgue, ni ne se garde dans les formes." 1) Etiam DAUNOU tuetur hanc sententiam, nam, »On sait à merveille, inquit, que les *traditions* seront *tout ce qu'on voudra*, se fléchiront au gré de toutes les prétentions et de tous les caprices." 2) Plana igitur est legum fundamentalium scriptarum praestantia, quae, theoriam exprimentes, libertati ac felicitati civium sint praesidio. 3) — Contra vero nec reputandum est, in scriptura *omnem* vim legum fundamentalium positam esse; tunc demum plerumque hae populi salutare fiunt, quando constanter per longum

1) HELLO, *Du régime Constitutionnel*, Edit. III. Tom. II. pag. 60.

2) DAUNOU, *Essai sur les garanties individuelles*, pag. 118.

3) ARETIN, *Staatsrecht der Constitutionellen Monarchie*, Edit. II. Tom. I. pag. 158, Nota 5. »Wir glauben aber, dass die allgemeine Anerkennung derselben wünschenswerth ist, doch die Staaten die glücklichsten sind, wo sich die Theorie in *positiven Grundgesetzen* ausspricht."

tempus viguerunt et historicam nactae sunt auctoritatem; leges invocentur non unice propter illud »lex ita scripta est,» sed et propter id »quod antiquitus ita observatum est.» 1) Optima igitur Constitutio est, cui se assuefecerit populus; leges constituuntur cum promulgantur, firmantur cum moribus utentium comprobantur, sed ut ita possint firmari, omnibus innotuisse debent.

1) STAHL, *Die Philosophie des Rechts*, Band II. Abth. II. pag. 409.

§ IV.

DE LEGIBUS FUNDAMENTALIBUS PRO DIVERSA IMPERII
FORMA, DEQUE CONSTITUTIONIBUS,
QUAE DICUNTUR.

Supra cum dixerimus, in omni civitate inveniri leges fundamentales naturales, non utique vero scriptas, paullo plenius hanc sententiam explicare oportet. Quod attinet naturales, de his omnino valet, illas in omni civitate existere, qualiscunque sit forma imperii; nullo modo hae leges naturales ita ab institutis civilibus pendent, ut dici posset, cum diversa horum ordinatione illarum cautio necessario conjuncta esse: hae enim si violari possent dicuntur, hoc obtinebitur et in forma imperii maxime, ut ita dicam, Constitutionali; ita ut eodem

jure, quo eas in omni civitate adesse affirmamus, perhibere liceret, has ubivis aliquatenus deesse. Idem vero non obtinet in legibus fundamentalibus, quales vulgo intelligimus, hominum voluntate ad certum finem constitutis. Hae sane formant contractus, ut certo modo aliquid stabiliatur, quod neque mutari possit nisi communi consilio: in his igitur duo certi intelliguntur contrahentes. Hoc fundamus thesin nostram, non in omni civitate indiscriminatim tales adesse leges fundamentales, quales nos volumus, claras, determinatas, pactitias, unius voluntate non dissolvendas. Hujusmodi igitur denegamus imperii formae despoticae: planum enim est, ex unius arbitrio leges fundamentales nostro sensu consistere nequire, neque etiam tali regimini has convenire, nam imperium absolutum motu proprio se velle obligare, absurdum certe existimaretur; quin desineret hoc nomine vocari, quod se restringi pateretur. Perpetuitatis animo quod stabiliendum est, an simul libidinosae mutandi potestati subjectum esse potest? Num dicetur absolutum, quod est simul frenis coercitum? 1)

1) GANLH. *Du pouvoir et de l'opposition dans la société civile.* pag. 255. "C'est une singulière manière de voir, que de se persuader, que le pouvoir est illimité, dans ses limites."

Haec manifesta videntur et sine controversia; quam vero sententiam cum ab aliis in dubium vocetur, peritorum auctoritate confirmare lubet. Sic enim MONTESQUIEU: »Les lois fondamentales, inquit, supposent nécessairement des canaux moyens par où coule la puissance: car, s'il n'y a dans l'Etat que la volonté momentanée et capricieuse d'un seul, rien ne peut être fixe *et par conséquent aucune loi fondamentale.*» 1) Maxime vero omnium huic nostrae opinioni de non existentia harum legum in despotico imperio, assentire videntur verba haec: »Sous le despotisme, ait PAILLIET, une Constitution serait une *inconséquence*: elle tendrait à poser les *limites* d'un pouvoir *illimité* par sa nature: le despote ne reconnaît de loi que sa volonté; une volonté *bornée par des lois* ne serait plus une volonté *despotique.*» 2) Quidquid sit, si statuatur, regna despotica vel absoluta legibus nomine fundamentalium signatis carere, concedendum est, forte nonnullas ad formas externas pertinentes ibi inveniri: semper vero iis *veram*

1) MONTESQUIEU, *Esprit des lois*. Livre II. Chap. IV.

2) PAILLIET, *Droit public Français*, pag. 756.

legum fundamentalium indolem denegandam esse
censerem. 1)

Saepe autem differentia habetur imperium inter
despoticum et absolutum, ita ut in hoc leges fun-
damentales adesse, in illo contra prorsus illas deesse
distinguatur. Nec vero formae imperii absolutae
illas convenire, quibus ex certa regula libertas
civium possit defendi, ex iis, quae monuimus, sequi-
tur. Idcirco dictum illud vulgare, in omni civitate
inveniri leges fundamentales, non ita indefinite
accipiendum est, et potius illi sententiae adstipulan-

1) Cf. DE CHATEAUBRIAND, *Discours politiques*, (Oeuvres complètes
Tom. XXIII. pag. 277. SERRIGNY, *Traité du droit public des
Français*, Tom. 1. pag. 78. »On a dit encore (BOSSUET, *Politique
tirée de l'Écriture*, Livre VIII. Art. I. proposition 4.): »Il y a des
lois fondamentales dans les empires, contre lesquelles tout ce
qui se fait est nul de soi »C'est fort bien, quand ces lois existent,
et qu'il ne dépend pas d'un seul homme de les changer à son gré;
mais dans la plupart des Etats purement monarchiques, il est
difficile d'en établir l'existence et de leur trouver une garantie." *BELLO, Du régime Constitutionnel*, Tom. II. pag. 42. »Entre la
loi selon la Charte et les actes qui, sous d'autres gouvernements,
portent le même nom ou ont une destination analogue, il y a
cette différence essentielle, que la loi constitutionnelle a pour objet
de concourir à la garantie des droits, tandis que dans le meilleur
des gouvernements non-constitutionnels, la loi peut respecter les
droits de l'homme, peut même en procurer la jouissance, mais ne
garantit rien."

dum, »Dat *alle* Regeeringsvormen, *daar geene willekeurige en eigendunkelijke Regeering of oppermacht plaats heeft*, haare grondwetten hebben." 1)

Negatur vero etiam in Democratia legum fundamentalium existentia, propter id, quod idem (populi voluntas) qui ibi illas condiderit, eas continuo abrogare possit, et quia, facultate constituendi ac dissolvendi in uno conjuncta, iis desit stabilitas, legum fundamentalium elementum. 2)

Partim omnino huic opinioni est assentiendum quod ad theoriam, ut in populari imperio mutationibus magis obnoxiae sint. In Monarchia Constitutionali contra, *duorum* requiritur voluntas, ibique ita distributae sunt potestates, ut, positis obstaculis et adjectis cautionibus, difficilior sit via leges fundamentales mutandi; in hac igitur sine dubio longe excellent, majori munitae stabilitate. Sed inde non deducendum est, populari imperio indiscriminatim leges fundamentales denegandas esse; nec tamen in nostris civitatibus illas perpetuas esse scimus, temporum vicissitudinibus ipsas quoque obnoxias; potest fieri, ut in Democratia firmiores inveniantur

1) *Reinier Vrijaarts openhartige brieven*, Stuk VIII. pag. 146.

2) *PAILLIET*, I. 1.

quam in alia civitate, praesertim si infirmitati, populari illi imperio propriae, frena adjiciantur. Adferre ideo licet in pluribus Democratiis, tempus aliquod esse constitutum, intra quod leges hae mutari nequeant, 1) cum contra in multis mixtis imperii formis clausula talis saepe deficiat. Imo sunt auctores, inter quos FILANGIERI, ex theoria ipsa affirmantes, leges fundamentales in populari imperio stabiliores esse, quam in aliis. 2) Cui vero sententiae, ut supra professi sumus, concedere nequimus: id-

1) *Staatsregeling voor het Bataafsche Volk* van 1798. Tit. IX. Art. 504, "Tot op het einde van het jaar 1805 der gemeene Tijdsrekening, kan er geenerlei verandering in de Staatsregeling gemaakt worden."

2) FILANGIERI, *La science de la législation*, Tom. I. Chap. XI. "Il est très-rare qu'on use de ce pouvoir dans les gouvernemens populaires, parce qu'il n'y a point d'opposition de forces, de vues, d'intérêts entre les différens corps qui se partagent l'autorité. Mais dans les gouvernemens mixtes, où ces mêmes corps sont perpétuellement occupés d'accroître à l'envi la portion de pouvoir qui leur est confiée, où le corps qui représente la souveraineté, et qui peut disposer de la Constitution, a toujours intérêt de l'altérer, soit pour étendre la portion d'autorité qu'il a comme souverain, soit pour la restreindre en faveur de celui qui peut dédommager ses membres d'un sacrifice qui leur coûte très-peu; dans les gouvernemens mixtes de cette espèce, la Constitution ne peut jamais être stable; elle doit essayer de continuelles altérations, puisque chacune de ces altérations est avantageuse ou au corps qui l'opère, ou à ses membres."

circo concludamus, imperio despotico vel absoluto leges fundamentales conventionales et firmas contrarias esse; minime autem Democratiis illas denegari oportere, sed in principio in Monarchia Constitutionali illas inveniri optimas. Qua regiminis formam et nos utamur, et sub nomine legum fundamentalium praesertim eas intelligamus, quae civitatibus hac forma praeditis propriae sunt, non inutile erit, paullo accuratius inquirere in legum vere fundamentalium complexus sive Codices, qui hodie vulgo nomine *Constitutionum* feruntur. Non abundare videtur brevis *Constitutionum* expositio, cum propter variam significationem, qua accipi possit vocabulum, tum propter varias doctorum sententias de eo, quaenam imperii forma *Constitutionalis* proprie haberi possit, tum denique, quia illae *Constitutiones* tam diverso modo in civitatibus exsurgunt et operantur.

Magnam igitur, ut inde ordiamur, subiit conversionem in juris Publici sermone vocabulum *Constitutionis*, ac quidem talem, ut generale quid proprie designans, specialem sensim ac strictam acceperit significationem. Sane, ad civitatem bene ordinandam haec necessaria requiruntur, ut nimirum adsit imperium, vigeant leges a licentia cives

coercentes, ut ab uno distribuantur munera, ut aerarium publicum, alia, et instituantur et custodiantur; poteruntque omnia haec instituta fini civitatis idonea, licet dissimilia et nulla leges interhabita distinctione, proprio sensu constitutionem civitatis efficere: quo sensu utique dicere licet, nullum populum carere constitutione.

Quamquam leges secundariae quoque institutaque alia ad civitatis constitutionem concurrant, fundamentales tamen leges ad finem illum obtinendum maxime valent. Propterea nonnulli strictiore sensu complexum legum fundamentalium, tam *naturalium* quam *scriptarum*, nomine Constitutionis signarunt; »Par la Constitution d'un Etat, ait MACKINTOSH, j'entends *l'ensemble des lois fondamentales, écrites et non écrites*, qui règlent les droits les plus importants des magistrats supérieurs et les privilèges les plus essentiels des sujets." 1) Alii contra, non aequali jure leges fundamentales naturales et scriptas gaudere voluerunt, *scriptas* unice Constitutionem efficere sentientes; sic enim KLUIT: »Ik spreke van de natuurlijke Overeenkomst,

1) MACKINTOSH, *Discours sur l'étude du droit de la nature et des gens*, pag. 47.

inquit,..... waarbij nochtans veeltijds nadere *uitdrukkelijke* Bedingen gevoegd worden,..... die men noemt fundamentele Grondwetten van den Staat *die de Constitutie uitmaken*..... in onderscheiding van de *natuurlijke*.” 1) Vera autem verbi notio fundamentalium *scriptarum*, sive uno instrumento publico conjunctae sint, sive singulae deinceps seorsum habeantur, ut in Anglia. Commendanda quoque videtur, quae maxime in usu est, Constitutionum notio, quarum hanc dedit definitionem MERLIN; »Dans un sens plus étroit, inquit, et qui depuis 1789 est devenu exclusif, on entend par Constitution *l'acte*, par lequel une nation ou l'autorité qui la représente et qu'elle a déléguée à cet effet, détermine les droits politiques de ses membres, la forme de son gouvernement et l'organisation des pouvoirs publics dont un gouvernement se compose.” 2) Ex differentia illa ipsius vocabuli

1) KLUIT, *Over het misbruik van 't Algemeen Staatsrecht*, pag. 10.

2) MERLIN, *Répertoire de jurisprudence*, voce *Constitution*. Conferantur disceptationes de titulo *Constitutionis* legi fundamentalis Reipublicae Batavae inscribendo habitae, (Dagverhaal der Nat. Vergad. van 11 Jan. 1797. Dl. IV. pag. 415—416). PÖLITZ, *Das Constitutionelle Leben, nach seinen Formen und Bedingungen*. (Einleitung).

significationis, pendet etiam opinionum diversitas de eo, quales scilicet civitates *Constitutionales* nominandae sint; sic alii, ut LANJUNAIS, defendunt sententiam, modo illam imperii formam recte vocari Constitutionalem, quae legibus fundamentalibus in unum corpus redactis nitatur; alii contra opinantur, nomen hoc minime iis civitatibus esse dene-gandum, quae gaudeant legibus illis nullo ordine, quamquam dispersis. 1) Cui sententiae equidem certe consentirem, nomen nimirum Constitutionis non tantum tribui debere instrumento publico cui proprius hic inscribatur titulus, sed etiam corpori omnium legum fundamentalium in civitate, licet disjunctarum, modo scriptae sint, iisdemque praesidiis et sanctione munitae. Insuper hic notandum est, nonnullos vocabulum plurali numero usurpan-dum censuisse, 2) quo nomine et HUBERUS leges fundamentales vocat. 3)

Licet supra opinati sumus, primas leges funda-mentales maxime ex subditorum voluntate originem cepisse, recentiori aetate saepe aliam formam in-

1) BENI. CONSTANT, *Cours de politique Constitutionnelle*, pag. 54.

2) DAUNOU, l. l. pag. 148.

3) l. l.

duerunt, ita ut non communi consilio, sed a Principe proprio motu subditis concessae *viderentur*. 1) Sed forma potius originis externa est mutata, nam quod ad efficacitatem talis actus, etiam ille ex populi voluntate *directe* vel *indirecte* derivatur, et revera bilateralis contractus haberi debet Constitutione. Principem enim, ut jam animadvertimus, proprio impetu, nulla urgente necessitate, potestatem suam limitibus circumscribere velle, non credibile est; quod si nihilominus facit, alieno potius instigari stimulo videtur, ut quasi sponte tribuat hoc beneficium. 2) Qualiscunque autem sit concedendi modus, hodie non adeo refert ad vim Constitutionis internam; nam proposita a Principe, tamen acceptanda est ab subditis, et condita ab his, sanctione contra indiget Principis; quo fit, ut non immerito reputetur pactum; 3) effectus certe est idem.

1) *Charte Constitutionnelle* (1814) (*Préambule*). "Nous avons volontairement et par le libre exercice de notre autorité royale, accordé et accordons, fait *concession et octroi* à nos sujets tant pour nous que pour nos successeurs, et à toujours de la *Charte Constitutionnelle*." Eodem fere modo *Lex Fund. Batava* (1814), *Constitutiones Badensis, Bavariensis* (1818) et *Poloniae* (1815), aliaque.

2) Cujus novissimum exemplum nobis praebet charta, a Rege Borussiae indulta, rebus urgentibus.

3) Conferantur ARETIN, l. l. Th. I. pag. 241. ZÖPFL. *Grundsätze*, cet. pag. 519.

Ex his nunc adducimur ad distinguendum modos, quibus in diversis civitatibus oriri possunt Constitutiones; quarum duo principalia sunt genera:

I. *Historicae* Constitutiones, ex antiquis moribus et institutis sensim paulatimque naturaliter ortae, crescente populi humanitate excultae, nec ita abrupte et artificiose conditae. Quales vero optime instructae Constitutiones, perraro inveniuntur.

II. *Artificiosae*, sive *non gradatim* introductae Constitutiones, in civitatibus scilicet quarum leges ac instituta progredienti populi maturitati parum conveniebant, quaeque maturitas non quidem plane novam et repentinam poscit Legem fundamentalem, sed antiquae constitutionis potius temporibus et genio populi accomodatam reformationem. Cujus generis species sunt:

a. *Concessae* ita dictae Constitutiones (*verleende Grondwetten*) quae a Principe, tamquam ex plenitudine potestatis, sub forma *privilegii*, subditis indulgentur.

b. *Pactitiae* ita dictae (*bedongene Grondwetten*) quales a Principe et a populo conjunctim conficiuntur vel probantur. Quod pactum diverso modo constituitur; nam, vel tamquam lex fundamentalis a Principe mandatariis populi proponitur, ut ab

his post institutam inquisitionem, accipiatur; vel a Principe et a mandatariis conjunctim conficitur et confirmatur; vel a solis mandatariis inchoatur et a Principe deinde sancitur. 1)

Haec est generalis et specialis Constitutionum divisio, quarum *pactitiae* univere (nullo discrimine externae formae habito) optimae dicendae sunt, plurimaeque usu veniunt: 2) maxime etiam principio contractus socialis consentaneae sunt, et cautionem optatae stabilitatis habent majorem. Licet indubitata ac vera haec videantur, animadvertendum est, nonnullos prorsus contrariam sententiam propugnare, originem legum fundamentalium non ex pacto deducentes legitimam, cum Principem populi adversarium haberi nolint. 3) Alter omnino contrahens quamquam sit, vel sic tamen demonstrasse videmur, minime Principem populo *opponi*, legibus fundamentalibus vero arctius populo *jungi*,

1) Conferantur STAHL, *Die Phil. des Rechts*, Band. II. Abth. II. pag. 103 seqq. PÖLITZ, *Die Staatswissenschaften*, cet. Th. I. pag. 571. 572. Conferatur etiam PÖLITZ, *Das Constitutionelle Leben nach seinen Formen und Bedingungen*, pag. 65 seqq.

2) KLÜBER, *Oeffentliches Recht*, cet. pag. 575. „Daher sind, in der Theorie pactirten Verfassungsurkunden die *Regel*, und octroyrten sind *Ausnahmen*.“

5) STAHL, I. I. pag. 107.

ejusque potestatem firmari. Pactitiae illae Constitutiones semper aliis praeferendae sunt: dubio enim obnoxiae non sunt, bilateralis obligatio certe in iis cernitur; quare hujus revocatio, renunciatio vel violatio ab una parte, altera invita, fieri nequit. Non aeque autem absolute de concessis Constitutionibus pronuntiari potest, quippe subjectis variis controversiis: nam, licet opinati sumus, iis eandem vel fere eandem vim ac pactitiis non denegandam esse, attamen res saepius pendebit a modo, titulo, causis secundariis et temporibus, quibus tales Constitutiones indultae sint. Optime tamen illas assimilare licet *privilegiis* ita dictis, et quantopere de his omni tempore et loco, in ipsa nostra patria nominatim, in varias partes divisae fuerunt opiniones; quam diversa et acerrima de privilegiis fuit disputatio? Nonnullis enim nulla prorsus leges fundamentales inter et privilegia differentia apparuit; alii directe privilegia opposuerunt legibus fundamentalibus: alii rursus in ipsis privilegiis distinguendum arbitrati sunt, ut haec alterave sententia probari posset. Ad repudiandas igitur Constitutiones concessas, omni silentio hoc loco non praetereunda sunt privilegia: potius vero breviter inquiratur, quatenus haec a legibus fundamentalibus differant,

quatenus contra his convenire dici possint. Certe privilegia proprie ita dicta tum indole interna, tum etiam forma qua constituuntur, diversa habentur, quamquam quod ad stabilitatem non adeo subinde a legibus fundamentalibus distare videantur. Privilegia corporibus quibusdam privatissime tribuuntur; 1) veras autem leges fundamentales solas eas habendas esse, conveniunt, ad statum rei publicae, ad commodum et finem communem, non vero privatum, quae pertinent. Forma etiam ortus spectata, illa privilegia a superioribus conceduntur, ut beneficium indulgentur; leges vero propriae fundamentales aequali jure contrahuntur. Ex qua originis diversitate necessario sequi videtur diversa dissolvendi ratio: a plerisque igitur in privilegio bilateralis obligatio negatur, cum absit jus cogendi ad *beneficium*; quin contenditur, tale privilegium ex benevolentia, propria voluntate largitoris concessum, hujus quoque solius arbitrio revocari posse. »At in primis cavendum, inquit HUBERUS, 2) ne

1) KLUIT, *Primae lineae Collegii diplomatico-historico-politici*. Cap. XIII. »Privilegium origine vocis est *privata lex*: definitur *exceptio a communi patriae vel terrae lege*».

2) HUBERUS, I. I. VAN MIERIS, *Charterboek*, Tom. III pag. 407. (*Consultatio, an Princeps Privilegia Civitatibus in perpetuum concessa revocare possit*).

privilegia, quibusdam civibus aut Reipublicae membris liberaliter et ex gratia principum indulta, cum legibus Reipublicae fundamentalibus confundantur; siquidem in his nulla conventio vim obligationis utrimque firmat, ideoque, solo honestatis, nullo necessitatis vinculo largitorem obstringunt. Quare monitos velim eos, qui de justitia armorum nostratum adversus Hispanos loquuntur, ne meritum causae in violatione *privilegiorum*, ut loqui amant, statuere velint." 1) Ex his igitur nulli dubio subjecta esse videretur leges fundamentales inter et privilegia differentia: attamen in multis congruere recte dicuntur. Sic KLUIT arbitratur, argumenta de privilegiorum revocatione in utramque partem nimis generaliter esse proposita, utramque sententiam ideo falsi convinci, et potius in privilegiis distinguendum esse. Dividit igitur hic privilegia in *gratiosa* et *conventionalia*; qualia posteriora ex hujus sententia sine controversia legibus fundamentalibus assimilantur. »Alterum genus Privilegiorum,

1) Cf. KLUIT, *Inwijdingsrede, over 't recht, 't welk de Nederlanders gehad hebben, om hunnen wettigen Vorst en Heer Philips, Koning van Spanje aftezweren.* (1779) A. G. BESIER, *Diss. De juste abdicato Philippo II. Trans-Isalaniae imperio, praesertim ob violata privilegia.* (1780.)

inquit enim, vocantur *Conventionalia* sive *Paclitia*, quae ex *conventione* vel *titulo oneroso* quaesita, concedentem et ejus successores obligant, utpote quibus Princeps, tamquam privatus, *Contractum* inire intelligatur, *qui utrimque servandus.*" 1) Sunt igitur privilegia quibus minime natura, forma, vel bilateralis obligatio legum fundamentalium deneganda esse videantur. Sunt quidem privilegia, quae toti regioni, omnibus membris ejusdem civitatis tribuantur, quae *publica* vocantur. Haec nisi ab omni parte similia, non in multis tamen legibus fundamentalibus dissimilia haberi possunt; ita enim dirimitur impedimentum, quo minus vocentur leges fundamentales, quippe harum universali qualitate carentes. Sic omnia privilegia publica, sive concessae, iis assimilandae, Constitutiones, quae ex *mera liberalitate* non indulgentur, e populi volu-

1) KLUIT, *Primae lineae Collegii diplomatico-Historico-politici*. Cap. XIII. Nec aliter BOENNERUS, »Verum cum non una sit natura privilegiorum, inquit, una decisione quoque quaestio haec absolvi nequit.» Vult hic distinguere an privilegia in *remunerationem bene meritorum*, an pro *pretio*, vel ex *mera gratia* concedantur: nec non privilegia *titulo oneroso* acquisita *irrevocabile* jus conferre concedit, non vero absolute ita, sed comparative, quod pro *labitu*, ut gratiosa, revocari haud possint. (*Jus publicum Universale* Lib. II. Cap. III. § 56—§ 68.)

tate Principisque ipsius cura eliciuntur, quare et in revocandis iis utriusque spectanda est voluntas: si enim privilegia vel Constitutiones Princeps sponte gratificari nolit, imperium dimittere ei licet: casu autem contrario, ipso largitionis actu, jus acquirit donatarius. 1) Forma tunc sola a veris legibus fundamentalibus distant: hae enim ab initio sunt pacta, illa, secuta demum acceptatione. Quidquid sit, apparet dubium, cui tales Constitutiones vel privilegia obnoxia esse possunt: alii medium tenent, interjectis distinctionibus; alii in privilegiis illimitatum jus Principi soli competere sentiunt, *ubique et semper*; 2) alii contra in omnibus indiscriminatim, sive sint ex mera liberalitate sive onerosa, pactum reperire sibi videntur. 3)

1) «Le roi était le maître de donner ou de ne pas donner la Charte; nul n'avait le droit de la lui demander. *Mais du moment où il l'a octroyée, il a limité ses pouvoirs, elle est devenue loi fondamentale et le roi ne peut pas la détruire.*» Quae sunt verba a delegato Francico DE CASTELBAJAC prodita (Cf. DUPIN. *Notions*, cct. pag. 201.)

2) HOBBS, *De Cive*, Cap. VI § 13 seqq. *Leviathan*, Cap. XVIII.

3) KLÜBER, *Oeffentliches Recht*, cct. pag. 653, «Privilegien, in dem eigentlichen Sinn, auch Dispensationen, haben die Kraft eines *Vertrags* zwischen dem Ertheiler und dem Privilegirten; gleichviel ob sie auf Widerruf (auf Wohlgefallen, *precario*, *ad bene placitum*), oder für immer, unentgeltlich oder gegen Vergeltung (*privil. gratuita* vel *onerosa*) ertheilt sind.

§ V.

DE STABILITATE, PRIMARIO LEGUM FUNDAMENTALIUM ELEMENTO.

Quodsi omnes leges in genere animo stabilitatis constituentur, leges fundamentales profecto quam maxime vi illa ac robore diuturnitatis muniendae sunt. Etenim non poenae et obligationes civiles, nec connubia vel alia iis definiuntur minora, sed summa omnino, quibus cives gaudere possunt, bona et praesidia. Quid, quaeso, aedificium civitatis, si continuo ejus fundamenta possint quassari? Nonne erit sonus inanis in istis legibus, *fundamenti* vocabulum? At, objiciat quis, leges fundamentales non manserunt eadem per tot abluere

saecula, falso igitur nomine *immutabiles et perpetuae* proclamantur! Haec sunt vera; at an aliquam perpetuam dicere licet humani ingenii sobolem, dum ipsa, ex qua provenit, voluntas, ut mutabile quid noscatur? strictiori sensu solas leges fundamentales naturales non injuria ita vocare possumus. Imperator Romanus dudum hanc prodidit sententiam, cum diceret: »Divinae quidem res perfectissimae sunt, humani vero juris conditio semper in infinitum decurrit, et nihil est in ea quod stare *perpetuo* possit: multas enim formas edere natura novas deproperat.» 1) Perfectas igitur et proximas aequitati naturali si possemus condere leges fundamentales, sane illas immortales statuere, prima esset lex. 2) Admodum diversae de hac re sunt sententiae: nonnulli enim aeternam in his legibus voluerunt stabilitatem, ita ut semel constitutae, *nullo*

1) Cf. TROTZ, *Oratio de immortalitate legum instauratoris* WILHELMII IV, pag. 15. Conferatur etiam hujus sententia de iis, quae legibus fundamentalibus inesse velit, ut revera dici possint aeternae. pag. 25.

2) BENTHAM, *Tactique des Assemblées législatives*, Tom. II. pag. 64. »On pourra faire des lois perpétuelles quand on sera parvenu à un *état de choses perpétuel*: on pourra prendre un engagement perpétuel, quand on aura la certitude que les circonstances où on le prend seront perpétuelles.»

prorsus tempore mutari possent, (cujus exemplum nobis praebet lex illa Regia Danorum: 1) iidemque docent adeo contra naturam esse legum fundamentalium, illas mutare vel abrogare. Haec sententia absolute amplectenda non videtur; mores enim, usus et utilitates populorum etiam mutantur, alia tempora alium poscunt rerum ordinem, alia instituta: quare igitur, his omnibus urgentibus, existentes retineamus leges fundamentales, has si malas, nec praesenti civitatis statui convenire, inutiles, 2) quin noxias sciamus? »Misera profecto populorum foret conditio, deplorandaque reipublicae facies,

1) Alio loco si monuimus leges fundamentales in primis esse constitutas, ut essent Imperii conditiones, iisque absoluta et arbitraria unius potestas in nonnullis circumscriberetur, sic contrarium ac forte unicum exemplum praebet haec lex Regia Danorum: hac enim ipsi subditi Principibus suis, pro limitata potestate quam habebant, tribuerunt aliam quam maxime absolutam nullisque limitibus ac conditionibus restrictam, nisi illa sola, ne possent hanc legem Regiam, iis absolutam potestatem tribuentem, unquam mutare. Cf. J. MEERMAN, *Eenige berigten omtrent het Noorden en Noord-Oosten van Europa*, Tom. I. pag. 259 seqq.

2) A. GELLIUS, *Noct. attic.* XX. I. 22, »Non ignoras, legum opportunitates et medelas pro temporum moribus, et pro rerum publicarum generibus, ac pro utilitatum praesentium rationibus, proque vitiorum, quibus medendum est, fervoribus, mutari atque flecti, neque uno statu consistere, quin ut facies coeli et maris, ita rerum atque fortunae tempestatibus varientur.»

quin servilis imperantium fortuna, *si bonum publicum legumque reverentia ex aevi prioris judicio unice penderet.*" 1) Imo quidem si de jure illas mutandi quaeratur, et longius procedunt nonnulli, nullam legem fundamentalem in civitate esse irrevocabilem dicentes, ne ipsum quidem pactum sociale, de cujus legitima resolutione dubitari nequeat, omnibus consentientibus civibus. 2) Directe impugnant principium illud, ipsa lege declarari ut sit immutabilis; declaratione hac perpetuitatis non obtineri dicunt legum stabilitatem; hoc esse profiteri earum impotentiam, ipsarum bonitate eas defendi non posse, illasque temporis lapsu perituras esse, sibi ipsis cum relinquuntur; 3) has leges non magis quam alias immutabiles esse debere nec posse sentiunt, quia, licet scriptura illam immutabilitatem prae se ferat, deficit tamen perpetuitatis voluntas in legumlatore. 4) Elatis verbis contra clausulam illam perpetuitatis declamant; sic enim loquitur EKENDAHL. »Jch verspreche, an dieser Staatsver-

1) TROTZ, l. l. pag. 16.

2) ROUSSEAU, *Contrat Social*, Livre III. Chap. XVIII.

3) BENTHAM, l. l. pag. 65.

4) CHERBULIEZ, *Théorie des garanties Constitutionnelles*. Tom. II. pag. 86.

fassung nie Etwas zu ändern, oder ändern zu lassen, heisst: ich verspreche kein Mensch zu seyn, noch zu dulden, dass, so weit ich reichen kann, irgend einer ein Mensch sei. Ich begnüge mich mit dem Range eines geschickten Thiers. Ich verbinde mich, und verbinde Alle, auf der Stufe der Cultur, auf die wir hinaufgerückt sind, stehen zu bleiben." 1)

Quamquam et his veritatis aliquid inest, quotidiana tamen illa facultas leges fundamentales corrigendi, rejicienda videtur, et fovenda salutaris illa sententia de aliqua harum legum firmitate. 2) Sane hoc temporis propugnaculo leges fundamentales munire oportet, dum negari nequit, studium novitatis nullis limitibus circumscriptum, variis innumerisque malis et rerum conversionibus civitatem inermem tradere. Contra, (quantacunque sit diffi-

1) EKENDARL, *Allgemeine Staatslehre*, Tom. I. pag. 332.

2) PIET. BORT, *Naegelate werken*, tit. *Politijke Maximen*, Num 19. pag. 288, »Seer wyse ende voorsichtige Schrijvers leeren ons, dat men niet alle Wetten, *insonderheid fundamentelen*, en moet veranderen, al waer het in een beter, alsoo die beterschap niet zoo veel en kan baeten, als het veranderen selfs schadelijk is, door de *verswackinge van de authoriteit, die haer wortelen neemt door de langduerigheid.*» Conferatur etiam HELLO, *Du régime Constitutionnel*, Tom. II. pag. 25.

cultas illius innovandi libidinem restringendi) in adhibendis necessariis emendationibus pertinacia neque lex fundamentalis crescenti populi culturae impedimento sit. 1) Durante legis ratione, duret lex; cessante ratione, ea cesset: nec ita indefinite igitur vulgare illud TAGITI est accipiendum: »Boni civis esse, praesentem reipublicae statum tueri nec eum mutatum velle.»

Ex quibus omnibus manifesta videtur ratio cur *perpetuitatis* animo leges fundamentales constitutas esse, in definitione nostra proposuerimus. 2) Liceat

1) BENTHAM, l. l. pag. 54. »Le despotisme, fût ce celui de Caligula ou de Néron, ne saurait jamais produire des effets aussi pernicieux qu'une loi irrévocable.» MONTESQUIEU, *Esprit des lois*, Livre XXVI. Chap II. MACAREL, *Eléments de droit politique*, pag. 6. *Rapport der Commissie tot herziening der Grondwet* (1815.) »Vette was van ons de trotsche waan in alles te willen voorzien, alles te regelen, en wij hebben aan de *ondervinding van lateren tijd ook haar deel ter volmaking van dit werk gelaten.*»

2) BENTHAM, l. l. pag. 65. »Les lois sont faites dans un *esprit de perpétuité*: mais *perpétuel* n'est pas synonyme d'*irrévocable*. Dans la langue des lois et des traités, on entend par-la une *perpétuité éventuelle et conditionnelle*, qui signifie qu'autant que les raisons qui ont servi de motif à la loi subsisteront, la loi doit subsister de même.» DUPIN, *Notions élémentaires sur la justice*, cet. pag. 18. »Les lois fondamentales de l'Etat sont *réputées immuables*, non pas tant par l'impossibilité que par la difficulté et le danger de les changer.»

igitur hoc loco, legum fundamentalium conditorem aedificii structori comparare: hic sane, ut maneat, quod aedificavit, attendit ad vitia tempore aliisque erumpentia; eaque emendare conatur, ut a proxima, quae minatur, ruina servetur domus.

Si dicenda est nostra sententia de eo, quo scilicet modo, natura stabilitatis legum fundamentalium, cum necessitate rarissime eas mutandi componi possit, sic assentiremus, 1) distinctionem esse faciendam quod ad materiam, ita ut pauca illa summa capita Constitutionis, quorum, ad rite compositam civitatem ordinandam, communis et indubitata agnoscitur necessitas, inviolabilia et immutabilia declarentur; quod in multis obvium est Constitutionibus. Cetera vero nondum ita necessaria et absolute bona reperta, in secunda Constitutionis parte collocentur, aliquo adjuncto termino, intra quem eorum praestantiam vitiumve docere possit experientia. Aliud alii excogitaverunt systema, ut nimirum in Constitutione nec diversae materiae mentio ulla fiat, nec temporis, quo demum praeterlapso, leges fundamentales renovare liceat;

1) NECKER, *Du pouvoir exécutif dans les grands États*, Tom. 1. pag. 124 seqq.

ex quo igitur mutandi via quandoque patet, hujusque occasione ac futuro hominum animo, relinquitur facultas. Hoc vero plane rejiciendum videtur, nam et firmitatis cautio tunc diminuitur et experientiae non datur locus: facile fieri possit, vel manu novatrice etiam attingi tempore durata, 1) vel intempestive substitui experientia nondum comprobata. 2) Quapropter, licet dubitetur utrum in magnis rerum conversionibus (nec desunt exempla in patriae historia) unus complexus verborum animi impetum

1) KLUIT. *Rechten van den mensch in Frankrijk* cet. pag. 158. «De waare vryheid en heure bewaaring hangt thands vooral af van de bewaaring van die Grond- en Staatswet, te meer daar de ondervinding in de laatste beroerten geleerd heeft, hoe, uit de geringste beginselen, die in het eerst kleine veranderingen scheenen te bedoelen, nogthands een algemeene verwarring is ontstaan, welke het Bondgenootschap op het punt van eene totaale slooping heeft gebragt.» DUPIN, l. l. pag. 19. «On diminue ainsi dans l'esprit des peuples l'idée qu'ils doivent garder de la stabilité de leur gouvernement: c'est là sur tout, qu'à côté de l'avantage d'améliorer, se trouve le danger d'innover.»

2) CHERBULIEZ, l. l. Tom. II. pag. 89 «L'arbre qui commençait à donner quelques fruits, sera déraciné, et la terre sera remuée pour recevoir un nouvel arbrisseau, que l'on ne manquera pas d'arracher à son tour avant qu'il ait eu le temps d'y pousser de profondes racines; jusqu'à ce que le sol, amoindri et pulvérisé par cette perpétuelle trituration, devienne impropre à la culture et ne puisse plus alimenter ni soutenir les rejetons qu'on lui confiera.»

novatorum semper frenaturus sit, attamen his per-
pensis, trahimur ad commendationem definiti tem-
poris. In ancipitibus quam plurimas pangere oportet
ancoras, quibus *possit* prora civitatis firmari; at in
tranquillis quidem non adeo desperandum erit de
hominum religione, quin valeat legum fundamen-
talium sanctitas.

§ VI.

DE VINCULO LEGES INTER FUNDAMENTALES ET SECUNDARIAS.

Confirmatur et naturali etiam ratione fundatur illud principium, quod nullae leges humanae, quo etiam nomine signatae, naturalibus possint adversari, quia, ut recte animadvertit **DOMAT**, hae *omni tempore omniq[ue] loco sunt justae*. 1) Aequè verum pronuntiare hoc licet, leges secundarias fundamentalibus non adversari, omnino vero his congruere oportere. Neque longe diversa est ratio, quae pro legum naturalium integritate allegatur, ab illa

1) **DOMAT**, *Traité des lois*, Chap. XI.

legum fundamentalium: quod enim naturales omnibus civitatibus esse dicantur, idem praestant singulis harum leges fundamentales, nimirum ut justae sint, omnesque in tota civitate obstringant: differunt igitur in eo, quod illae divina, haec humana constituentur manu: conveniunt, quod hominibus sanctae sint aliae, aliae civibus. Hoc quidem animo leges condimus fundamentales, ut fons sit, ex quo cetera in civitate deriventur instituta: quid etiam nomen *fundamenti*, nisi sint *leges legum*, leges, quibus, ut dicit HUBER, tota nititur structura, quaeque primo omnium ponuntur? Praeterea reputetur, expressas leges fundamentales permulta continere naturalia; majora quidem, ut imperium, libertatem nec non jura homini propria iis firmari; qui possent igitur minoribus haec infirmari majora?

Ex natura rerum cuique necessarium videri debet arcitissimum inter leges fundamentales et secundarias vinculum; illis enim inviolabile constituere pactum sibi proposuerunt cives; civiles idcirco quasi media quibus finis illius obtineatur perfectio, legum fundamentalium habentur sequelae: prioribus pactum exprimitur, posterioribus perficitur. 1) Adeo

1) BÉRENGER, *De la justice criminelle en France*, (Discours pré-

intelligentur inter se conjunctae, ut affirmandum sit, a bona vel vitiosa Constitutione naturaliter quoque legum secundariarum virtutem pendere vitiumve: imo quidem legum fundamentalium aliarumque indole plane diversarum simultanea existentia cogitari nequit, quin fini societatis noceatur vel in absurda quoque modo incurratur. Fingantur enim sub vitiosa lege Imperii, civiles leges egregiae; ubinam harum ipsarum praesidium, ubinam has in futurum semper esse bonas, cautio? At finge leges secundarias pravas, ubi has emendandi reformativaeque opportunitas, ipsa lege fundamentalibus obstante et perversam illam rei publicae conditionem tuente? Hoc sensu vere BACON: »Jus privatum, inquit, sub tutela juris publici latet. Lex enim cavet civibus; Magistratus legibus; Magistratuum autem auctoritas, pendet ex majestate imperii, et fabrica politicae et *legibus fundamentalibus*. Quare si ex illa parte sanitas fuerit, et recta constitutio, leges erunt in bono usu; *sin minus, parum in iis praesidii*

liminaire) «La première (la loi Constitutionnelle) proclame les principes; les secondes (les lois secondaires) en assurent l'exécution.»
 HELLO, *Du régime Constitutionnel*, (Avant-propos) «Ce que la Charte a promis, c'est à la loi de le tenir.»

erit." 1) Contra, quantacunque sit legum fundamentalium praestantia, quis tamen illas fictionem non diceret, his si congruae non inveniuntur secundariae, ita ut nullius fere pretii sit solemne illud pactum inire, cum legibus contrariis impedimenta continuo interjiciantur, quo minus finis pacto propositus obtineri possit: recte sane in tali rerum statu quaerat quis, quid juvat adspectus, nisi conceditur usus? Duobus igitur modis pactum illud violari potest; directe, si palam, actu, rebus et factis, ab ipsis potestatis executricis ministris, superiori vel inferiori gradu constitutis, lex fundamentalis contemnatur: cum vero huic contrariae rogantur et sanciantur leges, haec pacti indirecta potius vocari possit violatio. Ex his satis planum censerem, utrique legum generi optabile esse, ut inter eas quam maxime coarctetur vinculum et consilio saltem ac mente convenient. Leges secundariae majori stabilitate et religione muniuntur; erit ab altera parte veritas 2) Constitutio, nec fallax libertatis publicae simulatio. »Quamvis recta sit

1) BAGO, *De certitudine legum*, Aphorismo III. nec non in aliis, passim.

2) «La Charte sera désormais une vérité.» (Verba regis Francorum LUD. PHIL.).

constitutio scripta, notat DUPIN, si dubia executione laboret, si fulta non sit legibus auxiliaribus naturae constitutionis congruentibus, parum in legibus erit praesidii. Erit enim sicut in fabula *caput et cauda serpentis*. Oportet igitur, ut omnes leges inter se *quadrent* et executioni *sincerae* mandentur." 1)

Maxime universae civitati damnosum est illud systema, secundum quod leges secundariae fundamentalibus directe contrariae accumulatur: cujusmodi actus nihilominus, difficillimis Reipublicae temporibus orti, adeo vulgares sunt, ut novam quasi speciem legum hodie efficiant, quae leges *exceptionis* sive *extraordinariae* dicuntur. Maxima profecto in civitate dominatur dubium, cum tali modo non una, sed multae exsurgant normae civiles, quas inter anxii haerant cives, ipsi adeo iudices; alii enim defendunt legem fundamentalem, alii leges propugnant exceptionis et occasionis (ut dicuntur), has illasve probantes vel repudiantes, prout consiliis suis eas utiles vel noxias existiment. 2)

Damnum illud ex legibus contrariis profluens

1) DUPIN, *Manuel des Etudiants en droit*, pag. 231. 294.

2) DAUNOU, *Essai sur les garanties individuelles*, pag. 185.

multiplex ac diversum, taliter qualiter exponere conabimur. Sic prima haec oriri posset quaestio, an ipsae leges secundariae sive animo et sensui, sive scripturae legis fundamentalis recta via oppositae, revera *leges* vocari et haberi mereant, ita ut iis obtemperari debeat? Hoc a nonnullis omnino in dubium vocatur. DUPIN enim »la question est précisément, quærit, de savoir si l'on peut regarder comme *loi*, un *acte incompatible avec la Constitution*.»? 1) Quin etiam DAUNOU monstro proximum habet, actus illos argumento legum fundamentalium obloquentes nomine *legis* signari, illosque auctoritate muniri, qua has spoliaverint. 2) Sane, si haec repugnantia legum fundamentalium et secundariorum manifesta est, probanda videtur sententia Cel. BOSSUET libertati publicae faventis et in loco ubi disserit de legibus fundamentalibus affirmantis, actibus illis semper resisti posse, quia tamquam Constitutioni contrarii ipso jure sint nulli. 3)

1) DUPIN, *Notions élémentaires sur le droit*, cet. pag. 174.

2) DAUNOU, l. l. pag. 459. »Ce qui est étrange, ce qui tient presque du prodige, c'est que les actes qui démentent textuellement la loi fondamentale, puissent porter eux-mêmes le nom de lois, et se revêtir de toute l'autorité dont ils la dépouillent." Cf. et pag. 14.

3) BOSSUET, *Politique tirée de l'Écriture*, Livre VIII. Art. II. Proposition I.

Difficilis, non negamus, et intricata res est; periculosum est *legem*, semel ita dictam, *non obligatoriam* declarare eamque omni robore ac vi exuere, cum tamen inveniuntur casus, in quibus dubio alicui subjaceat quaestio de actu illorum cum legibus fundamentalibus repugnantia. Maxime etiam omni obedientiae civilis ordinisque socialis principio adversaretur, singulorum iudicio relinqui. leges, ita ut, prouti videretur, iis obtemperent cives vel minus. Sic opinantur nonnulli, *legem* semel latam, vim suam retinere, quam nec adplicare magistratus, cuique obedire nec cives recusare possunt; 1) actui legi fundamentalis contrario obtemperandum esse monent, quamdiu sublatus non sit. 2) Alii rursus in ipsis actibus distinguunt, quo nimirum tempore promulgati sint, non negantes *legem* fundamentalem, utpote legum matrem ac reginam, secundariae huic oppositae anteferendam esse, si scilicet posterior sit lex fundamentalis. 3) Equidem temporis in hac quaestione nullam habendam esse rationem, censerem; antecedens ordinaria

1) DE CORMENIN. *Questions de droit Administratif*, voce *Interprétation de la loi*, pag. 251.

2) MACAREL, *Elémens de droit politique*, pag. 154.

3) DUPIN, *Notions élémentaires*, cet. pag. 178. 181.

lex quoquomodo posteriori qualibet contraria, nisi expresse, hoc declaratur, tacite tamen revocata esse habetur propter generalem juris regulam, priora posterioribus abrogari; et posteriori fundamentali quidem cedit, propter aliarum legum principatum quem haec tenet: quod si secus se haberet, legislator inferior actibus etiam posterioribus infirmare posset actus legislatoris constituentis, id est, superioris. Quis non videt, quam damnosum sit, talibus legibus aditum patefacere et turpi incuria indulgere, unde opinionum de legum fundamentali auctoritate nascatur conflictus, diversa sanctissimorum principiorum admittatur interpretatio?

Cam hac quaestione de vi istiusmodi actuum deque civium his obediendi vel non obediendi officio, conjuncta est alia maxime agitata, an certo civium ordini, iudicibus nimirum liceat, legum Constitutioni adversarum adplicationem recusare? Sunt, qui defendant *nullo casu* iudicem suam opinionem, suam auctoritatem, opponere oportere voluntati certae et manifestae potestatis legiferae, quam absurda, quam legi fundamentali bonoque publico contraria sint, quae jubeat. 1) Praescribit

1) Sententia, quam protulit CHRISTIAN in adnotat. ad: *Commentaires sur les lois Anglaises par Blackstone*, Tom. I. pag. 60, possit

igitur haec sententia coecam, passivam obedientiam
 judicemque, personam, si quae, sui juris et a nul-
 lius pendentem arbitrio, jubet esse instrumentum
 modi non legitime agendi ac lubricinis aliarum in
 civitate potestatum; servum quidem, non legis,
 verum dominationis. Difficile autem his assentiri
 possumus; 1) judex saltem liber esse debet, dum-
 modo ejus judicia secundum animi conscientiam ac
 verae rectaeque legis praeceptum dentur. *Injuriae*
 minime submitatur *justitia*; nam, si vere aestima-
 mus leges fundamentales tamquam libertatis prae-

procedere in Anglia, ubi Codex legum fundamentalium proprie sic
 dictus non reperitur et leges ferendi potestate non circumscripta
 gaudet Parliamentum. »Dans aucun cas, inquit, un juge ne peut
 opposer son opinion, son autorité à la volonté claire et manifestée
 du pouvoir législatif. Son devoir est de faire connaître et d'ac-
 complir les décrets du pouvoir suprême de l'Etat. Si un acte du
 parlement commandait, comme l'édit d'Hérode, le massacre de
 tous les enfans au dessous d'un certain âge, le juge devrait rési-
 gner son office plutôt que de concourir à l'exécution d'un tel ordre;
 mais il n'appartient de le déclarer nul qu'à ce même pouvoir
 législatif dont il est émané.»

1) Cf. J. A. WEHLAND, *Proeve over de beoordeeling der bestaande
 wetten*, pag. 51. et Ampl. H. VAN SONSBEECK, *Proeve over de
 zelfstandigheid en onafhankelijkheid der Regterlijke magt*, Stuk II.
 pag. 77 seqq. ubi Auctor eandem, quam tuemur, sententiam copiose
 probat. Mr. C. W. OPZOOMER, *Aanteekening op de Wet houdende
 algemeene bepalingen der wetgeving van het Koninkrijk* pag. 63—68.

sidia, 1) ut conscientiam nobis praebentes, non aliter nos puniri vel nobis noceri posse quam vi legis fundamentalis, quid Constitutio aliud nisi umbra et mendacium nobis esset, persuasis, jus (sive potius quasi-jus) ex actu posse dici legi illi fundamentali repugnante, pro nullo habito pacto sociali, cui consenserimus? Omni etiam honestati et integritati adversaretur, sustinere, tale servile officium judici incumbere, cum jurisjurandi verba, quibus ligatur, legem fundamentalem sartam tectam servare ac religiose observare, manifeste eum jubeant. 2) Num vanum erit jusjurandum, institutum illud omnium fere populorum religione fundatum? An *licet*, judici, teste Deo, hodie jusjurandum imponere, cras eum cogere ut illud violaret? Nonne *absurdum* foret jusjurandum, subin-

1) BÉRENGER, l. l. «Sous des apparences libérales, avec les mots pompeux de jurés, de débats publics, d'indépendance judiciaire, de liberté individuelle, nous sommes doucement conduits à l'abus de toutes ces choses, et au mépris de tous les droits: une verge de fer nous tient lieu de bâton de justice.»

2) *Wet op de regterlijke Organisatie*, Art. 29. «Alle de leden van de regterlijke magt in deze wet opgenoemd zullen..... alvorens in bediening te treden den eed afleggen: Dat zij getrouw zullen zijn aan den Koning en de Grondwet zullen onderhouden en nakomen.»

tellecta facultate, imo quidem necessitate applicandi legem Constitutioni contrariam? *Supervacuum* profecto eo casu haberem juramentum, et melius esset vel plane ritum illum suppressere, vel iudicii iusjurandum imponere ut *secundarias* potius leges servet, ut leges secundarias praeferat fundamentalibus. 1) Attamen, (si vis aliqua tribuatur interpretationi mentis legis fundamentalis) haec theoria, rem publicam evertens, apud nos est recepta. 2) In ambiguo igitur statu versari potest iudex, legi-

1) THORBECKE, *Bijdrage tot de herziening der Grondwet*, pag. 61. „Zou men dan meenen, van de phrase (onschendbaarheid der wetten) een schild te maken voor eene *Wet*, tegen de *Grondwet*? Het is onmogelijk dat men dit meene. Men zou de eenheid der wetgeving verbreken; de Grondwet zou ophouden Grondwet te zijn: en de gewone wetgever, die zijn bestaan en zijn regt enkel uit de Grondwet ontleent, boven de Grondwet wezen.”

2) *Voorloopig verslag der Commissie van Rapporteurs*, Art. 37. „Onschendbaarheid der wetten.” Met het oog op de Memorie van toelichting wil men algemeen de zaak, die de Regering door deze woorden heeft trachten uit te drukken. Even als zij, gelooft men, dat zoolang de wetgeving niet tusschen beide treedt, de geldigheid der wetten boven alle bedenking verheven moet zijn, en dus ook geens andere magt in den Staat, de bevoegdheid heeft, om eene bestaande wet, op grond van vermeende strijdigheid met de Grondwet of iets dergelijks, aan te randen. *Memorie van beantwoording*, Art. 37. „Omtrent de woorden: *de wetten zijn onschendbaar*, is de kamer het weder in *beginsel* met de Regering eens.”

bus parum sibi constantibus; hic jurejurando et conscientia sua legem fundamentalem servare ligatus, ibi fortasse interpretationibus legum damnatus, coactus, leges Imperii legi contrarias huic ipsi praeferre, injustis actibus favere, minante insuper poenam Codice Poenali, si istiusmodi leges applicare negaverit. Quod diximus de officio judicis in casu *legis* Constitutioni contrariae, dubium saltem non affert in actibus illis, quos Princeps auctoritate sua, vel alii ex auctoritate delegata, aut legi Imperii aut legibus secundariis ferunt contrarios: quod enim de prioribus perhibetur, in his sane affirmare licet. »Les juges, ait DUPIN, qui auraient à opter entre la Charte et une Ordonnance, décision ou arrêté, qui y aurait incompétemment dérogé, ne doivent point balancer à préférer la loi Constitutionnelle." 1) Decretis Principis omnibusque aliis actibus

1) DUPIN, l. I. pag. 205. DE CORMENIN, *Questions de droit Administratif*, »Les Ordonnances ne sont et ne peuvent être que le développement naturel et nécessaire de la loi, qui ne pose que les principes et ne règle pas les détails, Elles sont donc sans autorité si elles contreviennent à la loi ou la suppléent dans les matières qui sont de la compétence purement législative." *Dictionnaire politique*, (voce *Ordonnance*) ubi etiam, »Les citoyens ne sont pas tenus d'obéir à une Ordonnance rendue en dehors des pouvoirs confiés au Roi par la Constitution. Les tribunaux doivent en refuser l'exécution." MACAREL, l. I. pag. 154.

non legitimis, praeter leges proprie ita dictas, judicii resistere licere ajuut; 1) quo autem jure pronuntiat, illa impune eum posse offendere, has non item? Quo jure statuetur, leges gravioris momenti, ad omnes pertinentes, vim suam omnino retinere, neglecta lege fundamentali; actus contra levioris momenti, quae tamen pro subjecta materia legis vice funguntur, infirmari posse? »De plaatselijke of provinciale verordening, rectissime inquit THORBECKE, staat tot de wet, als de wet tot de Grondwet. Zoo min als de wet het regt mag krenken, dat de burger heeft uit de Grondwet, evenmin dergelijke verordening het regt, dat hij heeft uit de wet. Hij moet bij den regter eveneens regt kunnen vragen en krijgen uit de Grondwet tegen de wet, als uit de wet tegen de plaatselijke verordening. Eene plaatselijke of provinciale verordening, welke de wet schendt, kan zoo min onschikbaar zijn als de wet, welke de Grondwet schendt.» 2) Tota igitur quaestio de munere et facultate judicis deque sanetitate legum pendet a

1) Conferatnr VOORDUIN, *Geschiedenis en beginselen der Grondwet* pag. 271

2) THORBECKE, *Bijdrage tot de herziening der Grondwet*, pag 62.

dijudicatione ejus, an lex legi fundamentali contraria revera possit haberi *lex*? 1) Nam, ut perhibuimus, si lex non habenda sit, dici etiam nequit *judicem legis* applicationem recusare, recte vero eum detrectare applicationem ejus, quod legis nomine indignum sit: nec etiam habendus erit *legem* violasse.

Sic vidimus, ipsis legibus secundariis exitio esse si legi fundamentali adversentur, cum iis omnis vis denegetur, certe earum auctoritas multiplici ac dubia interpretatione, cui obnoxiae sunt, minuitur. Non minus et legibus fundamentalibus, quibus ita derogatur, perniciosi tales actus sunt; nam sicut recte monetur, lex fundamentalis plane nihil est, nisi sit omnium legum lex: inter omnes leges sola fundamentalis nullius esset effectus, cum nihil ipsa valeret contra alias adversus ipsam omnipotentes:

1) Conferatur v. SONSBECK, l. l. Stuk II. pag. 125. seqq. CHERBULIEZ, l. l. Tom. II. pag. 65. «Lorsque le corps législatif n'a reçu de la Constitution que des attributions limitées quant à la matière ou astreintes dans des cas particuliers à certaines formes spéciales, les tribunaux peuvent avoir la mission de veiller à l'observation de ces limites ou de ces formes *en refusant d'appliquer toute loi contraire*. . . . une loi illégalement ou incompétamment rendue *n'est pas une véritable loi et les tribunaux n'en doivent appliquer que de véritables.*»

neque etiam immutabiles amplius dicendae sunt leges Imperii, quando non observantur earum praecepta; nunquam consilio ac menti legis fundamentalis congruunt actus scripturae ejus contrarii. Indubitate Constitutioni vis adimitur, si omne aliud praeter illam ipsam consulatur. 1)

Omni modo systema illud, secundum quod duae diversae in civitate sequendae sint normae, rejiciendum est, cum respectu civium, tum ipsorum etiam imperantium. Sic cives, violata Constitutione, hanc vitiosam esse persuasum sibi habent, in eo scilicet, quod omni occasione aequalis et idonea omnique casui communis regula esse non videatur, cum, data opportunitate, a generali norma deflectere cogatur. Etiam manifestum est incommodum interruptae legum harmoniae ex eo, 2) quod talis sit Constitutio, ut diversae in civitate potestates sphaeram sibi adsignatam libere egrediantur; quo facto, illud, quod lex Imperii confirmare studuit libramentum, non sufficeret, et potestatis exsipientis lubido non amplius frenaretur. Omnium autem

1) Conferatur DAUNOU, l. l. pag. 59.

2) BENI. CONSTANT, *Cours de politique Constitutionnelle*, pag. 148 seqq.

maxime actibus et legibus illis contrariis repugnat, quod Constitutio tali casu, ut diximus, revera aliud non sit nisi fictio: si violatur, forma quidem manet; jure vero Constitutio esse desinit, nisi *semper* praesidio sit. Quod si quis neget, haec directe in periculum vocare Constitutionem, agnoscat tamen, his *fidem* Constitutioni habitam laedi, 1) quae ad salutem publicam tam necessarie in subditis requiruntur: sentiunt cives, potestati legibus solutae, id est arbitrio traditos se esse; quid enim cum derogetur minoribus, defendet majora? Agitantur opinionones animique, dum modo praestantiam et integritatem Constitutionis defendere nequeunt contra alios eam aggredientes, modo ad illam provocare dubitant. Vera tunc evaderent, quae falsa proprie habenda essent »dat het Volk op sulk een verdrag, grondwetten ofte Instructie, hoe men het ook wil noemen, soo gerust en veilig kan wesen, als op eene *papiere* harnasch, dat, *ter gelege tijd*, in stukken gescheurt, en in 't vier geworpen kan

1) BÉRENGER, l. I. »Les dispositions les plus bienfaisantes, les concessions les plus libérales, ne sont plus reçues qu'avec appréhension, parce qu'on ne cesse de craindre qu'elles ne cachent un piège.»

werden." 1) *Rebellio si vocatur actus, quo subditi evertant rempublicam, non alio etiam nomine agendi modus eorum signetur, rei illius publicae fundamenta quassantium.*

Tantum quoad parentes: minime autem existimetur, leges illas actusve non legitimos ipsis favere imperantibus. 2) Princeps enim leges fundamentales violans vel ab iis decedens, sui ipsius perpetrat caedem vel sibi ipsi facit injuriam, cum ex ipsa illa lege fundamentali omne jus suamque auctoritatem derivet: ex sua ipsius culpa recte quisque accipit damnum, amittit jus ad legem fundamentalem provocandi, in aliis qui semel eam neglexerit. Viam illam male ingressus, postea difficulter eam relinquere potest, sed ad finem tenere cogitur; vel aliis verbis, qui violentia et malis artibus potestatem adeptus est vel auxit, eodem etiam modo auctoritatem suam dilabentem servare stude-

2) *Verhandeling van de Vrijheit in den Eurgerstaet.* (BEAUFORT), (1757) pag. 246.

3) BERENGER, l. l. «Malheur aux peuples, trompés par ces vaines apparences! Mais, plus souvent encore malheur aux Gouvernements!» DE CHATEAUBRIAND, *Discours politiques.* (Oeuvres complètes, Tom. XXIII, pag. 215), «Je pense que toutes ces Lois d'exception trop prolongées, loin de fortifier l'autorité de la Couronne, l'affoiblissent.»

bit. 1) In despotico utique imperio subinde arbitrium poterit juvare; in libera contra civitate haec imperanti via erit directe ad perniciem ducens; atque ensem hic acuisse dicetur, qui mox contra se ipsum dirigatur. 2) Et, licet consentirem posse inveniri casus, quibus, summa urgente necessitate, a legibus fundamentalibus recedi debeat, 3) multi tamen auctores contendunt, hujus utilitatem vel necessitatem *nullo* modo posse affirmari aut praetendi: 4) difficilem vero hanc quaestionem solvere nolimus, cum omnium populorum Annales inter se

1) BENJ. CONSTANT, l. 1. pag. 145, «Le gouvernement qui la viole (legem fundamentalem), déchire son titre: à dater de cet instant même, il peut bien subsister par la force, mais il ne subsiste plus par la Constitution.»

2) *Dictionnaire politique*, voce *Ordonnance*, «Sous le prétexte de la sureté de l'Etat, le roi voulut changer par ordonnance, deux lois fondamentales. Ce fût l'occasion de la Révolution de 1830.»

3) Mr. G. W. VREEDE, *Geschied- en Letterkundige Herinneringen*, 2^{de} Stukje, pag. 5. «Er kunnen ongetwijfeld noodlottige omstandigheden bestaan, die eene buitengewone, tijdelijke voorziening gebiedend vorderen; waarin, tot behoud der Maatschappij, de burger het genot van sommige zijner duurste regten verliest, en, naar het edel gezegde van Montesquieu, *het beeld der Vrijheid met een' sluijer wordt omhangen.*»

4) *Constitution Belge*, Art. 150, «La Constitution ne peut être suspendue en tout ni en partie.»

conferre oporteret, ut dijudicaretur, an experientia damna vel commoda majora hujus principii consequentia docuerit; de ipso principio ceteroquin dubium exstare nequit.

Quid autem ex malis his omnibus enumeratis deducendum, quomodo incommoda avertentur, ex duplici illa norma orientia? Quod attinet leges Constitutione priores, lex *fundamentalis* antecedens, *simili* legi posteriori nisi expresse 1) tacite saltem ipsoque jure infirmari videtur, 2) cum ejusdem speciei sint leges; materia ac indole sunt aequales: contra naturam igitur esset, aliquid simul esse ac non esse fundamentum: quapropter nullo modo antiqua lex *fundamentalis* novae contraria valere potest; unde recte ARETIN, »Die früheren Verfassungsgesetzen, ait, können in keinem Falle mehr gültig

1) *Constitution Belge*, Art. 157. »La loi fondamentale du 24 Août 1815 est abolie.»

2) VOORDUIS, l. l. pag. 526. (Verba viri Ampl. VAN RAPPARD, ad Art. 5 der Additionnele Artikelen). »Verdient hier opmerking, dat alleen gesproken wordt van *wetten, reglementen en besluiten*, niet van *enkele bepalingen van de Grondwet zelve*, waaruit, naar mijn gevoelen, volgt, dat, alle de *bestaande Grondwettige bepalingen* voor zoo verre die bij de elf voorstellen zijn vervallen verklaard of vervangen, op het oogenblik van de afkondiging der veranderingen, *ophouden van kracht te zijn.*»

seyn, weil man sonst nie eine *zusammenhängende, folgerechte* Verfassung erhielte, und die neue Constitution alsdann nur ein *Zusatz-artikel* seyn würde, weil endlich aus der Vereinigung der Gebrechen von zwei oder mehreren Verfassungen ein wahres *Ungeheuer* von Verfassung entstünde." 1)

De posterioris priorisve legis fundamentalis excellentia vix igitur dubitari potest. Aliud vero obtinet in secundariis; de his enim Constitutioni repugnantibus admodum auctorum sententias discrepare supra notavimus, cum his ab aliis auctoritas tribuatur, ab aliis denegetur, prout arbitrantur, an *tacite* abrogatae existimandae sint, vel, an valeant, quamdiu *expresse* illa abrogatio non fiat. Equidem vitium haberem Constitutionis, haec si *expresse* priorum legum secundariarum ipsi adversantium abrogationem non jubeat; imo quidem sunt (LANJUNAIS) qui affirmant, inter jura civibus propria maxime hoc esse collocandum, ab omnibus illos liberari legibus Constitutioni contrariis. Diversae autem de hac re in ipso Juris Publici codice constitutae

1) ABETIN, *Staatsrecht der Const. Monarchie*, Th. I. pag. 220.
 BÉRENGER, l. l. A ce compte, la Charte, loin d'anéantir les précédentes Constitutions, n'en serait que l'appendice."

sunt regulae. Nonnulli enim populi sufficere duxerunt, tamquam generalem regulam strictam modo legum fundamentalium observantiam praescribere. 1) Alii statuerunt, omnes leges priores valere (nulla distinctione habita ejus, an congruant legi Imperii vel adversentur), donec alio modo iis sit provisum; 2) cujus autem haberi debet incommodum, quod, prouti potestati legiferae placeat, per breve vel longum tempus antiquis legibus contrariis vexetur et in ambiguo statu versetur civitas. Alii rursus melius rem intellexerunt, idem statuentes, sed de legibus *non contrariis*; quae distinctio ex analogia tamen abrogationem continet *adversantium*. 3) Optima denique omnium est ratio, quam rarissimae secutae sunt Constitutiones, nihil fortuitae observantiae aut neglectui legis fundamentalis, nihil industriae aut segnitiae legiferae potestatis, nec aliquid analogiae et arbitrio relinquens, nullis vero ambagibus omnia priora legi fundamentali

1) *Lagerische Verfassungsurkunde*, (1818) Tit. X. § 7.

2) *Grondwet voor het Koninkrijk der Nederlanden*, (1848) Art. 5. der Additionnele Artikelen.

3) *Charte Constitutionnelle*, (1814) Art. 68. *Constitution de la République Française*, (1848) Art. 112.

contraria, infirmata jubens: 1) hanc regulam invocare cuique licebit, recte modo legis repugnantia probata.

Praeter haec autem, ut animadverterunt LAX-
JUNAIS et BÉRENGER, renovata Constitutione, simul
etiam universe *secundariae* leges recognoscendae
essent, cum, hoc neglecto, imperfecta maneat;
»Tout peuple, sic enim loquitur BÉRENGER, qui
obtiendrait une loi fondamentale et un gouverne-
ment représentatif, ne gagnerait rien à ce chan-
gement, *s'il conservait les lois secondaires établies*
à l'époque de son assercissement politique. Les
garanties réclamées au nom de l'une de ces lois,
seraient sans cesse éludées ou violées au nom des

1) *Pölnische Verfassungsurkunde*, (1815) § 165. »Alle frühere Gesetze und Einrichtungen, die der gegenwärtigen Verfassungsurkunde *zuwiderlaufen*, sind *aufgehoben*.« *Württembergische Verf.* (1819) § 91, »Alle Gesetze und Verordnungen, welche mit einer ausdrücklichen Bestimmung der gegenwärtigen Verfassungsurkunde *im Widerspruch stehen*, sind *hierdurch aufgehoben*.« *Constitution Belge*, Art. 158, »A compter du jour ou la Constitution sera exécutoire, toutes les lois, décrets, arrêtés, réglemens et autres actes *qui y sont contraires sont abrogés*.« Nec haec autem sufficere videntur; his verbis, sola *scripturae* legis fundamentalis contraria abrogata esse, nonnulli putant, non item quae *consilio* ejus repugnant. (J. B. Bivoart, *Code Constitutionnel de la Belgique*, Edit. II. pag. 89). Sed satis jam exposuimus regulam illam juris: Scire leges non hoc est, *verba* earum tenere, sed *vim ac potestatem*.«

autres; et ce combat continuel rendrait le sort d'une nation pire, que si elle était demeurée soumise à l'arbitraire du pouvoir absolu. — Nous nous sommes contentés de placer un *magnifique frontispice* devant les décombres du despotisme: monument trompeur dont l'aspect séduit, *mais qui glace d'effroi quand on y pénètre.*" 1) De prioribus igitur legibus dici potest, nos, si lubet, has extirpare posse, media plus minusve apta adhibentes. 2) Hoc vero difficillimum est opus, futuris consulere, ne et in posterum leges ferantur Constitutioni repugnantes. Licet enim dicant, posteriores leges, man-

1) BÉRENGER, l. l.

2) In reformandis nostris legibus fundamentalibus, delegatorum unus Vir Ampl. VAN RAPPARD, (zitting der Eerste Kamer van 5 Sept.) hanc sententiam protulit, «Dat terwijl Art. 5 (der Addit. Art.) spreekt van *verbindende wetten*, die wetten, besluiten en reglementen die in *lijnsregten strijd zijn met de bepalingen der gewijzigde Grondwet, niet meer bestaan.*» Recte defendi posse videtur haec sententia, cum proprie, ut supra jam opinati sumus, leges *obligatoriae* haberi uequeant, quae legi fundamentali non congruant. Certe igitur, si omnibus modo illa *non repugnantia* videretur legis esse *virtus et essentia*, Art. 5 noster omnium esset simplicissimus, ut ipso jure contraria excludens. Obstat vero hujus Articuli recepta interpretatio (VOORDUIN, l. l. pag. 551), nos docens, hoc ipsum hujus Articuli fuisse consilium, ut scilicet mixtum illud compositum legum fundamentalium hisque repugnantium secundariorum nobis incommodaret.

datariis populi non consentientibus, non valere, neque de his praesumendum esse, eos talibus fautores esse, 1) vel sic tamen *praesumptio* sola manet. 2) Unicum praesidium, ut mala haec caveantur, in religione positum est jurisjurandi cum Principem ejusque consiliarios, tum populi delegatos obstringentis, de lege fundamentali servanda et tuenda. *Unicum* est, nam et hoc evanescente munimento, non aperitur refugium aliud, nisi triste quod ostendit DUPIN: »dans ce cas, hic enim luget, s'il faut en gémir, il ne faut pas moins s'y soumettre comme à une nécessité, puisque le législateur l'aura ainsi voulu et ordonné." 3)

In primis autem ea, quae de vinculo inter leges exposuimus, valent in legibus *organicis* ita dictis:

1) ARETIN, I. I. pag. 221, »Spätere Gesetze sind ohne Zustimmung der Volksvertreter nicht mehr gültig, und von diesen ist nicht zu erwarten, dass sie zu Gesetzen gegen die Verfassung mitwirken werden." DUPIN, *Notions élémentaires*, cet. pag. 181. »Les actes émanés de personnes qui ont juré fidélité à la Charte, sont toujours accompagnés de la présomption que ceux qui les ont rendus ont voulu rester fidèles à leurs sermens." cet.

2) Nam et in deliberationibus de nostra lege fundamentali reformanda, ipsi potestatis executricis Administri confessi sunt potestatem legislativam non semper omni levitate vacuam inveniri, cum plus semel verbis »lytzinnige wetgevers" usi sint.

3) DUPIN, I. I.

quae leges, licet secundariis proprie ita signatis superiores habeantur, ad has tamen referri debent, quatenus omnes leges quae fundamentales non sunt, secundariae vocandae sunt. Quarum legum organicarum brevis inquisitio, necessitatem has inter et leges fundamentales nexus, magis nos docere potest.

Saepe leges fundamentales vel confunduntur cum organicis ita dictis, vel ex abusu improprie hoc nomine significantur. Attamen magna inter eas habetur differentia, cum praesertim ad finem, tum ad effectum et quotidianam rerum tractationem spectans, cujusque discriminis neglectus, innumeras afferet difficultates. Certe, simili fere modo, quo animum organis commoveri dicimus, instrumento licet assimilare civitatem, ejus leges fundamentales sint rotae necessariae, quibus recte commoveatur: hoc igitur respectu, quod organa habeantur civitatis, et leges fundamentales *organicae* vocari possunt. Propterea etiam MAGAREL: »Les lois fondamentales, inquit, sont celles qui établissent et organisent les pouvoirs de la société, depuis le premier, jusqu'au dernier degré de l'échelle sociale. C'est pour cela qu'on les appelle quelquefois *organi-*

ques." 1) Vulgo tamen, longe aliud hoc nomine intelligitur; leges enim organicae non ipsa civitatis jaciunt fundamenta, ut leges fundamentales, sed his in eo auxiliantur, obsecundant, quapropter inter leges *secundarias* referendae sunt. »Les lois politiques institutives, ait SIREIJ, sont l'ensemble des institutions *secondaires ou organiques*, plus ou moins nécessaires au maintien et à la perfection des institutions *principales*." 2) Illae itaque constituunt principia, hae determinant modum quo haec operentur; unde in legum divisione facienda, 3) post fundamentales, organicae leges secundo loco dignae videntur. Imo quidem tam magni momenti has leges nonnulli habent, ut solemnibus legislationis extra ordinem in legibus fundamentalibus adhibendis, etiam uti velint in de-liberandis et constituendis his legibus organicis. 4)

1) MACAREL, *Éléments de droit politique*, pag. 9. PÜLTZ, *Die Staatswissenschaften*, cet. Th. I. pag. 169.

2) SIREIJ, *Recueil génér. des Lois et Arrêts*, Tom. XX 2^e p. pag. 78. ZÖPFL, *Grundsätze*, cet. pag. 320. »Organische Gesetze sind im eigentlichen Verstande diejenigen, welche sich auf die Einrichtung (Organismus) der Staatsbehörden und überhaupt solcher bestehenden Institutionen beziehen, durch welche das Staatsoberhaupt seine verfassungsmässigen Befugnisse ausüben kann oder soll."

3) Cf. ZÖPFL, *Grundsätze*, pag. 317.

4) ARETIN, *Staatsrecht*, cet. Th. III. pag. 263.

Longe abest, ut de justo inter eas discrimine omnes conveniant; consentaneae enim non sunt sententiae de propria auctoritate, vi vel sanctione organicis legibus tribuendis. Sic alii, 1) inter fundamentales et organicas ita distinguere volunt, ut illae nequeant, hae utique possint mutari a potestate *legislatoria* ordinaria: alii 2) potestati *executivae* eas relinquunt, et habentur igitur tunc leges ordinationis sive administrationis domesticae. In quibusdam civitatibus 3) inter *Constitutionis* et ad politica quidem civium jura pertinentes leges referuntur, quo respectu legibus fundamentalibus fere similes reputari *possunt*; imo quidem in Germania, hisce proximis annis, vigente Foedere illo civitatum nuper fracto, omni parte his legibus *assimilabantur*. 4) Satis discrepantes igitur de

1) Cf. PAILLET, *Droit public Français*, pag. 739.

2) Idem. l. l. pag. 951.

3) *Verfassungsurkunde von Baden*, (1818) § 2. »Alle organische Beschlüsse der Bundesversammlung, welche die *verfassungsmässigen Verhältnisse* Deutschlands oder die Verhältnisse deutscher Staatsbürger im Allgemeinen betreffen, machen einen Theil des badischen Staatsrechts aus.« Sic etiam in Wurtemberg. *Verfassungsurkunde* (1819) § 3. et Groszh. Hessens. *Verfassungsurkunde*, (1820) Art. 2.

4) *Bundesacte* (1815), Art. 6. 7. »Wo es auf Abfassung und Aenderung von *Grundgesetzen* des Bundes, auf Beschlüsse, welche die *Bundesacte* selbst betreffen, auf *organische* Bundeseinrich-

iis sunt opiniones; non recte vero, leges organicas fundamentalibus plane equiparari censerem; 1) sufficit enim summa tantum principia in classem legum fundamentalium recipere, sed nequeunt, nec debent hae omnes externas continere formas, quibus principia illa vim suam exserant: formae tamen illae, a multis variisque rebus pendent, non simul praevidendis; nec ideo *formis*, tribui potest legum fundamentalium stabilitas. Quod jam HUBERUM significasse deducere possumus ex verbis, ab eo post fundamentorum civitatis enumerationem relatis: »Non tamen, inquit, ut *modus exercendi ista aliaque jura.....* omniaque capita moris olim observati,

tungen etc. Art. 7. »Wo es aber auf Annahme oder Abänderung der Grundgesetze, auf organische Bundeseinrichtungen ankommt, kann weder in der engeren Versammlung, noch in pleno ein Beschluz durch Stimmenmehrheit gefaszt werden.“ Eodem fere modo in *Wiener Schlussacte*, (1820) Art. 13. 14, Cf. etiam KLÜBER, *Quellen-Sammlung zu dem Oeffentlichen Recht des Teutschen Bundes*, Edit. III. pag. 200.

1) *Protocol der B. V. vom 29 Jul. 1819*, § 155. »Da aber zur Erreichung des Bundeszweckes, zur Ausübung der Bundesrechte, zur Besorgung der Bundesangelegenheiten, Anstalten und Mittel nothwendig sind, ohne welche die Wirksamkeit des Bundes nicht möglich wäre, so muss dieser die dem Zweck entsprechenden *Einrichtungen treffen*, welche der Grundvertrag *organische* nennt“ etc. Die Beschlüsse, welche der Bund zu diesem Ende, als *beständige*, allgemeine Normen, fasst, können mit Recht *den Grundgesetzen beigezählt* werden.“

pro *fundamentalibus* habenda sint." 1) Cum vero in classe legum ordinantium, proprie tot possint collocari, attamen non omnes ad leges *organicas* (ipsae licet etiam sint ordinantes) pertinere sentirem. Propterea tantum illas stricto sensu *organicas* vellem vocare, quae directe legibus *fundamentalibus* cohaereant, illas scilicet ad quas ipsa Lex imperii *fundamentalis* remittat, ut accuratius haec determinetur et ordinetur; quaeque vulgo etiam, brevi interjecto tempore, constituuntur.

Ipsarum igitur legum *fundamentalium organicae* supplementa dici possunt: quare ante omnia in *organicis* attendendum est, ut legi Imperii congruae condantur; non unice propter id, quod ex principio generalis haec suadeat utilitas, sed propter hanc etiam specialem rationem, quod saepissime ex praeceptis ipsarum *organicarum* rursus aliae profluant leges *secundariae*. 2) Magis magisque igitur nobis apparet, quantopere oporteat legislatorem, severe concordiam illam omnes leges inter servare; nec ideo nobis imputetur, in definiendis legibus *fundamentalibus* perperam nexum illum nos attendisse.

1) HUBERUS, De jure civitatis Lib. I. Cap. XIX.

2) Conferatur: *Wet op de regterlijke organisatie*, Art. 19, 50, 56, 46, 112 et passim.

§ VII.

DE DUBIO MATERIAE IN LEGES FUNDAMENTALES

REFERENDAE.

Licet omnino leges fundamentales et secundariae inter se congruere debeant, vel sic tamen admodum inter se differunt; cum varia natura ac indole praeditae sint, ut vel majoribus vel minoribus debeant muniri praesidiis, legum fundamentalium eminentia, ut supra jam monuimus, ex praestanti harum elemento, ex substantia sive materia repetenda est. Differentiam illam notare facile quis potest, 1)

1) DOMAT, *Traité des Loix*, Chap. XI. SIRELL, *Recueil des Loix et Arrêts*, Tom. XX, 2^{de} Partie pag. 78. KLUIT, *Rechten van den*

non vero accurate definire, quatenam ad materiam hanc sint referenda, quatenam non; non leve est negotium omnia majora a minoribus separare, ita ut male ad leviora, quae graviora sunt, non admittantur, vel contra. 1) Discernenda sunt ea quae talis debent haberi ponderis ac momenti, ut necessaria structurae civitatis jacent fundamenta, sine quibus quam maxime bona Constitutio non obtinetur. Quatenam tandem civium jura et civitatis instituta

mensch in Vrankrijk, cet. pag. 115—120. BÉRENGER, *De la justice criminelle en France*, (Discours préliminaire). PAILLIET, *Droit public Français*, pag. 739. MACAREL, *Eléments de droit politique*, pag. 9.

1) STAHL, *Die Philos. des Rechts*, cet. Th. II. pag. 104. (in nota), »Denn wenn gleich das Grundgesetz der Hauptsache nach die Verfassung und nur sie enthält, so kann und muss es doch nach den leitenden praktischen Rücksichten geschehen, dass vieles, das der Verfassung angehört, nicht in das Grundgesetz aufgenommen wird, und umgekehrt dieses manche Norm, die der Verwaltung, ja selbst dem Privatrecht angehört, um ihrer Wichtigkeit willen enthält.«
EKENDAHN, *Allgemeine Staatslehre* Th. I. pag. 104. »Es ist also keinesweges hinreichend, dass eine Constitution nur einige allgemeine Bestimmungen enthalte, welche nach Umständen gedeutet, modificirt oder verändert werden können; . . . Es ist daher Pflicht des Gesetzgebers, in der Verfassungsurkunde nichts *Wesentliches* unbestimmt zu lassen, wodurch der Willkür ein Spielraum gegeben werden könnte, sondern alle nur mögliche Fälle vorher zu sehen, damit es hinterher nicht nöthig sei, viel daran zu ändern und zu verbessern.«

majori sanctione digna reputabuntur, ut intacta maneant a mutabili hominum voluntate; quatenus stabilitate legibus fundamentalibus propria tuebimur, ne, iis continuo abrogatis et agitatibus, quae ad finem civitatis existimantur pernecessaria, tandem ipsa ruat civitas?

Si vero ab altera parte civium praesidia minuere dicamur, horum munimenta quaedam omittentes, non minus contra in periculum vocamus Constitutionem, huic oppositam si ineamus viam. Cum enim leges fundamentales summa tantum neque alia continere debeant, ad eas relatis secundariis, 1) quibus ejusdem perpetuitatis conditione opus non est, quaeque subinde ne optabilis quidem esset, rursus in aliud illabimur incommodum. Mox enim tunc apparebit Constitutionis vitium vel in eo, quod obstaculo immutabilitatis ea munita sunt, quae tempestive emendanda experientia suadeat, vel in eo, quod, impedimentis his parvi aestimatis et ne-

1) Mr. G. W. VREDE, *De Regering en de Natie*, cct. pag. 45.
 »Zonderling zeker was dit stelsel, deze verheffing van ongelijk-
 slachtige, zelfs tijdelijke verbindtenissen tot denzelfden rang van
 duurzame voorschriften en waarborgen van de Nederlandsche
 vrijheid.»

glectis, urgente necessitate, leges fundamentales continuo violantur et pessumdantur. Nihil igitur aliud superest in his angustiis quam duorum malorum eligere minus, vel enim perversa ac inutilia retinere, vel infringere fidem publicam et Constitutioni adimere reverentiam, religionem, sanctitatem. »Ils élèvent, ait BENJ. CONSTANT, des barrières constitutionnelles contre tous les désordres partiels, tous les inconvénients passagers, et se hâtent ensuite de déclarer immuable une constitution, composée ainsi d'une multitude de dispositions administratives et réglementaires. Il en résulte par la nature même des choses, que les constitutions, opposant à l'administration, dans sa marche, des obstacles multipliés, se trouvent perpétuellement froissées." 1) Robori Imperantis exitiosa est illa subditorum conscientia leges fundamentales sperni, cum videant, ea, quae tamquam libertatis bonique publici firmamenta sibi constituerunt, fini proposito amplius non respondere. Ipsi revera rei publicae damnosa est illa gubernantium quasi necessaria, non vitabilis consuetudo derogandi iis, quae vitiose in leges fundamentales recepta sint; manifesta etiam

1) BENJ. CONSTANT, *Cours de politique Constitutionnelle*, pag. 55.

est tristis experientia, inepta Constitutione niti aedificium civitatis, ne cobibente quidem justo timore, istum morem sensim furtimque ad alia quoque fundamentalia, eaque palmaria, se extensurum esse, 1)

Videmus igitur quantis, iisque innumeris malis utroque casu obnoxia sit civitas; neque idcirco negari potest, maximae operae pretium esse, peritissimos juris publici Viros inquirere, quo modo justissimum teneri possit medium. Nostris sane viribus, tantae molis opus committere non audeamus: ipsos adeo legum fundamentalium conditores in hac materia ubique jactari in dubio, perhibere licet; omnes enim Constitutiones, fini proposito forte similes, inter se differe agnoscimus, tam natura, quam numero praeceptorum, id est, qualitate et quantitate materiae. Cujus hoc est consequens,

1) CAPELLEN *Regent*, pag. 20. »Het verwaerlozen, eerst van de geringste punten van eenige Grondwet, brengt vervolgens al de overige in 't zelfde gevaer. 't Is aen dit ongevoelig voortkruipend veronachtzamen dier instellingen, door welker middel men de gepaste verdeeling en bepaeling der Magt in de Burgermaetschappij voor altoos scheen en dagt verzekerd, en op eenen onwrikbaren voet gevestigd te hebben, dat men het verval en de onbestendigheid van soo vele vrije Regeringen heeft te wijten.»

ut vel idem, quod in hac civitate pro fundamentali habetur, et in alia valeat, sed diverso modo; vel, ut in tali civitate quam maxima stabilitate dignum censeatur, quod in alia secundariis legibus regi sufficere existimaverint. Hinc illos, qui leges omnium fere populorum fundamentales in unum corpus collectas publici juris fecerunt, 1) hac difficultate diu deterritos fuisse cernimus, quo scilicet modo rite leges illas seligerent a secundariis: »Il entrerait donc dans notre plan, ajout, de recueillir seulement les actes et lois organiques des gouvernemens modernes. Cela une fois décidé, une difficulté qu'on n'apperçoit pas d'abord, nous a long-temps arrêtés: c'est le choix à faire dans la législation de chaque peuple, *des lois et des actes qui forment sa constitution*. Qu'est-ce à proprement parler, que la Constitution? Quelles sont les lois qui en font *essentiellement* partie?"

At, praeter illam rationem tantae Constitutionum dissimilitudinis ex variis legumlatorum opinionibus profluentem, profecto et alia forte major reddi potest, in diversa populorum natura ac indole

1) DUFAY, DUVERGIER, GUADET, *Collection des Constitutions*. (Introduction).

conspicua. Nam, quamquam inveniantur, 1) qui existiment ubique homines nasci eosdem, et propterea eandem quoque Constitutionem politicam omni societati convenire, diu explosa est horum sententia: maximum certe indoles, mores, cultura, soli status, 2) imo et leviora, in leges habent momentum: ita ut, unam eandemque Imperii legem, duabus inter se distantibus civitatibus similiter aptam esse, vix confirmare possimus. 3) Unde deducere licet, ex egregiis fructibus hujus aliusve in hac regione instituti politici, nequaquam posse concludi, idem eosdem quoque in alia prolaturum esse. Ex hac itaque aliisque forte rationibus probari potest tanta illa Constitutionum inter se differentia. Si autem hoc quaeratur, quaenam tandem Constitutio huic vel illi populo sit idonea, laudanda erit ea, quam usus continuus longaque experientia probaverint: »Ces garanties ne deviennent inviolables, qu'après

1) DE BONALD, *Théorie des pouvoirs pol. et relig.* (Préface).

2) Conferatur MONTESQUIEU, *Esprit des Loix*, Livre XIV.

3) DUFAY, DUVERGIER, GUADET, l. l. »En effet, ce serait une pensée bien fautive et bien dangereuse, de croire que telle ou telle législation politique est absolument applicable à tous les peuples indistinctement: en cette matière, plus qu'en aucune autre, peut-être, le vrai et le bien ne sont que relatifs.»

avoir été long-temps intactes. Une longue possession, de vicilles habitudes, les consacrent, et l'on finit par se persuader, qu'en effet il n'est plus possible de les renverser; 1) ad qualem vero rarius inventam Constitutionem facilis erit via designanda, salebrosa autem peragenda. Hoc quidem est aenigma, reperire modum, quominus violentur leges fundamentales, tum, ne juribus civium horumque praesidiis fraus fiat. Cujus solutio procul dubio haec erit, ne alia in leges fundamentales recipiantur, nisi quae in civitate revera sint fundamentalia: quod vero crederem populis adhuc esse arcanum, ejus aulaea premat tempus.

Ita quodammodo demonstratis incommodis, vel si in lege Imperii condenda silentio praetereantur fundamentalia, vel si secundaria his adsimilentur, proverbio locus erit: incidit in Scyllam, qui vult vitare Charybdin! Attamen, male forte, de re ancipiti decidere tentabo, in utrumnam trahi gurgitem praefendum sit. Optimum idcirco cense-

1) DAUNOU, *Essai sur les garanties individuelles*, pag. 220. BENTHAM, *Traité de législation* (Discours préliminaire). « Il (BENTHAM) pense que la meilleure constitution pour un peuple, est celle à laquelle il est accoutumé. »

rem, quam minima capita continere leges fundamentales: ita certe caventur plurimae difficultates, perpetua nimirum illa innovandi cupido, animus vel necessitas violandi Constitutionem sive accumulandi leges exceptionis, deinde perniciosa civium opinio 1) se gaudere quidem Constitutione, non vero hujus cautione ac praesidiis, id est, fictam illam se habere, umbram ejus et nomen. Quibus adjici potest morale hoc, nec leve vitium, in jurejurando servandi observandique leges fundamentales temere praestando conspicuum. 2) Non parva quidem sunt, quae ita eluduntur nec dubitari posse putarem, haec longe praeponderare unico illi in-

1) BENJ. CONSTANT, l. l. pag. 56, »Si, au contraire, le peuple ne croit pas à la vénération qu'on professe, il s'accoutume à soupçonner ses chefs de duplicité, et il révoque en doute tout ce qu'ils lui disent.»

2) Conferantur de hac re NECKER, *Du pouvoir exécutif*, Tom. I. pag. 124, l. l. pag. 124, CHERBULIEZ, *Théorie des garanties Constitutionnelles*, Tom. II. pag. 185, »On a étrangement abusé du serment, comme acte religieux; ou, plutôt, on a mésusé du nom en l'appliquant à des promesses dont la violation journalière n'était pas et ne pouvait pas être considérée comme un véritable parjure. Il serait temps, aujourd'hui, de rendre aux sermens des fonctionnaires leur caractère véritable, celui de simples promesses adressées non à l'Être Suprême, qui connaît d'avance nos actes et nos pensées, mais au peuple que l'accomplissement de ces promesses intéresse si vivement.»

commodo, lege secundaria fundamentale quid regi; de cuius objecti vera indole, quum saepe non una eademque defendi possit sententia, neque etiam permulta erunt hoc modo omissa, nisi saltem pessima sit ipsa Constitutio. Fac etiam de re palmaria lege secundaria aliquid actum esse, nihilominus nobis adhuc favere potest fortuna, ut stabile hoc maneat, 1) praesertim ob materiae gravitatem ac pondus; deinde diurnitas desideratur in omnibus generaliter legibus, 2) harumque immutabilitas subest conditioni bonitatis et temporum. Imo quidem pronuntiare non veremur, innumeras leges secundarias, cum apud nos, tum alibi, legibus fundamentalibus supervixisse; multas etiam, quarum abrogationem dudum prudentia politica flagitaverit.

Ad confirmandam hanc nostram sententiam de quantitate materiae in leges fundamentales referenda,

1) Attamen A. 1842, immatura morte erepto Duce Aurelianensi, lata est lex de Interrege (Loi sur la Régence); de quo argumento sicebat Charta Franciae (1814 et 1850), quum in Lege Imperii (1791) omnino de eodem sermo fuisset.

2) NECKER, l. l. Tom. II. pag. 49, «La seule différence entre ces deux sortes de lois, c'est que les lois Constitutionnelles sont immuables pendant un temps, et que les autres ne le sont pas; mais, si pour changer ces dernières, il faut l'expresse volonté d'une Législature, leur terme est pareillement incertain, et leur durée peut être aussi longue, aussi indéfinie que la durée des lois Constitutionnelles.»

et virorum in his rebus excellentium uti lubet auctoritate. » *La sobriété*, inquit BENJ. CONSTANT, dans les articles constitutionnels a cet avantage, qu'alors on peut changer tout ce qui n'est pas compris dans ces articles, sans effrayer l'opinion sur ces changements et sans donner à l'Etat une secousse toujours dangereuse.....; quand, pour faire un changement à la Constitution, il faut un changement de constitution.....; la modification de quelques formes, devient trop souvent la violation de tous les principes." 1) Nec aliter etiam NECKER tuctur hanc sententiam; » En même temps néanmoins, hic ait, que l'Assemblée Nationale aurait réduit les Décrets Constitutionnels à ce *petit nombre de chefs principaux*, sur lesquels la Nation éclairée ne peut jamais varier, on eut approuvé sa sagesse, si elle eut rangé dans une seconde classe, les dispositions qui avaient besoin d'être consacrées par l'autorité de l'expérience. Et si pour se donner le temps d'obtenir cette sanction, elle avait astreint une ou deux Législatures à n'y rien changer, une telle distinction parfaitement raisonnable en soi, aurait réuni les plus grands avantages; car d'une

1) BENJ. CONSTANT, l. I. pag. 56.

part on aurait soustrait à toute espèce de commotion les fondemens de l'ordre social et la liberté publique, et de l'autre, on aurait rendu plus prompts et plus faciles les *modifications d'un genre différent*, mais dont on reconnaîtrait cependant la convenance ou la nécessité." 1) Omnia

1) NECKER, l. I. Tom. I. pag. 124. FILANGIERI, *La science de la législation*, Tom. I. Chap. XI. «Il faudrait faire un *petit code de véritables lois fondamentales*, qui déterminât la nature de la constitution, les droits et les limites de l'autorité de chacun des corps, et n'admit ni interprétation, ni ambiguïté. On ne trouverait dans ce code que les *vraies lois fondamentales*, et non celles auxquelles on a donné *abusivement* ce nom." ARETIN, *Staatsrecht der Const. Monarchie*, Th. I. pag. 257. «Die meisten Verfassungsurkunden sind zu lang und *weillüufig*, die wenigsten haben sich frei erhalten von den Fehlern, *des zu viel oder zu wenig Sagens*." *Choix de Rapports*, cet. Tom. VI. pag. 7. (Discours de M. THOURER le 8 Août 1791). «Les comités se sont trouvés pressés en sens contraire, d'une part par ceux qui, ne voulant admettre dans l'acte constitutionnel que ce qui forme la *substance la plus essentielle* de la Constitution, croient qu'elle pouvait être pleinement rédigée en quarante ou cinquante articles: d'autre part par ceux qui voyant la Constitution jusque dans les *moyens les plus variables* d'en remplir l'esprit et d'en réaliser les données, voudraient rendre permanentes des dispositions dont la modification pourra être commandée par le temps, et exécutée sans altérer l'essence de la Constitution. Nous ne nous sommes pas dissimulé tout ce que la *première opinion* a de réel et d'avantageux; *il est très vrai qu'une Constitution se compose d'un petit nombre de règles fondamentales*; l'exemple de toutes celles qui ont été écrites jusqu'ici le démontre, et il y a un grand intérêt public à *prévenir le retour trop prompt ou trop fréquent du pouvoir constituant*, en abandonnant à la

igitur haec incommoda documento sunt, rem penitiorē indigere inquisitione: plerosque vero auctores in iuris suis de jure Publico hanc materiam vix aut ne vix quidem tangere videmus, unde hoc non ita generale juris Publici objectum esse diceres, qualia sunt, quae ab omnibus fere quasi ex regula tractantur, capita. Quenam sit hujus omissionis ratio, non apparet: hoc vero affirmare licet, non omnes hanc difficilioris indaginis rem parvi fecisse. Non minus HEYDENREICH hunc juris Publici loci neglectum attendit, nam: »Die Bestimmung, inquit, des *nothwendigen* Inhalts der Grundgesetze eines Staats ist eine der wichtigsten Obliegenheiten des natürlichen Staatsrechts, ist aber bisher in den meisten Systemen dieser Wissenschaft *vernachlässigt* worden. Die Hinwegnahme irgend eines Inhaltsstücks würde den Verfassungsvertrag unvollständig machen, und seine verbindende Kraft, wenn auch nicht aufheben, doch gewiss einschränken.»¹⁾ Certe, difficile est, necessaria omni Constitutione continentia eorum, quae ad formam Imperii et institu-

sagesse des législatures tout ce qui peut varier, sans changer la nature du gouvernement."

1) HEYDENREICH, *Grundsätze des natürlichen Staatsrechts*, Th. I. pag. 108.

torum politicorum ordinem spectent, definire, cum adeo diversae sint formae regiminis: attamen nonnulla forte adsunt, omnibus civitatibus communia, quae a forma Imperii proprie non pendeant, sed recta ratione commendentur et a justae libertatis notione divelli prorsus nequeant. Nonnulli, perpauca autem, ut diximus, conati sunt universam materiam necessariam, omni Constitutioni propriam, proponere: horum vero sententias hic seorsum proferre nimis longum esset, nec non infructuosam rem suscepisse diceremur: illos enim parvo numero auctores jam dissentire cernimus de hac re, cum alii permulta, alii pauca ad materiam necessariam referre velint. Ad certum eventum igitur horum sententiae nos ducere nequeunt; quare sufficiat illorum scriptorum loca tantum allegare, 1) ut ipsi transeamus ad inquisitionem diversae indolis jurium civium, quae dici possunt componere objectum, omnibus forte Constitutionibus commune.

1) NECKER, l. l. Tom. II. pag. 314 seqq. HEYDENREICH, l. l. Th. I. pag. 103 seqq. PÖLITZ, *Die Staatswissenschaften*, cel. Th. I. pag. 186 seqq. EKENDAHN, *Allgem. Staatslehre*, Tom. I. pag. 125 seqq. DAUNOU, *Essai sur les garanties individuelles*, pag. 188. *Hermes*, (1819) VI. pag. 85. *Déclaration de la Chambre des Représentants*. (Adoptée par la Chambre des Pairs le 5 Juillet 1815). *Rescriptum regis Wurtembergiae mandatariis populi*, (15 Nov. 1815). *Praefatio Constitutionis Bavar.* (1818).

§ VIII.

DE DIVERSA NATURA JURIORUM, QUAE LEGE FUNDAMENTALI CIVIBUS CONFIRMANTUR.

Leges fundamentales dici possunt pro objecti diversitate tribus partibus constare: determinant enim regiminis formam et compositionem; definiunt jura ac privilegia ad imperii actus exercendos necessaria; tandemque et civium tuentur jura. Quod ad primum attinet, sponte liquet, generalem regulam de materia ad imperii formam pertinenti non posse praescribi, cum haec tantopere diversa sit; nec etiam eosdem ubique adsignari posse gubernantibus limites, cum pro varia forma extendantur vel arctius circumscribantur. Inveniuntur contra quaedam, om-

nibus liberis populis plus minusve communia, omnique tempore aequè optanda et necessaria. In omni civitate, quae arbitrio tradita non sit, hoc est legibus fundamentalibus quae gaudeat, jura sunt nonnulla agnoscenda et certo modo sancienda. Quorum jurium summa distinctio est, ut quaedam sint omnibus in civitate degentibus propria, quaedam nonnullis tantum tributa: alia apud omnes fere populos obvia, alia dissimilia, pro variis civitatum legibus fundamentalibus institutisque. 1) Multae etiam obtinere possunt jurium divisiones, plus minusve diversae secundum normam quae placeat in iis distinguendis. Hoc loco autem ea discernamus pro vario modo, quo oriantur, ratione insuper habita objecti: hanc regulam sequentes, jura civium referre possumus ad quatuor classes principales: I. *naturalia*, II. *naturalia simul civilia sive publica*, III. *civilia* IV. *politica* ita dicta.

1) TOULLIER, *Droit civil Français*, Edit. VI. Tom. I. pag. 103, «Les autres droits de l'homme en société viennent des lois civiles, ou du droit particulier à chaque nation. Ils varient suivant les constitutions et les lois de chaque peuple.» ROSSI, *Introduction au Cours de droit Constitutionnel*, (Revue de législation et de jurisprudence par WOŁOWSKI, Tom. III. pag. 97), «Ces droits (droits politiques) sont très diversement distribués, selon la nature du gouvernement du pays.»

Jura naturalia sunt, quae homini in statu naturali competunt, quae simul cum eo existunt, quare jura vocantur homini *propria* et *connata*. Ordine autem omnia haec jura naturalia singula deinceps enumerare, magni esset operis: cum enim jura naturalia sint non modo positiva, quorum tot cogitari possunt, quot sunt actus hominum, sed etiam negativa, imperfecta esset talis enumeratio, nisi etiam comprehenderet omnes, qui fingi possint, casus, quibus aliquid omittere non cogatur homo. Sine dubio haec jura naturalia habenda sunt egregia, ac constitutionem civitatis non longe a perfectione abesse diceremus, singuli si quiete illis gaudere possent: talis vero rerum status est fictio, cum cuique suam libertatem naturalem exercere student, plerumque obstaret idem faciendi voluntas aliorum. Ne inultis juribus suis privarentur, singulique communi voluntate et auxilio intra justos fines iis fruerentur, pactum, ut diximus, inierunt sociale homines; quo pacto, licet nonnumquam negetur, censendi sunt cives *plenis* juribus naturalibus renuntiasse; praesumi contra debent, omnia illa jura libertati aliorum non repugnantia, retinuisse. Cum igitur necesse aliquid libertatis naturalis illo pacto debeat amitti, tale esset constituendum, quale proponit

ROUSSEAU; nimirum ita leges fundamentales componendas esse, ut in statu civili homines libertate gaudeant civili, salvis quam maxime juribus originariis. Licet HOBBSIO aliisque consentiendum non sit, homines, cives (aut potius servos) factos, omnia prorsus jura sua dimisisse, vel sic tamen aliqua manet difficultas recte statuere, quibusnam plene adhuc gaudeamus, quaenam vero jura in salutem publicam limitentur. Hoc autem certum est, omnem Constitutionem iis niti, nullaque ejus principia et praecepta, manifesta necessitate hoc non deposcente, juribus naturalibus debere adversari. Status civilis multo utilior est homini, quam absolute ille naturalis; priusquam igitur jura tamquam *naturalia* et *plena* pronuntiemus, quibus fortasse derogandum erit, ante omnia attendendum videtur, ut principia fundamentalia legesque secundariae ita componentur, ne *his*, magis quam fini proposito opus sit, juribus naturalibus fraus fiat. 1) Sic etiam enume-

1) *Constitution Française* de 1791, Art. 3, (de la déclaration des droits) «La loi n'a le droit de défendre que les actions nuisibles à la société.» Conferantur etiam mirabilia exempla apud BLACKSTONE, *Commentaires sur les lois Anglaises*, Tom. I. pag. 215. TOELLIER, l. l. pag. 103, «Toute loi qui enchaîne inutilement notre volonté ou nos actions sur des choses absolument indifférentes, est contraire à la liberté.»

ratio jurium quasi naturalium supervacua videtur: hoc saltem in dubium vocari posse censerem, an ea, quae in multis Constitutionibus ut jura hominis naturalia, absoluta, nec unquam circumscribenda, legimus relata, recto nomine *jurium naturalium* signentur? De jure naturali enim ait CICERO, quod non sit scripta, sed nata lex: quam non didicimus, accepimus, legimus, verum ex natura ipsa arripuimus, hausimus, expressimus; ad quam non docti, sed facti, non instituti, sed imbuti sumus: propterea rogamus, an jura illa vere naturalia dicenda sint, an non aliquid elementi sui naturalis amittant propter id ipsum, quod in numerum legum scriptarum, positivarum, recipiantur? 1) Porro, naturalia jura, divina quadam providentia constituta, semper firma atque immutabilia permanent: 2) hinc, civilis ratio natu-

1) DE BROUCKÈRE ET TIELEMANS, *Répertoire de l'administration*, cet. Tom. VI. pag. 429, «Quel nom donnerons nous à ces différents droits? La plupart sont des droits naturels, cela est incontestable; mais du moment qu'un droit naturel passe dans la législation positive, il reçoit un autre nom.» SERRIGNY, *Traité du droit public des Français*, Tom. I. pag. 168. «On se trompe ordinairement en opposant les droits civils aux droits naturels, qui ne sont pas des droits aux yeux du législateur, quand il ne les a pas reconnus, et qui deviennent des droits civils quand ils sont sanctionnés par lui.»

2) *Just. Instit.* Lib. I. Tit. II. § 11.

ralia jura corrumpere non potest; 1) quid igitur magis repugnat, quam ea jura declarare naturalia, quorum derogationes exceptionesque eodem spiritu admittentur? Nec vero reputemur illorum principiorum in Constitutionibus vulgo obviorum praestantiam nos negare; minime contra, omnium habenda sunt praecipua, atque ipsius Constitutionis fundamenta. Unice animadvertere volumus, jura illa enumerata male *naturalia* vocari; deinde naturalia, plena quae sunt, difficile singula ac seorsum determinari posse, nec ad dominium legis positivae haec proprie pertinere. De iis igitur postea agemus, tamquam de genere jurium mixto, quae vocantur *publica*.

Jam vero transeamus ad jura quae *civilia*, quaeque *politica* (burgerlijke en burgerschapsregten) dicuntur. Magni momenti est inter haec distinctionem juste tenere, vel, ne excellentissima jurium classis omittatur, vel ne principia fundamentalia ac necessaria, tamquam secundariae tantum regulae spectentur. 2) Quenam igitur jura primo loco civilia

1) L. 8 ff. D. de cap. min.

2) Rossi, I. I. SERRIGNY, I. I. Tom. I. pag. 169, «Il est à regretter que le législateur n'ait pas pris soin d'énumérer les droits que

nominanda sunt? Alii, ut TOULLIER, latiore sensu haec vocat civilia: »Les droits civils, inquit, sont ceux qui n'ont pas de rapport à l'exercice ou à l'établissement de la puissance ou des fonctions publiques.» 1) Valde autem extensa et vaga haec est definitio, quae complectitur et illa jura, quae publica sunt: dividit etiam jura civilia in duas partes, in jura civilia scilicet *absoluta* et *relativa* ita dicta, quae posteriora tantum videntur jura propria civilia. Melius igitur jura civilia definiuntur, jura quae omni socio ejusdem civitatis competunt ex regula, quaeque spectant vincula et commoda privata civium, in primis Codice civili descripta. 2) Ex quibus deducimus, haec jura civilia qualitatem habere universalem, dum alia jura quae dicuntur politica, certae tantum civium classi competunt: jura civilia acquirimus jure ipso quo civitatis mem-

Fon doit considérer comme politiques, et d'établir nettement la séparation entre ces droits et ceux qui sont purement civils."

1) TOULLIER, l. l. pag. 404.

2) TOULLIER, l. l. pag. 404. DALLOZ, *Jurisprudence du 19^{ième} siècle*, Tom. XII. pag. 78. ROSSI, l. l. pag. 97. DE BROUCKÈRE ET TIELEMANS, l. l. pag. 450, PAILLIET, *Droit public Français*, pag. 755. SERRIGNY, l. l. pag. 168. DE PINTO, *Handleiding tot het Burgerlijk Wetboek*, II. pag. 27. DIEPHUIS, *Het Ned. Burgerlijk regt*, Deel I. pag. 3. SCHULLER, *Burgerlijk Wetboek*, ad Art. 1.

bra habemur, jurium politicorum contra vi modo legum fundamentalium participes sumus. 1) Porro jura civilia oriuntur ex conditione sociali hominis, respectu aliorum hominum: pertinent igitur ad privata negotia ex hoc statu civium inter se profluentia; sunt jura, instituta ad defensionem commodorum, quae in primis spectant personam, bona, et contractus privatorum. Manifestum igitur est, haec jura civilia proprie ita dicta multiplicia adesse, neque accuratam omnium fieri posse enumerationem; et quamquam ad dominium legum secundariarum haec referantur, ideoque argumento de legibus fundamentalibus minus convenient, sic tamen ad politica aliaque jura melius iis opponenda, nonnulla eorum recensere lubet. Principalia igitur sunt, matrimonium, patria potestas, tutela, curatio, emancipatio, matrimonii dissolutio, adoptio, domicilium et absentia, jus domini et testamentorum, hereditatis, jus donandi accipiendique, jus contrahendi seque obligandi, jus societatis ineundae, jus hypothecarum, usucapionis et praescriptionis, aliaque palmaria, ex quibus ducuntur minora, jura civilia.

1) *Burg. Wetboek*, Art. I. »Het genot der burgerlijke regten is onafhankelijk van de staatkundige regten, welke alleen overeenkomstig de Grondwet worden verkregen.»

Multo minore numero, sed majori controversiae obnoxia sunt jura *politica*, quae jure Francico variis nominibus vel *droits politiques*, *droits civiques*, *droits de cité*, *droits de citoyen* vocantur promiscue. Non caret difficultatibus horum jurium examen, cum fere omnes doctores, qui de hac materia egerunt, maximopere inter se dissentire cernamus; nonnulli enim politica jura definiunt, illa ad perexiguam numerum restringunt, alii illorum ambitum extendunt, dum alii denique tam lato sensu ea accipi volunt, ut innumerabilia fere jura vocent *politica*. Non tamen inutilis erat justa horum definitio, ne tam saepe confunderentur civilia, politica et publica jura: magni etiam momenti est, scire differentias politicorum et civilium jurium, propter ea quae sancita sunt Art. 148 Legis nostrae fundamentalis; ex hoc enim *omnia jura civilia* judicis cognitioni sunt commissa, jura vero *politica* tantum, *casibus lege definiendis exceptis*. 1) Sane

1) Art. 148 *der Grondwet*, »Alle twistgedingen over eigendom of daaruit voortspruitende regten, over schuldvorderingen en andere burgerlijke regten, behooren bij uitsluiting tot de kennis der rechterlijke magt. Aan haar behoort insgelijks, behoudens de uitzonderingen door de wet te bepalen, de beslissing over burgerschapsregten". Cf. ad hunc locum THORBECKE, *Bijdrage tot de herziening der Grondwet*, pag. 79 seqq. Hujus autem contraria sententia vi-

cum civilibus politica jura non ita facile confundentur; tam enim a doctoribus, quam in Codicibus ipsis, videmus ea rite separari ac directe sibi invicem opponi: magis autem hoc locum habet in publicis, ut vel saepissime jura a nonnullis pro arbitrio, sive politica, sive publica nominentur, vel ut ab iis, qui inter ea distinguunt, ad politica referantur quae publica dicenda fuissent, vel contra. Nec hoc mirandum est; nam si ab altera parte, ut maxime inter se differre existimantur, ab altera tamen parte, ut infra monebimus, aliqua eorum manifesta est convenientia. Relatis nonnullorum opinionibus, demonstrabitur, quantopere de juribus politicis discurrant doctores.

Ordiamur a Cel. MERLIN, qui ita definit jura politica: »Les droits politiques, inquit, que l'on appelle encore *droits de cité*, sont en France, ceux que les lois Constitutionnelles attachent à la qualité de citoyen. Ils consistent dans la faculté de voter et d'être élu dans les collèges électoraux, et dans l'habileté à être nommé aux fonctions publiques." 1) Alii, ut TOULLIER, distine-

deatur apud H. v. SONSBECK, *Proeve over de zelfstandigheid der Regterlijke magt*, Stuk I. pag. 89 seqq. *Revue Française* (1828), No. 6. pag. 58—152. HELLO, l. l. Tom. II. pag. 120—125, 150—170.

1) MERLIN, *Répertoire de jurisprudence*, Tom. IX. pag. 294.

tionem facere volunt inter ipsa jura politica, illa dividentes in jura politica civium, *qua talium*, atque in jura politica civium ut *personarum publicarum*: latiore igitur sensu accipit horum jurium significationem TOULLIER, cum eam extendat etiam ad jura *Principi* propria. 1) Ipsa utique jura politica civium, *qua talium*, plura refert, quam modo laudatus MERLIN: »Les droits politiques, inquit alio loco, sont le droit de suffrage que le citoyen exerce dans les assemblées électorales, celui d'être élu et admissible à tous les emplois, à toutes les dignités, celui de concourir en qualité de témoin aux actes authentiques reçus par un notaire." 2) PAILLIET, his jam enumeratis rursus adjicit aliud, jus scilicet »d'être juré." 3) Quando supra diximus, jura politica rarius cum civilibus misceri, sic hoc loco exemplum in promptu est, hoc tamen nonnumquam fieri. Si enim communiter jura politica, tamquam civilibus opposita, ea vocanda sunt, unice quae spectant vinculum cives inter et civitatem sive potestates in hac constitutas, acgre ad

1) TOULLIER, l. l. pag. 105, et 104.

2) TOULLIER, l. l. pag. 156.

3) PAILLIET, l. l. pag. 758.

haec referre possumus jus testimonium dandi in actibus authenticis. 1)

ROSSI (*Introduction au cours de droit Constitutionnel*) jura politica definiens, ad haec refert sequentia: »les droits, scilicet, relatifs à l'exercice de la puissance publique, les droits attachés à la capacité politique, c'est à dire à la possession des conditions requises pour être admis à participer au maniement des affaires publiques: l'électorat, l'éligibilité, la qualité de juré, *de garde national*, cet. droits que la loi politique garantit et détermine.» 2) Licet valde indefinita sit haec notio, cum naturam ignoremus ceterorum, quae ad illa referre volebat Vir praeclarus, sic tamen novum aliquid rursus adjici cernimus: de quo adjecto autem dubitari posse crederem, an revera sit *jus*, vel an potius haberi debeat onus, munus, obligatio sive officium subditis in civitate incumbens. Ab aliis etiam inter jura politica quaedam recensentur, de

1) Huic nostrae sententiae de testimonio dando in actibus authenticis videtur adstipulari ROGNON, *Code Pénal expliqué* (1845), pag. 57, ubi de discrimine jura politica inter et civilia agens, inter posteriora haecce jus enumerat.

2) *Revue de législation et de jurisprudence*, par WOLOWSKI, Tom. III. pag. 97.

quibus certe non constat, an revera ad ea pertinere dicenda sint: sic ROGRON in illorum numerum refert facultatem *arma gerendi et in exercitu merendi*. 1) Quod ad primum attinet jus arma gerendi, animadvertendum est, de natura ejus propria non omnium sententias convenire. BLACKSTONE enim jus, hoc loco politicum dictum, in classem jurium prorsus contrariam locat, quae secundum hunc componunt libertatem *naturalem*, dum jura politica principaliter politicae nostrae libertati consulant. 2) De altero jure stipendia merendi, idem dicendum quod supra, longe scilicet abesse, ut pulchro *juris* nomine possit ornari onus, sive libertatis personalis in bonum publicum violatio; nihilominus ab altera parte, eum, qui certum gradum militare tenet superiorem, aliquam portionem potestatis publicae exercere dicentes, 3) non impedimur sane, quominus et huic eodem jure politicam naturam tribuamus, quo

1) ROGRON, l. l.

2) BLACKSTONE, l. l. Tom. I. pag. 249.

3) HELLO, *Du régime Constitutionnel*, Tom. I. pag. 73. "Exercer une portion quelconque de la puissance nationale, comme officier ou comme fonctionnaire, élire, être élu, obliger la foi publique comme témoin instrumentaire, participer à l'administration de la justice comme juré; voilà ce qui est du citoyen; ce sont les droits politiques."

facultatem munera civilia obeundi jus politicum dicimus.

Alii, ut DALLOZ, in duas classes dividere volunt jura politica, in jura scilicet *strictiore* et *latiore* sensu. Monet enim, potestatem legislativam olim unice in Principis fuisse manu, aliosque homines *subditos* tantum vocatos, postea autem factos esse *cives*, summae potestatis parte juribusque politicis iis concessis, hoc est, legum ferendarum facultate, per mandatarios exercenda, iis quoque tributa. Ad jura vero politica *latiore* sensu refert facultatem omnium munerum gerendorum, libertatem religionis, preli, legis, judiciorum omnisque juris aequalitatem, cet. 1) Statim liquet, priorem

1) DALLOZ, *Jurisprudence du 19^{me} siècle*, Tom. XII. pag. 174. THORBECKE, *Bijdrage tot de herziening der Grondwet*, pag. 89. „In *naauwer zin* is burgerschapsregt regeringsregt, dat men als burger of lid hetzij der Staats- of Rijks-, hetzij der provinciale, hetzij der plaatselijke gemeente bezit. Dit bestaat, meen ik, in het regt 1^o om tot eene verrigting van regeren te kiezen of te benoemen 2^o om daartoe te worden gekozen of benoemd 3^o in het regt, nül die keuze of benoeming erlangd; b. v. om, gekozen tot lid van de Staten-Generaal, van provinciale Staten, van een stedelijke gemeenteraad, in die collegien zitting te nemen. In *wijder zin* kan men onder burgerschapsregten tellen vele andere regten van individus, die hun, buiten hunne bevoegdheid tot deelgenootschap aan de regering, publiekregtens zijn toegekend; b. v. dat

significationem, ut in sola potestatis legislativae communicatione jura politica cernantur, nimis arctam esse, posteriorem contra nimis multa continere: in hac enim enumerat, quae aperte ad publica jura pertinent, dum his adjungit, quae priori strictiori definitioni deesse videntur. Contendi etiam potest, nec ipsum auctorem aliam colere sententiam, cum alio loco de jurium civilium et politicorum differentia loquens, de his dicat: »Les autres consistent dans la faculté de concourir soit à l'établissement, soit à l'exercice de la puissance *ou des fonctions publiques* et ne sont attribués qu'à un *certain nombre* de Français." 1) Recte igitur hoc loco vera jura politica conjungit, ad pauca paucosque ea restringens, juraque publica excludens, utpote omnibus communia.

van petitie, van onderwijs, van vereeniging." THORBECKE. *Over het hedendaagsche Staatsburgerschap.* (DEN TEX EN V. HALL, *Nederlandsche Jaarboeken*, 1844): »Staatsburgerschap heeft velerlei, neemt het nu in eenen zeer bepaalden, in den hoogsten zin. *Burgerschap* zij stemregt in de regering der gemeente, plaatselijke, provinciale of rijksgemeente, waarvan men burger is. *Staatsburgerschap*, een woord, dat onze Grondwet mijdde, zal dan beteekenen medewerking of stemregt krachtens het lidmaatschap van den Staat, bij de algemeene regering."

1) l. l. pag. 78.

Sunt tandem nonnulli, qui notioni horum jurium tantam tribuant amplitudinem, ut male omnia fere in civitate, quae strictim jura civilia non sunt, ad jura politica referenda esse declarent. In primis hic non omittenda est sententia quae in opere: *Répertoire de l'administration*, occurrit, quae nobis talis quam maxime extensae significationis exemplum praebet: »Les droits politiques, ibi enim habetur, sont ceux qui ont pour objet le gouvernement de la société et les rapports qui dérivent de ce gouvernement entre la société elle-même, considérée comme corps politique, et les individus considérés comme membres de cette société” 1); cujus definitionis verum sensum deinde accuratius explanant auctores. Praeter facultatem scilicet cum civibus communicatam potestatis legislativae munerumque publicorum gerendorum, ipsum etiam Principem munera haec distribuentem non minus, quam cives suffragiis suis mandatarios eligentes, jus politicum exercere dicunt, quia hocce jus creandorum magistratuum officialiumque etiam spectat imperii regimen, rei publicae administrationem. Porro, actus magistratuum tamquam talium, uti et pleraque jura

1) DE BROUCKÈRE ET TIELEMANS. Tom. VI. pag. 453.

quae vel publica vel naturalia absoluta sunt, jura politica ibi nominantur. Tandem modum transcunt, ea, quae ipsi vocant *obligationes* officii militaris, tributa et vectigalia solvendi, alia, inter *jura* politica locant. Videmus igitur quam multae res, natura sua dissimiles sub uno conjungantur capite. Scilicet, Princeps magistratus creans, non exercet jus politicum (generalis quidem horum character et iudoles habetur, ut *nonnullis* tantum competant, non omnibus nec uni), sed jus sibi unice proprium, omnibus exceptis, privilegium sive praerogativam, ut dicitur; cujus consequens est, ut Imperantis privilegia propria, juribus politicis subditorum male assimilentur. Quod attinet actus magistratuum tamquam talium, nobis etiam jura politica constituere illi videntur, quae vero jam continentur facultate munerum obeundorum. Nec etiam politica cum publicis confundantur; condemnatio quippe ad omnium illorum amissionem, non secum fert privationem publicorum. Manifestum est, jura politica hic eo sensu accipi, ut sub hoc nomine omnia comprehendantur, quae modo ad *πολιτικῶν* ita dictam pertineant. Suspiciari nobis licet, auctores ad latam hanc significationem aberrasse principii derogatione; primum enim allegatis locis scriptorum recte docentium quid universe

ad ambitum Juris publici referendum sit, iis elementis superstruant theoriam suam jurium politicorum. Verum diversae haec res esse videntur; determinatis enim generalibus quae *Jus publicum* (Staatsregt) oppositum Juri Civili componant, non simul declaratur, omnia illa esse *jura politica*; quae pars tantum Juris publici habenda sunt.

Hactenus de principio deque auctorum sententiis: quid jus jubeat, nunc breviter videndum. Ex legibus ipsis, quibus solis jura politica acquiruntur et constituuntur, ex legibus scilicet nostris fundamentalibus, non definiri potest, quaenam sint jura politica habenda, quaenam non. Licet enim in Codice nostro Civili declaretur, haec nos adipisci secundum leges fundamentales, frustra tamen quaeras illa certo modo ab aliis distincta, nisi quis contendere velit, omnia in Constitutione enumerata dicenda esse jura politica. Sic vitium videtur, tam frequenter et in Lege fundamentali et in Codice cum Civili tum Poenali *jurium politicorum* mentionem fieri, nusquam cum statuatur, quaenam revera jura politica existimanda sint. Art. 148 Legis nostrae fundamentalis v. c. jurium politicorum dijudicationem potestati judicis mandat, juribus lege definiendis exceptis: *omnia* igitur praeter haec, id est, *regulam*

non *exceptionem*. Certior nobis fiet exceptio: ubi-
nam vero est regula in legibus, quaenam sint jura
politica habenda, determinans? Erit igitur non
regula cum exceptione, sed *exceptio sine regula*.
Codicis utique Poenalis scriptura uti possumus, ad
jura politica quodammodo distinguenda. Ex sana
ratione regulam statuere licet, aliqua Codicis Poe-
nalis constitutio si interdictionem jubet jurium
politicorum, ea, quibus interdictio privat, censeri
debere jura politica. Conferantur ideo legis prae-
cepta, ex quibus ea discernere conabimur; quare
in primis hic allegari debent Art. 34 et 28 Codicis
Poenalis. 1) Statim cernimus quam dissimiles res
nomine jurium politicorum ibi signentur, cum ma-
nifeste in his Articulis civilia quoque et familiae
jura misceantur. Parum haec loca nostrae sententiae

1) *Code Pénal*, Art. 34. »La dégradation civique consiste dans la de-
stitution et l'exclusion du condamné de toutes fonctions ou emplois
publics et dans la privation de tous les droits énoncés en l'article 28.

Art. 28, cod. »Quiconque aura été condamné à la peine des
travaux forcés à temps, du bannissement, de la reclusion ou du
carcan, ne pourra jamais être juré, ni expert, ni être employé
comme témoin dans les actes, ni déposer en justice, autrement
que pour y donner de simples renseignements. Il sera incapable
de tutelle et de curatelle, si ce n'est de ses enfants, et sur l'avis
seulement de sa famille. Il sera déchu du droit de port d'armes
et du droit de servir dans les armées du roi.»

faverent, jura scilicet politica restringenda esse ad ea sola a civibus exercenda, quae spectent facultatem participandi gubernationem potestatemque legislativam: primum enim, alia jura, quae ut politica non agnovimus, iis adjiciuntur; deinde contra talia, qualia indubitate politica jura esse constat, excluduntur. Agnosci igitur debet, vel Art. 28 et 34 nihil certitudine aliqua de juribus politicis statuere (licet prima verba Art. 34 justam eorum enumerationem nobis promittant), vel verba »*dégradation civique*» esse inepta, et legislatorem iis aliud quid voluisse significare quam *jurium vere politicorum* destitutionem. Quorum prius est potius assumendum: nam, ad firmandum quod proposuimus, illos legis Articulos nimirum non sola jura politica continere et contra jura revera politica nonnulla omittere, adferre possumus alium Cod. Poen. Art. 42. 1) Hocce Art. eadem enumerantur

1) *Code Pénal*, Art. 42- «Les tribunaux jugeant correctionnellement pourront, dans certains cas interdire, en tout ou en partie l'exercice des droits *civiques*, *civils* et de *famille* suivants 1° De vote et d'élection; 2° D'éligibilité; 3° D'être appelé ou nommé aux fonctions de jurés ou autres fonctions publiques, ou aux emplois de l'administration, ou d'exercer ces fonctions ou emplois; 4° Du port d'armes; 5° De vote et de suffrage dans les délibérations de famille; 6° D'être tuteur, curateur, si ce n'est de ses enfants et

quae in Art. 34 et 28, at, quae in his jura dicuntur *politica*, in illo distinguuntur et sub nomine *jurium politicorum, civilium et familiae* veniunt, dum insuper ea quae in Art. 34 et 28 negligebantur, (droit de vote, d'élection, d'éligibilité) adduntur. Ex his igitur et ex eo quod primum *jurium politicorum* mentio fit, praesumi potest, secundum *Codicem Poenalem* quae in Art. 42 N°. 1, 2 et 3, primo nominantur, habenda esse jura politica.

Quid vero notandum de *juribus politicis* secundum ea, quae acta fuerunt in *Comitiis nostris* de *legibus fundamentalibus mutandis*? Animadvertendum est, in primo specimine (*Ontwerp van 11 April*), distinctionem legi inter *staatsburgerlijke* et *burgerschapsregten*, 1) ita ut priora essent quae haberent cives intuitu *Civitatis*, tamquam membra totius corporis, posteriora respectu *provinciarum, urbium* aliarumve *civitatis partium*. 2)

sur l'avis seulement de la famille; 7° D'être expert ou employé comme témoin dans les actes; 8° De témoignage en justice, autrement que pour y faire de simples déclarations."

1) *Ontwerp der gewijzigde Grondwet van het Koninkrijk der Nederlanden van 11 April*, Art. 5, »Om *staatsburgerlijke* en andere *burgerschapsregten* te hebben, moet men *Nederlander* zijn."

2) *Verstay der Commissie van 17 Maart*, »Men bezit *staatsburgerlijke regten* in betrekking tot den Staat als eenheid, andere

Postea vero discrimen hoc fuit sublatum, verbaque *staatsburgerlijke* et *burgerschapsregten* in unum vocabulum »*Burgerschapsregt*» conflare maluerunt: quam legis simplicitatem fortasse suaserit metus, ne, distinctis juribus, ad unam classem proprie pertinentibus, dubium vel confusio oriretur. Addita quoque fuit haec verbi interpretatio: »Naar het oordeel der Regering, sluit het woord *burgerschapsregt* in, al wat men door *staatkundige of politieke regten* kan verstaan: *zoowel het regt om in de steden, in de provincien als in het Rijk, gemeente-provinciale of staatsregten uit te oefenen.*» 1) Quibus verbis autem dubium relinqui mihi videtur, an significant tantum jura, ab iis qui in *collegiis* provincialibus aliisque sedeant et a civibus qui eos eligant exercenda, vel an comprehendant etiam facultatem qualiumcunque munerum geren-

burgerschapsregten in betrekking b. v. tot eene provincie of plaatselijke gemeente." Ad quae verba conferatur supra allata sententia Cl. THORBECKE, in Oratione de jurium politicorum notione et ambitu habita in Instituto quod dicitur Regio, exposita.

1) *Memorie van toelichting*. THORBECKE, *Bijdrage tot de Herziening der Grondwet*, pag 89, »Of de aanhef dezer bepaling juist zij, twijfel ik zeer. Het begrip van *politische regten* omvat veel méér, dan dat van *burgerschapsregten*, die er slechts een deel van zijn.»

dorum. Licet definite non declaretur, hoc tamen assumendum est, cum muneribus fungentes non minus dici possint jura imperii delegata exercere publicamque gubernationem participare. Nisi etiam haec facultas ad jura politica *activa* ita dicta referenda sit, attamen ex aliis, quae tum habita fuerunt, verbis 1) analogice efficere licet, eam saltem habendam esse *passivum* jus politicum.

Cum igitur et haec facultas muneribus fungendi sit jus politicum, alicujus momenti quidem esse videtur, referre, quid sub nomine *muneris* intelligi debeat, cum ab eo pendeat quaestio quinam in civitate juribus politicis gaudere dici possint. Dubio igitur a nonnullis agitato de vocis »*landsbediening*» Artikuli 6 vero sensu, 2) data fuit haec vocabuli interpretatio, ut non tantum complecteretur munera a Principe, sive non a Principe mandata, verum

1) *Verlag der Commissie van 17 Maart.* »Vreemdelingen moeten geen zoogenaamd *actief burgerschapsregt* kunnen uitoefenen. Maar ten aanzien van benoemdbaarheid tot landsambten komt het ons voor, dat de poort die Art. 8 der Grondwet aan vreemdelingen geheel sluit, in het belang der algemeene dienst moet kunnen worden geopend voor onderscheidene betrekkingen, waar wij het talent van bekwame vreemdelingen behoeven.»

2) *Voorloopig verlag.*

universe omnia munera, quae in publicam civitatis utilitatem gerantur: hoc igitur principale in munere habetur, ut ad *gubernationem*, ad *administrationem* civitatis aliquatenus pertineat, cum nonnulla munera, licet a Principe mandata, quae vero ad »s *landsdienst*» non conferunt, excludantur. 1) Si tali interpretationi de consilio legis fundamentalis vis attribuat, multas poterit proferre controversias, cum saepe futurum sit difficile determinatu, an munus quoddam vere ad gubernationem pertineat civitatis, nec ne; an consequenter peregrinus ad illud vocari possit, quin opus sit secunda alinea Art. 6. 2) Animadvertamus sub nomine munerum tam *civilia* quam *militaria* a nonnullis

1) *Memorie van beantwoording*. »Het woord *landsbediening* bevat toch niet alleen die bedieningen, waarvan de benoeming door het Hoofd van den Staat wordt gedaan, maar elke bediening, welke wordt vervuld ten behoeve van het Vaderland, zoowel gemeentelijk en provinciaal als bij het algemeen bestuur van den lande. Maar daaronder zijn, daarentegen, niet begrepen die betrekkingen, welke niet onmiddelijk tot de landsdienst behooren, al wierden zij ook op eene benoeming van het Hoofd van den Staat vervuld, als daar zijn professoren, hoofden van gestichten van gezondheid, en meer anderen.»

2) *Art. 6 der Grondwet*, Ieder Nederlander is tot elke landsbediening benoembaar.

Geen vreemdeling is hiertoe benoembaar, dan volgens de bepalingen der Wet.»

intellecta fuisse. 1) Concludamus igitur, jura politica apud nos non latiore illo sensu accipi, sed strictiore, qualia non *omnibus* in civitate, nec Principi soli, sed *civibus* ad illa exercenda vocatis, 2) competant.

Pervenimus tandem ad genus jurium praestantissimum, jura dicimus publica, libertatem personae, religionis, preli, aliaque his similia. Haec communiter legibus fundamentalibus determinantur et sanciantur, quamquam plura in hac, minora in illa civitate. Magna autem semper fuit controversia, utrum illa jura in capite legum fundamentalium enumeranda essent singulatim aut sufficeret passim ea in Constitutione memorari, vel an ea tacite ex ipsa natura legum fundamentalium subintelligi possent. Primum, an jura aut principia illa uno loco conjuncta vel separatim obveniant, eodem redire mihi videtur, dummodo ipsa exprimantur: repudianda

1) *Verlag der Commissie van 17 Maart.* »Onder landsbedieningen verstaan wij zoowel *militaire* als burgerlijke ambten.»

2) Justa videtur esse sententia eorum qui vitium esse existimant. Legem fundamentalem determinare quidem quinam essent inter politicorum participes, eandem vero legis *ordinariae* arbitrio relinquere, talium civium numerum extendere vel minuire (*Voorloopig verslag*).

vero est posterior sententia, cum certa non sint, quae praesumuntur. Jurium contra solemnis agnitio conjunctim sive passim facta, suis etiam incommodis non caret: ut enim principiis ipsis non aperte pronuntiatis, haec vel alia negari possunt, sic his publice professis, cuivis illa invocare licebit. Quare magni momenti est, jura tali sanctione munienda discernere, ne, nonnullis praeteritis, perfecta, aut nimis multis promissis quidem, verum non tenendis, veritas haberi nequeat Constitutio.

Quare jura haec *naturalia* vocanda non sunt, licet saepissime hoc nomine signentur, supra exposuimus. Nec etiam *civilia* sunt: diversa quippe horum jurium origo adversatur; jura civilia enim derivantur ex publicis, non vero haec componuntur secundum civilia, sed cuique propria sunt, nulla aliorum hominum ratione habita; quare *personalia* (individuels) dicuntur: deinde, jura civilia legibus secundariis, haec autem fundamentalibus determinantur. Nec *politica* strictim possunt vocari: admodum, maximeque ab his distant; ut enim a civilibus differunt quia personalia sunt, a politicis distinguuntur, quod non spectant ordinationem et distributionem diversarum in civitate potestatum. Propterea publica illa jura vocantur *absoluta*, alia

potius *relativa*: haec sunt *finis* ipse status civilis, illa *medium* ad finem obtinendum. Ut juribus politicis gaudeat, certae in cive poscuntur qualitates: 1) haec vero nullam personarum faciunt distinctionem: jura politica non omnibus in civitate communia sunt, nec necesse hoc est, neque utile foret; haec autem omnibus quippe hominibus propria sunt. 2) Juribus politicis amissis, nondum adimuntur haec. Mutatis vel restrictis juribus politicis, leges tantum plus minusve bonae erunt; his vero sublatis, omne vitiosum est, nullum praesidium, nulla libertas. Jura igitur quae vulgo in fronte Constitutionum ponuntur, speciali indigent nomine, utpote diversam rem denotantia. Optime (ut plerumque fit) vocantur jura *publica*, quia natura sua omnibus patent, utque omnium jurium principalia, necessariae boni publici habentur conditiones.

1) Art. 5 *der Grondwet*, »Om cenig burgerschapsregt te hebben moet men Nederlander zijn.»

2) Etiam Cl THORBECKE, quamquam in definitione latiore jurium politicorum etiam publica comprehendens, recte postea addit: »Of deze echter *burgerschapsragten* verdienen te worden genoemd, zal er van afhangen, of zij uitsluitend aan *burgers*, dan aan de *ingezetenen van den Staat over het algemeen*, zijn verzekerd.» (*Bijdrage tot de Herziening der Grondwet*, pag. 90).

Si vero publica dicenda sunt propter eorum differentiam ab aliis juribus, ab altera parte necessitudo quaedam perpetua adest jura publica inter et *naturalia*, *civilia* ac *politica*. Multa quidem ex natura ipsa desumta sunt, atque unice eam ob causam publica signanda sunt, quod lege positiva promulgantur. Publica et *civilia* hoc habent commune, quod utraque jura pro rata parte finem civitatis promovent: publica enim jura sunt principia, fundamenta, quorum autem sola agnitio parum efficeret, nisi et ita incrementa caperent atque explicarentur et secundarentur civilibus: hoc intuitu arctissimum ideo inter haec est vinculum. Valde quoque publica et *politica* jura inter se congruunt: primum scilicet in eo quod eadem lex, lex fundamentalis, ea constituit et tuetur; praeterea alio loco jam monuimus, maximum inter libertatem civilem et politicam nexum adesse, ita ut melius jura publica firmentur atque finis obtineatur, quo melius jura politica ordinentur, medium itaque adhibeatur. Talis revera horum jurium est nexus indissolubilis, ut mirum videri non debeat, uno nomine illa non raro venire; »Cette confusion, ait SERRIGNY, n'est pas étonnante, parce que les droits publics sont souvent le résultat des droits politi-

ques, comme les droits politiques peuvent être produits par les droits publics." 1) Fatendum quoque est, jura publica elementum subinde habere politicum, quando simul quodammodo imperium participandi facultatem spectant.

Mirabilis igitur ex his deducenda est conclusio, omnia illa jura simul toto coelo inter se distare, eademque tot capitibus convenire. Cohærent ideo, nec nimis anxie separanda sunt, disjuncta cum parum efficiant; conjuncta vero maxime ad perfectionem felicitatis publicæ tendunt.

1) SERRIGNI, l. l. Tom. I. pag. 152. Conferantur de juribus civium publicis sententiæ auctorum qui sequuntur: KLUIT, *Rechten van den mensch in Frankrijk*; PIETER PAULUS, *Verhandeling over de gelijkheid der menschen*, Edit. IV. pag. 81—97. CRAS, *Verhandeling over de gelijkheid der menschen*. V. MANEN, *Voorstellen, bedenkingen en ontwerpen tot het daarstellen eener Constitutie voor het Bataafsche Volk*, pag. 79. HEYDENREICH, l. l. pag. 55 seqq. PÖLITZ, l. l. Tom. I. pag. 71 seqq. BAUER, *Lehrbuch des Naturrechts*, Edit. III. pag. 101 seqq. ARETIN, l. l. Th. II. pag. 1—50. EKENDAHL, l. l. Th. I. pag. 20 seqq. ZÖPFL, l. l. pag. 226 seqq. MAURENBRECHER, *Grundsätze des heutigen deutschen Staatsrechts*, Edit. III. pag. 79. MACKINTOSH, *Vindiciæ Gallicæ of verdediging van de Fransche omwenteling*, pag. 71 (in adnot.). 165 seqq. BLACKSTONE, l. l. Tom. I. pag. 207—251. *Choir de Rapports*, Tom. I. pag. 215 seqq. PAILLIET, l. l. pag. 288. 748 seqq. DAUNOU, *Essai sur les garanties individuelles*; BENJ. CONSTANT, l. l. pag. 49. 107 seqq. MACAREL, l. l. pag. 28—41. ROSSI, l. l. SERRIGNI, l. l. passim. HELLO, l. l. Tom. I.

§ IX.

DE LEGUM FUNDAMENTALIUM MUNIMENTIS.

Maxime semper populorum, leges fundamentales condentium, interfuit, praeter munimentum in ipsa harum legum naturali indole conspicuum, certo modo earum perpetuitati et sanctitati consulere. Quae munimenta, sive simul cum ipsis illis legibus constituta, sive postea sensim iis inserta, pro diversis temporibus diversa ratione obtinuerunt. Olim enim, potestate legifera Principi unice propria, praesertim contra hunc cautiones illas adhibuerunt; postea vero, leges ferendi facultate cum Ordinibus communicata, hanc potestatem legife-

ram cum in Principe, tum in mandatariis suis, circumscribere studuerunt. Quidquid sit, sive ad-
 minicula illa ab initio, sive paullatim legibus
 fundamentalibus fuerint adjecta, factum hoc est,
 vel ne pacti indoles iis propria a Principe sperne-
 retur, et, longo praeterlapso tempore, hic videretur
*spon*te imperium cepisse aut a subditis tacito con-
 sensu illud nactus esse illimitatum, vel denique, ubi
 potestate sua jam abusus fuerat Imperans. Naturalem
 igitur illam conditionem, 1) ne conventionale Impe-
 rium in plenum degeneraret, utque legitimum esset
 jus imperandi, quamdiu justae auctoritatis fines non
 violarentur, in positivas leges fundamentales intule-
 runt. Naturali quippe legi non confisi sunt, sed
 expresse sibi consulendum esse existimarunt subditi,
 ne posset Princeps legum fundamentalium observan-
 tiam detrectare.

Sic jurisjurandi usus sensim invaluit, Imperantem
 legibus fundamentalibus adstringens, quod et ho-
 die inter primaria harum legum praesidia habe-

1) ARETIN, *Staatsrecht*, cet. Th. III. pag. 222, „Die Constitution, betrachtet als Grundgesetz oder als Grundvertrag, ist an und für sich schon verbindlich für den Monarchen, und ihre Beobachtung die Bedingung seines Herrscherrechts.“

tur. 1) At vero et longius progressi sunt nonnulli populi, nec ipsis quidem legibus fundamentalibus contenti, nec etiam jurejurando, solemnibus Principum inaugurationi adjecto, jura sua satis tuta censes, cum Princeps, si vellet, semper quidem haec invadere posset: idcirco ex simplici bilaterali pacto, ut erant leges fundamentales, obligatio quasi *sub poena* haec factae sunt. Ipsi jurejurando non fidentes, clausulam adjecerunt populi, in jure Publico *Commissoriam* vulgo dictam, qua amplius parere desinerent et auctoritate sua destitueretur Princeps, leges fundamentales violans. 2) Antiquissimis jam temporibus in civitate Lacedaemoniorum, hanc regnandi conditionem haud ignotam fuisse contenditur: XENOPHON enim in civitate illa, Reges Ephorosque quoque mense mutuo jurejurando invicem obligatos fuisse refert: ita ut Reges, secundum leges institutas se regnatos esse promitterent, Ephori, se potestatem

1) *Publicatie van 30 Maart 1814. Rapport der Commissie van 13 Julij 1815.* RAEPSAET, *Journal des séances de la Commission*, col. (Oeuvres complètes, Tom. VI. pag. 79).

2) GROTIUS, *Annalium*, Lib. III. »At sapientibus haud ignotum, populi ex consensu, populi gratia institutas esse potestates, ut superiores singulis, ita infra universos, quae si publici curam privatos ad usus verterent, populo, hoc est Ordinibus rite coactis, iudicium et vindictam relinquere, Gentium jus esse, alterius perfidia solvi mutuos nexus.»

illis sanctam servaturos esse, quamdiu jusjurandum tenerent illi. 1) Non ignorantur illustria exempla Arragonum et Poloniae, de illa Imperii velut assecuratione. Regi enim, legibus fundamentalibus juratis, Arragones fidem suam praestabant his verbis: »Nos que valemus tanto como vos, os hazemos nuestro Rey, con tal que nos guardeys nuestros fueros y libertades: y sino, no." 2) Nec aliter in Poloniae historia talis legis Commissoriae exemplum habemus in jurejurando Regi praescripto: »Et si, quod absit, juramentum meum violavero, nullam mihi incolae regni, omniumque dominorum unius gentis obedientiam praestare debent, imo ipso facto eos ab omni fide, obedientia, Regi debita, liberos facio." 3)

1) XENOPHON, *De Republica Lacedaemoniorum*, XV. 7. Cf. F. W. TITTMANN, *Darstellung der Griechischen Staatsverfassungen*, pag. 420 (Lipsiae 1822).

2) Dubia de hac jurisjurandi formula vide apud ROBERTSON, *Introduction à l'Histoire du règne de l'Empereur Charles, V.* Tom. II. Adnot. XXXI. pag. 319.

3) Cf. *Corps diplomatique du Droit des Gens*, 1^{re} Partie Tom. VI. pag. 23. *Du droit des Magistrats sur leurs Sujets*. RAEPSAET, *Recherches sur l'origine et la nature des Inaugurations des Princes Souverains des XVII Provinces des Pays-Bas*, (Oeuvres Complètes 1858. Tom. I. pag. 123). KLÜBER, *Oeffentliches Recht*. cel. § 255 pag. 334.

Licet equidem censerem nostris temporibus, propter remedia alia quae suasit cum prudentia politica, tum ex cultum juris Publici studium, talem conditionem de servanda debita legibus fundamentalibus reverentia, Imperantibus expresse praescribi non debere, vel sic tamen negandum non videtur, ejusmodi instituta illis temporibus regiminisque feudalis principiiis satis fuisse consentanea: 1) carebant enim cautionibus, quibus nunc gaudemus, quominus potestates ultra modum exsiliant. Populis duriori isto modo, a moribus nostris alieno, opus erat, quo melius a violatione Legis publicae deterreretur Princeps, ne vanum libertatis praesidium illa esset. Legitimum iis erat jus coercendi, cogendi, imo destituendi Imperantem, auctoritate sua manifeste abutentem: scilicet populus arbitrariam potestatem in alium transtulisse non praesumitur, cum delata potestas ipsius fine limitetur. »Cette difficulté, ait BURLAMAQUI, suppose ce qui est en question, savoir, que les peuples se sont tellement dépouillé de leur liberté, qu'ils ayent donné Plein-pouvoir au

1) Attamen Anno 1815 clausulam illam nostrae Legi imperii inseri, proposuit Vir Clar. BAEPSAET; cujus sententia conferatur loco supra laudato. (Oeuvres Complètes Tom. VI. pag. 80).

Souverain, de les traiter *bien* ou *mal*, sans s'être réservé en aucun cas le droit de lui résister." 1) Contractus quidem sunt leges fundamentales, ut ita, neque alio imperetur modo, ut, illis observatis, obediant subditi, non aliter: neque etiam tacitus est contractus, sed expressus, ubi constet scriptura. Hac vel alia conditione parere promittunt, conditione vero non impleta, an manet contractus? An juri contrarium, an falsum est, deficientem a promisso commoda contractus amittere, alterumque contrahentem solvi obligatione, ab altero deserta? Hac maxime semper fuit agitata quaestio, cui celeberrimi priorum saeculorum Viri negando non responderunt; 2) cum autem diverso modo legis Commissoriae applicationem defenderint, illorum prae ceteris laudanda videtur sententia, non absolute theoriam hanc docentium. Melius igitur distinguitur gradus, quo leges fundamentales in civitate violentur, an revera *hostem* civium, horum libertati con-

1) BURLAMAQUI, *Principes du droit politique*, Partie II. Chap. VI. § 53.

2) PUFENDORFIUS, HUBERUS, LOCKE, BURLAMAQUI, WOLFIUS, HURCHESON; *Vindiciae contra tyrannos*, (TREITSCHKE, *Ueber die gesetzliche Macht des Fürsten über das Volk und des Volkes über den Fürsten*, Lipsiae 1846); BUCHANANUS, *De jure regni apud Scotos dialogus*; aliique.

tinuo insidiantem, tyrannum se ostenderit Princeps, an id commiserit, quo ipso jure regnare desinit. 1) »Consistere enim, pulchre animadvertit GROTIUS, non possunt simul voluntas imperandi et voluntas perdendi." 2) Sic quoque in opere, minime ceteroquin Imperantibus favente, dicebatur: »Pas toute faute est tyrannie, mais la tyrannie emporte une malice confirmée avec un renversement d'Etat et des *Lois Fondamentales* d'un Royaume." 3)

At, recentioribus etiam temporibus illa legitimi Imperii conditio expressa, non plane obsolevit, quamquam longe ab illa antiqua lege Commissaria aberat clausula, saeculo superiori exeunte, a majoribus nostris legibus fundamentalibus inserta: »Dat deze rechten bestaan in gelijkheid, vrijheid, veiligheid, eigendom en *tegenstand aan onderdrukking*," 4) et illa Francorum: »Quand le Gouvernement viole les droits du

1) BARCLAIUS *contra Monarcham*, Libro III. Cap. 16.

2) GROTIUS, *De jure Belli et Pacis*, Lib. I. Cap. IV. § 11. BURLAMAQUI, l. I § XVI. »Il faut distinguer entre un abus extrême de la souveraineté, qui dégénère manifestement et ouvertement en tyrannie et qui va à la ruine entière des sujets; et un abus qui n'est que médiocre et tel qu'on peut l'attribuer à la faiblesse humaine."

3) *Du droit des Magistrats sur leurs sujets*.

4) *Publicatie van 31 Januarij 1795*, (Jaarb. der Bat. Republ. I).

peuple, *l'insurrection* est pour le peuple et pour chaque portion du peuple, le plus *sacré* et le plus *indispensable* des *devoirs*;" 1) nec etiam nostrae aetatis auctores desunt, placitum illud tuentes et commendantes. 2) Quidquid sit, et hodie possit obvenire casus, quo Principis lubido omnium voluntati aperte obstaret, quo, omnibus cautionibus spreto, leges fundamentales evertere tentaret; quis tandem, vim pacti legibus fundamentalibus tribuens, summa illa urgente necessitate, et hodie tale jus sibi deneget? 3) Quatenus distare diceremur a nautis illis celeberrimo Locke laudatis, magistro navis obstantibus, hunc cum videant omni modo ad perniciem et servitium navem dirigentem et gubernantem? 4) Quam parum autem naturae congruum sit, se opprimi pati, non minus tamen periculosum populis-

1) *Acte Constitutionnel*, (1793). Art. 33 de la déclaration des droits de l'Homme et du Citoyen.

2) Conferas SERRIGNY, *Traité du droit public des Français*. Tom. I. pag. 64, 65, et auctores ibi laudatos.

3) ARETIN, *Staatsrecht*, cet. Th. III. pag. 225, „Wenn aber, ungeachtet aller Vorsicht und Feierlichkeit und genauen Bestimmung, die Eidesleistung dennoch unterlassen oder der geleistete Eid gebrochen würde; alsdann freilich würde auch das Staatsrecht der Constitutionellen Monarchie zu sprechen aufhören, und ein bloss factisches, jedenfalls heillooses Verhältniss eintreten.“

4) LOCKE, *Du Gouvernement civil*, Edit. VI. pag. 279.

que damnosum est, statuere, ex qualicumque causa, etiam levissima, Principi resistere licere; deinde agnoscatur, perdifficile definiri casus, quibus principium tale amplectendum foret: obstat enim haec difficultas, cuinam committeretur rei adeo gravis iudicium. Cuique publicorum negotiorum ignaro competere quaestionem, an contra leges fundamentales egerit Imperans, nec ne, insaniae proximum foret. Nullum imperium vacat vitio; dein interdum fieri possit, ut anxie ac religiose observari nequeat sine magno rei publicae detrimento, id quod in Legis fundamentalis paragraphis hic vel illic praescriptum sit: 1) interdum fiet ut solus Imperans (res tamen est lubrica et plena aleae) veram agendi normam scire sibi videatur, imo quidem contra leges fundamentales dirigere se debere gubernaculum bona fide existimet, publicae quippe salutis hoc utile, 2) periculum in mora esse putans.

1) DAHLMANN, *Die Politik*, pag. 195.

2) BOEHNERUS, *Jus Publicum universale*, Lib. II. Cap. I. § 59. Conferantur Edicta Caroli X Regis Franciae (25 Jul. 1850): controversia de interpretatione Art. 14 Chartae: «*et fait les réglemens et ordonnances nécessaires pour l'exécution des lois et la sûreté de l'Etat.*» Ita et salutem publicam Legis Imperii praematuram reformationem (Cf. *Staatsregeling voor het Bat. Volk* 1798. Tit. IX. Art. 504) omnino requirere, A. 1801 contenderunt illi,

Quare etiam BOEHMERUS, sententiam HUBERI de lege Commissoria abjiciens, »Tale pactum, inquit, statui civili contrariari et plane inane esse judico, cum deficiat superior, qui de eo judicare possit, *an et quatenus contra leges fundamentales imperans peccaverit*, nec unquam rationes juris deficient, quibus facta sua justificare possit." 1) Dicamus igitur, legum fundamentalium praesidia, quod attinet harum violationem vel mutationem a parte Principis, non quaerenda esse in hac vel illa clausula: hac enim subditis ex regula non opus est, ut bonis gaudeant Principibus, hac Principes non indigent, qua a malis actibus abstineant: nec illa clausula, ut saepius cernimus, ipsi Principi cavet vel ei confirmat obedientiam, reverentiam, caritatem civium, nec ei tutela est adversus mutabilem voluntatem subditorum, nova concupiscen-

qui tum rerum summae praerant in Rep. Batava, paucis renitentibus. Cf. *Publicatie van het Uitvoerend Bewind des Bat. Rep. waarbij een nieuw ontwerp van Staatsregeling den volke wordt aangeboden*, 14 Sept. 1801. (APPELIUS). *De Staatsomwenteling van 1795 in haren aart, loop en gevolgen beschouwd*, pag. 162 seqq. P. LINTHORST, *Onderzoek of er botzingen tusschen de onderscheidene magten bij de Staatsregeling voor het Bat. Volk ingesteld, gevonden worden* (1801).

1) BOEHMERUS, l. l. Lib. III. Cap. II. § 15 in adnot.

tium. Jurisjurandi vero religio in Principe, publicae salutis cura, commodis postpositis propriis, caritatis civium consequendae studium, prudentes ac probi tandem consilarii, haec subditis sunt vera praesidia, quibus summa defendantur.

Directa legum fundamentalium mutatio vel violatio a Principe hodie non adeo verenda est, sive adoptetur principium Imperantem male agere nequire, 1) sive propter libramentum diversarum potestatum bene institutum. 2) Facultate igitur leges fundamentales constituendi, mutandi abrogandique uni, sive Principi sive populo delata, maxime harum stabilitas in periculum vocatur, huc et illuc agitata voluntate eorum, qui hanc potestatem in civitate tenent. Propterea jam videamus, quomodo lubido illa frenanda sit, quaenam sint rationes, cur majores in his legibus adhibendae sint cautiones, quam in aliis.

Leges secundariae ordinario relinquuntur legislatori, quapropter dicuntur etiam *arbitrariae*, tamquam pendentes ab arbitrio legislatoris, cum hic illas abrogare vel mutare possit, quandocunque ad hoc necessitas

1) ERENDAHL, *Allgemeine Staatslehre*, Th. I. pag. 177.

2) MURHARD, *Ueber Widerstand, Empörung*, cct. pag. 194.

ei appareat. Communiter vero in legibus fundamentalibus, has majoribus circumdandas esse molibus existimant. Sic NETTELBLADT potestatem legislativam superioris non nisi leges *privatas* respicere, ait; 1) nec aliter etiam Clar. TROTZ eandem sententiam propugnantem videmus, quippe qui leges ex natura jam stabiles, fundamentales, et arbitrarias eadem mensura tractari nolit; »Nimium sibi blandiuntur, inquit, qui ab arbitrio Ordinum leges publicas indiscriminatim pendere arbitrantur. Largior hoc in *privatis* quibusdam, quas temporum conditio mutari nonnumquam flagitat: cedo etiam in publicis, domesticam oeconomicam et politiam quae concernunt, *neutiquam vero, quod ad leges fundamentales attinet*, illi sententiae subscribo; haec enim incolumi et florente Republica inconcussae stabiles et aeternae sint, necesse est." 2) Terribiles sunt eventus, quos nonnulli nobis pingere student, hoc principium si violetur: qui tamen, nimis atris licet coloribus forte propositi, non multum a veritate discedere videntur: profecto, non jacimus *funda-*

1) NETTELBLADT. *Systema elementare universae jurisprudentiae naturalis*, § 771.

2) TROTZ. *Oratio de jure foederati Belgii publico*, pag. 21.

menta, ut labatur aedificium, non constituimus
leges fundamentales, ut quotidie hae possint everti
 et hoc quidem, neglectis illis, quorum maxime
 interest. In causa tam magni momenti, a qua
 status civium revera possit pendere, non paucorum
 iudicio res dirimenda est; neque *paucorum* spec-
 tetur voluntas in re, quae revera *omnium* est et
 habetur. Temere propereque non tractetur, quod
 perpetuitatis animo condendum est, ne mox rursus
 dissolvantur *leges fundamentales*, utpote plurimorum
 in unum idemque placitum consensum non expri-
 mentes. Quae pericula ut vitentur, rei publicae
 Constitutionis stabilitate consulatur, enitendum est,
 ut, quoad ejus fieri possit, communis voluntatis
 vera effigies sint *leges fundamentales*. Pulcherrime
 de hac re monuit PALLIET; »Ici se fait sentir, ait,
 la distinction des deux législateurs: ici nous voyons
 d'abord le législateur ordinaire ou représentatif et plus
 haut le législateur *constituant*, antérieur à toute repré-
 sentation, antérieur même à l'institution du gouverne-
 ment représentatif dont il est le créateur et l'orga-
 nisateur, supérieur à la constitution qu'il n'appar-
 tient qu'à lui de modifier, et justement investi de
 la toute-puissance humaine *parce qu'il n'agit que
 sur lui même*. On conçoit que des attributions si

différentes, si essentiellement séparées ne peuvent se confondre dans un même pouvoir et qu'admettre une constitution, c'est nécessairement admettre une double hiérarchie législative. *Si le législateur ordinaire pouvait toucher à la constitution, il n'y aurait point de constitution: si la loi constitutionnelle n'avait pas plus de sanction que les lois ordinaires, en quoi différencierait-elle des lois ordinaires, où serait la garantie constitutionnelle?"* 1)

Quamquam aliqua servanda sit distinctio potestatem inter *unice legislatoriam* et *constituentem* ita dictam, vel sic contra non probandum videtur, ut distinctio illa nimis late extendatur, ita ut potestas constituens sit tota et ab omni parte diversa, potestati legiferae ordinariae perpetuo quasi opposita: leges fundamentales enim sunt contractus, duo sunt contrahentes, populo igitur soli vel Principi non competit eas constituendi vel abrogandi

1) PAILLIET, l. l. pag. 758. HELLO, *Du régime Constitutionnel*, Tom. II. pag. 25. VOORDUIN, *Geschiedenis en beginselen der Grondwet*, pag. 515. «Over het veranderen van fundamentele bepalingen eener associatie, wordt niet beslist op dezelfde wijze als over eene gewone zaak. Bij Grondwetsherziening, geldt het geene gewone wet, er is dan sprake van de Grondwet, zoo als die door sommigen genoemd was, van het maatschappelijk verdrag, van de wet der wetten.»

jus. Non omnes de hoc argumento conveniunt: sunt qui principium hoc distinctionis sive absolute, sive ex parte tantum impugnant. Demonstrant nimirum principii illius incommoda, hoc ipso legum fundamentalium perpetuitati noceri perhibentes, quia corpus illud constituens, ut dicunt, saepe ad illas mutandas trahitur et in casu quo reformatio Legis imperii ante jussa non sit, quum etiam illud jus sibi asserat ubi potestati legiferae ordinariae competeret: corpus illud potestate sua abusurum, et intacta relicturum non esse ajunt ea, quae mutari non oporteret. 1) Cum horum sententiae rejiciendae videantur, inquiremus, quare tandem in legibus fundamentalibus diversa adhibenda sit legis ferendae ratio.

Vulgo res ita nobis proponitur, ut pacti quasi nihil in secundariis legibus adsit, atque hanc ob causam leges fundamentales habendae sint superiores, cum his *unice* pacti natura et vis tribui debeat: quare arbitrantur has quoque instar con-

1) CHERBULIEZ, *Théorie des garanties Constitutionnelles*. Tom. II. pag. 87. Conferatur etiam FILANGIERI, *La science de la législation*, Tom. I. Chap. XI. Nec non GUIZOT potestatis constituentis et ordinariae simultaneam existentiam impugnavit, talis theoriae periculis ob oculos positus (Cf. *Moniteur* du 19 Août 1842).

tractus, minime vero ex solius Imperantis voluntate dissolvendas esse, propter regulam juris, ejus esse interpretari legem, cujus est condere. Partim igitur rejiciendae, partim assumendae videntur illae opiniones: non enim prorsus verum est, ut supra breviter notavimus, legibus secundariis omnem pacti naturam denegandam esse, in imperii saltem forma, ubi Imperantem inter et populum, directe vel indirecte distributa sit legifera potestas. Quo enim modo, nisi saltem quis HOBBSIANIS placitis favens, legi omni, quae jam apud Romanos *communis reipublicae sponsio* 1) dicebatur, quae ex ipso pacto sociali provenit, perexiguam quid contractus detrahere velit? Non inepte DUPIN: « Sous l'empire de la Charte, inquit, il est vrai plus que jamais, de dire que la loi est le *contrat commun*. On y trouve tous les éléments des conventions: le roi propose la loi: voilà la pollicitation, *solius offerentis promissio*. Si les chambres rejettent, il n'y a point de contrat, point de lien, point de loi. Elles acceptent sans amendement ou avec un amendement consenti: le roi sanctionne, voilà le

1) L. I. D. ff. *de legibus. Constitution Française. (1791). Art. 6 de la déclaration des droits: « La loi est l'expression de la volonté générale. »*

contrat formé: *duorum vel plurium in idem placitum consensus*. Alors il y a *Loi*." 1) Omnes igitur leges constituere pactum majoris minorisve ponderis, dici potest; unde non statuatur, leges solas fundamentales tamquam contractus esse dissolvendas, sed hoc, ut in iis dissolvendis eadem solemnia, nisi majora, observentur, quo et in ipsa illas condendi ratione legibus secundariis praececellunt fundamentales. Idcirco, prima in legibus fundamentalibus differentiae ratio posita est in gravitate et materiae praestantia. Leges enim secundariae (teste ipso nomine) privata tantum civium negotia definiunt, ad solos cives pertinent, et tamquam tales non levissimi, sed levioris tamen sunt momenti: leges autem fundamentales cum gravitate excellunt, tum complexu sunt majores; maxima et publica *totius civitatis* continent negotia: limites haec determinant quos egredi nequeat Imperans, et contra huic con-

1) DURIX, *Notions élémentaires*, cet. pag 29. Et alios vanam illam ratiocinationem improbasse de defectu pacti in legibus secundariis, contendere licet: sic enim ZÖFFL, *Grundsätze*, cet. pag. 319. »Gewöhnlich betrachtet man, inquit, die *einseitige Unabänderlichkeit* der Grundgesetze als eine *Eigenthümlichkeit* derselben. In der Constitutionellen Monarchie kommt aber dieser Charakter jedem Gesetze zu. Wohl aber sind meistens die Bedingungen für die Abänderung der ersteren strenger, als bei letzteren."

firmant jura ac praerogativas, prae omnibus ceteris quibus gaudet: tam igitur civium, quam ipsius Principis actiones spectant. Quare illae dicuntur *leges civiles in specie*, hae *leges civiles publicae*, licet omnes tamquam in civitate constitutae vocari possint *civiles*. Sic etiam in Specimine Codicis Batavi (1804), a Viris Ampl. ELOUT et DONKER CURTIUS edito, secundariae vocantur *eigentlich gezegde Burgerwetten*, fundamentales autem *Staats-Burgerwetten*. 1) Secunda ratio haec est, quod si legislatores ordinarii et de legibus fundamentalibus arbitrio suo statuere possent, fines mandati egrederentur: tacitum enim mandatum, propter diversam objecti gravitatem, ad id tantum spectare intelligitur, ut in civilibus legibus pleno jure repraesentationis utantur delegati, non vero ut ad leges fundamentales hoc extendant; »Ecquis, ait TROTZ, jam mandatarium ipso mandante superio-

1) *Ontwerp van eene inleiding van Recht in het algemeen*, Hoofdstuk V. Art. 3; BOEHMERUS, l. l. Lib. II. Cap. II § 12. »Nunquam vero imperanti jus concedimus sub praetextu melioris status introducendi, leges fundamentales, quibus ipse ligatur, dissolvendi et annullandi, atque alium statum adornandi, nisi fiat consensus eorum quorum interest.» TROTZ, *Theses juris publici ad Leges foederati Belgii Fundamentales*, Thesis VII. »Leges fundamentales sunt quae a majore civium parte conditae, non nisi eadem ratione dissolvi possunt.»

rem esse adsereret..... Omnis itaque potestas residet apud fundorum dominos, jureque repraesentationis, ut vocatur, tantum gaudent ad comitia delegati, qui vel ideo *ne tantillum quidem in legibus fundamentalibus mutare valent*, licet in *aliis* novis juris articulis plenissima potestas ut plurimum illis relinquatur." 1) Nec secus DUPIN, »Comment les pairs et les députés, inquit, qui de leur côté, jurent d'y rester fidèles, pourraient-ils, *contre la teneur expresse de leur serment et de leur mandat*, y porter atteinte par des lois qui l'abrogeraient en tout ou en partie?" 2) Porro vanus non est metus, ne potestas legislativa ordinaria ultra terminos nimis exsiliat; haec tamen ex ipsis legibus fundamentalibus auctoritatem suam desumit, posset igitur has infringere, continuo labefactare, destruere, in propria causa haberentur judices, arbitri. Verendum esset, ne legislator ordinarius, potestate sua et ad leges fundamentales provecta, omni ope studeret, hancce magis magisque in aliarum potestatum detrimentum sibi augere, cum tali arroganciae via nihil facilius esset: cui sententiae valde congruunt verba haec:

1) TROTZ, *Oratio de jure foederati Belgii publico*, pag. 31.

2) DUPIN, *Notions*, cct. pag. 202.

»Ces lois étaient réputées immuables par leur nature, c'est à dire qu'elles étaient au dessus de l'autorité des princes et des magistrats, parce que c'est d'elle que les princes et les magistrats tenaient leur autorité." 1) Quae difficultas dirimitur, cum legislatores unice ad opus fundamentale conficiendum creantur, neque justae auctoritatis ampliandae cupidine feruntur. Ipse etiam CHERBULIEZ, ipsius distinctionis vehemens adversarius, confitetur tamen, illam hoc argumento posse defendi. 2) Majori quoque stabilitate obstaculis illis muniuntur leges fundamentales: nam, licet contraria sententia apud nonnullos invaleat, negandum non videtur, eo magis leges illas confirmari, quo majores ambages et difficultates innovandi studium reprimant: mutandi cupido coercetur, aliorum et plurium si spectanda est voluntas. Propterea probanda videtur sententia quam protulit FILANGIERI, quaeque etiam ab omnibus fere legum fundamentalium conditoribus adoptata est, ut scilicet praeterea et in ipsis suffragiis fe-

1) DE BROUCKERE ET TIELEMANS, *Répertoire*, etc. Tom. I. pag. 50.

2) CHERBULIEZ, l. l. Tom. II. pag. 87. »Le seul avantage qu'on puisse espérer de l'application d'un pareil principe, c'est de se prémunir contre l'omnipotence législative, contre les empiétements, les extensions d'attributions, auxquels le corps législatif est enclin."

rendis ac computandis major sociorum numerus requiratur, ut de annuendi vel improbandi voluntate in legislatoribus nullum maneat dubium. »Il faut chercher, inquit, à lui en rendre (in facultate innovandi) l'usage *difficile*. On peut y parvenir, en statuant que, lorsqu' il s'agira d'altérer, d'abolir, ou de créer une loi fondamentale, la pluralité des suffrages ne suffise pas pour l'admission de la nouveauté qu'on proposera d'introduire.... alors la constitution, loin d'être altérée, reçoit un nouveau degré de perfectibilité." 1)

Quodsi quaeritur de jure leges fundamentales mutandi, quis facile dubitet, an Principi soli 2) competat, vel an et populus habeat illam facultatem, cum nisi unice, certe in primis propter subditos ipsos leges Imperii constituantur? Non autem abundat jus Imperantis in hac re inspicere, cum sint, qui soli populo plenam hujus potestatem tribuant; PAINE enim, »Il n'y a que la volonté spontanée du peuple, inquit, qui ait

1) FILANGIERI, I. I. Tom. I. Chap. XI. — Vide ad hunc locum quae notavit GRONOVIUS ad GROTIUM, *De Jure Belli et Pacis*, L. II. C. 5 § 17.

2) Ipse Lud. XV. Franciae Rex, in praefatione Edictorum (Juillet 1714 et Fév. 1771) hanc sententiam profitebatur, adesse leges fundamentales »que le roi était dans l'heureuse impuissance de changer." (Cf. HELLO, I. I. Tom. II. pag. 24).

le droit d'opérer une réforme générale. — C'est aux Nations et non aux Gouvernemens qu'il appartient d'y pourvoir." 1) Tale autem principium subditos extollens, Imperantes subditorum instrumenta proclamans, 2) recte respuitur. Et justitia et aequitas: et vero ratio suadent contrarium: habetur inter praesidia legum fundamentalium, etiam Principis voluntatem in iis cum ferendis tum mutandis concurrere debere. Quamquam enim leges Imperii ex subditorum voluntate primariam originem duxisse dicantur, vel sic tamen verum est, acceptas illas ab Imperante, fieri contractus; has igitur dissolvere, nisi utraque parte consentiente, non licet: 3) nec enim limites tantum Imperanti iis praescribuntur, sed et jura propria ei tribuuntur, quibus utrinque concessis, Imperii habenas suscepit Princeps. Populus itaque ex arbitrio suo his legibus intervertendis, privilegiis alienis detrahere vel fraudem facere

1) THOMAS PAINE, *Théorie et pratique des droits de l'homme*, Paris 1792, pag. 225, 227.

2) Conferatur KLUIT, *Rechten van den mensch in Frankrijk*, cct. pag. 586.

3) KLUIT, *Over het misbruik van 't Algemeen Staatsrecht*, pag. 67. «De fundamentele grondwetten die bij de natuurlijke wet bijgevoegd waren, worden noch van Vorst, noch van onderdanen geschonden, maar door onderlinge overeenkomst of vernietigd of veranderd.»

nequit: ut ipse Imperans sibi caveat, planum et legitimum est ex contractu. Sed et ratio et publica utilitas poscunt, ut solus populus in illa re non dominetur; legislatoriae potestati semper quidem facile est *velle*, executrici autem difficillimum saepius *perficere*, ut recte animadvertit BENJ. CONSTANT: »Lorsque le prince concourt, ait, à la formation des lois et que son consentement est nécessaire, leurs vices n'arrivent jamais au même degré, que lorsque les corps représentatifs décident sans appel. Le prince et les ministres s'éclairent par l'expérience. Quand ils ne seraient pas ramenés par le sentiment de ce qui se *doit*, ils le seraient par la connaissance de ce qui se *peut*. Le corps représentatif, au contraire, ne rencontre jamais l'expérience. L'impossibilité n'existe jamais pour lui. Il ne lui faut que vouloir: une autre autorité exécute. Or, *vouloir est toujours possible: c'est exécuter qui ne l'est pas.*" 1)

1) BENJ. CONSTANT, *Cours de politique Constitutionnelle*, pag. 6. Memorabilia quoque sunt verba, quae protulit MIRABEAU, »Un des opinans ne croit pas que quand le peuple a parlé, la sanction royale soit nécessaire; et moi, Messieurs, je crois le veto du roi tellement nécessaire, que j'aimerais mieux vivre à Constantinople qu'en France, s'il ne l'avait pas." (Cf. PAILLIET, l. l. pag. 317).

Omnia, quae de constituendis vel abrogandis legibus fundamentalibus monuimus, eadem valere censemus et in earum interpretatione, scilicet authentica. 1) Hic non agemus de regulis quae tenendae sint in legibus interpretandis, quotuplex sit modus interpretandi in universum, quaenam observanda, quaenam in hac re omittenda sint; haec enim quaestio de interna interpretandi norma, cum a veteribus, tum recentiori aetate 2) copiose et pulcherrime est adumbrata et exposita. Quaerimus autem, cuinam in civitate leges fundamentales interpretandi jus competat, cujusnam sit, regulas illas interpretationis internas adplicare? Imperanti sane

1) Quam sententiam tuetur etiam KLÜBER, I. I. § 150 pag. 145.

2) PAULLET, *Droit public Français*, pag. 1119 seqq. DUPIN, *Notions élémentaires*, cet. § XIX. (Interprétation des lois). STOURY, *Commentaries on the Constitution of the United States*, Tom. I. Chap. V. *Ontwerp van eene inleiding van Recht in het algemeen*, Hoofdstuk IX. (*Van de uitlegging der wetten*). MOHL, *Ueber die Benutzung der ständischen Verhandlungen zur Auslegung von Gesetzen* (*Archiv des Criminalrechts*, 1842. Stück II. pag. 214) v. JAGEMANN & NÜLLNER, *Zeitschrift für deutsches Strafverfahren*, Band. I. Heft IV. pag. 428. LUBEN, *Handbuch des deutschen gemeinen und particularen Strafrechts*, Band. I. Heft. I. pag. 146. MITTERMAIER ad FEURBACHII compendium, § 73 a (Edit. XIV. 1847.) VOORDEIN, *Geschiedenis en beginselen der Ned. Wetboeken*, Dl. I. Stuk I. Hoofdstuk II.

hujusve Consiliariis, aliis exclusis, hocce jus competere, vix perhiberi potest, nam unilateralis obligatio non sunt leges fundamentales; nec in vere pactitiis, nec quae his adsimilantur, concessis 1) legibus fundamentalibus unius contrahentis sola voluntas sufficit. »Si de primaeva populi voluntate quaestio incidat, ait GROTIUS, non abs re erit, populum, qui nunc est, quique idem cum eo, qui olim fuit, censetur, suum super ea re sensum exprimere, qui sequendus erit, nisi satis certo constet, olim aliam fuisse populi voluntatem.» 2)

Attamen fuerunt, qui opinarentur, verba Administratorum Regionum in Comitibus prodita, valere in futuris legibus fundamentalibus interpretandis. An vero talis sententia omni controversia caret, ne loquamur de potestatis usurpatione in tali declaratione conspicua? Administratorum enim verba oracula prudentiae *omnia* habenda esse, ita ut horum sola auctoritas ad difficillimas saepe quaestiones explanandas et authentice dijudicandas sufficeret, facile dubitari potest. Absunt tempora, quibus

1) Conf. ARETIN, *Staatsrecht*, cet. Th. I. pag. 241.

2) GROTIUS, *De jure Belli et Pacis*, Lib. II. Cap. VII. § 27, No. 2.

ambulatoriae 1) Constitutiones sint ipsi Ministri; diu, semper absint. Quonam igitur argumento nititur opinio, leges fundamentales, voluntatem communem, ab uno vel paucis (cujus voluntatis ne loco quidem sunt) posse explicari? Fac etiam contendi posse, potestatis executricis, hac facultate ei attributa, limites nimis *non* extendi, praesidiis publicis fraudem *non* fieri, vel sic tamen obstat ratio. Objiciat quis, recte tamquam interpretationem valere illa verba, cum veram rationem ac sensum legis fundamentalis exprimant. Quae thesis defendi possit, dummodo probetur, sinceram semper mentis et cordis imaginem esse sermonem. Qualiscunque vis et auctoritas concedi possit sententiis Ministrorum, domi conjunctim elaboratis, ac serio penitus perpensis, et post institutam in Comitibus deliberationem expresse probatis; hancce autem vim omnibus dictis ab iis in Comitibus prolatiis tribuentes, nimis ab unius hominis prudentia, perspicacitate, constantia et candore expectaremus.

1) LANJUNAIS, *Essai sur la Charte*, Tom. I. pag. 259. «Il n'appartient qu'aux volontés qui font les lois, d'en émettre des interprétations générales obligatoires; autrement le roi, ses ministres, et leurs agents seraient des Constitutions, des lois vivantes; il n'y aurait plus à vrai dire ni Constitution, ni lois.»

Saepius enim (nec desunt exempla) ab hoc vel illo delegato in angustias premuntur Ministri, quaestioni vel interpellationi alicui, abrupte ad eos directae, respondere quasi coguntur; an talis itaque responsio, ab incrimini ex improvise extorta, omnis maturitatis experta, perpetua haberetur legis fundamentalis interpretatio? Hoc certe nemo sapiens contendet. 1) At, dicat quis, abrupte licet data, possunt nihilominus veram oratoris sententiam praebere verba. Quam saepe autem calida ex ore excidunt verba, animo perturbationibus agitato; contrariam forte sententiam quae prodidissent placida et tranquilla mente, internis frenatis tempestatibus. Recepto etiam Ministerii unanimi agentis et sentientis (homogeen)

1) MITTERMAIER, *Die Strafgesetzgebung in ihrer Fortbildung*, Beitr. I. 1844, pag. 217 seqq. eandem nostram sententiam tuetur: »Wichtiger seyen, ait, die Erklärungen der Regierungs-Commission, allein doch auch nur wenn sie amtliche Mittheilungen im Auftrag des Regenten machen, welche dann natürlich die Ansicht der Regierung enthalten; allein die in Laufe der Debatten erfolgenden Antworten, welche ohne specielle Instruction ertheilt werden, seyen ebenfalls nur als individuelle Ansicht, wohl sogar als eine absichtliche Ausweichung von der Wahrheit zu betrachten. Namentlich sey der Richter nicht gebunden durch die Erklärung eines gegen die Aufnahme einer Bestimmung sich desshalb, weil es sich von selbst verstehe, erklärende Regierungs-Commissärs. Auch hier liege nur individuelle Ansicht und keine authentische Erklärung vor.»

instituto, illius concordantia difficulter in tali casu cogitari potest. Unius igitur opinio, de re non provisiva, aliis insciis, urgente necessitate, prodita, valere nequit de reliquis, qui de his fortasse libere non consentiant. Quidquid sit, quomodo res sese habeat, *potestatis exsecutricis* mens de lege fundamentali recepta nullo modo dicenda erit, ut inde concludatur, illam ita hodie, eras aliter, attamen unice recte legem interpretari. Quod attinet ipsos mandatarios populi, aliis relinquimus dijudicandum, num populi jurium strenui defensores habendi sint, hunc aliumve Ministrum talia edicentem, 1) non refutantes.

Nec etiam ad potestatem legiferam ordinariam facultas haec pertinet. 2) Optime omnino hoc ita fit in civitatibus ubi unus tantum adest legislator, quarumlibet legum, cum fundamentalium, tum

1) »De woorden der Regering in dit plegtig oogenblik en bij het gewicht van het onderwerp, zijn van *blijvenden aard en strekking, en zullen in de toekomst dienen tot interpretatie der Grondwet.*» Quae sunt verba Administri LIGHTENVELT, die 5 Octob. 1848 prodita (*Bijblad.* pag. 950).

2) *Württemberg. Verfassungsurkunde*, (1819) § 88, »Ohne Bestimmung der Stände kann kein Gesetz gegeben, aufgehoben, abgeändert oder *authentisch erläutert* werden.» Eodem etiam modo in: *Bayer. Verfassungsurkunde*, (1818) Tit. VII. § 2. *Bad. Verf.* (1818) § 65.

secundariarum conditor omnipotens; sed, ubi duo habentur leges inter se distincti, alter superior, alter inferior, adversaretur, in interpretando huic principatum tribui. 1) Cum absurdum diceretur in legibus secundariis interpretandis constituentem legislatorem advocare, ita et leges fundamentales gaudeant beneficio regulae: »Nihil tam naturale est, quam eo genere quidque dissolvere, quo colligatum est.» 2)

Alia rursus ratio haec est, quae et in patria nostra invaluit, ut scilicet paucis, qui leges fundamentales adumbraverint, interpretatio relinquatur. 3) Neque hoc probandum videtur: nam, licet obijciatur, his Viris optime cognitam esse mentem, consilium vel finem, quo legem composuerint et tulerint, vel sic tamen fateamur, vim legis non unice

1) Conferatur de differentia legislatorem inter omnipotentem in Anglia et potestatem unice constituentem in Francia, HELLO, I. I. Tom. II. pag. 46—56.

2) Ulpianus, in l. 53. D. de R. J.

3) *Ontwerp van eene Grondwet voor de Vereenigde Nederlanden*, (1814) Art. 146. »De authentieke uitlegging en verklaring der twijfelingen, welke in de toepassing van een of ander gedeelte dezer Grondwet mogten gevonden worden, wordt gedurende de drie eerste jaren na derzelve aanneming opgedragen aan de Commissie tot het ontwerpen dezer Grondwet benoemd geweest.»

positam esse in mente qua fuerit proposita, veram autem legis virtutem constare et animo in primis quo fuerit accepta, perlata. Non melius autem hoc principium refellere possumus, quam factum hoc est ab ingenioso, eruditionis atque acuminis laude claro scriptore, facete illam sententiam perstringente: »Het is gebeurd, en welligt meer dan ééns gebeurd, dat in een proces, over de uitlegging van eenig gedeelte van een' uitersten wil, de *Notaris*, die het testament gemaakt had, wilde optreden als *authentiek* uitlegger, hoedanig de quaestieuse woorden moesten opgevat worden? »hij kon en moest dit toch het best weten, alzoo hij zelf het gesteld en geschreven had.» Men lachte hem uit; en beduidde hem, dat hier de vraag niet was, wat hij, bij het schrijven dier zinsnede, gemeend had? maar, hoedanig de overledene waarschijnlijk dezelve verstaan, en in welken zin deze ze aangenomen had? De Commissie van Constitutie vertoont hier dezen *Notaris*: — behalve dan nog 1^o dat de Testateur *overleden* was, en niet meer decideren kon; terwijl hier de 600 Notabelen, die *nu*, of de Staten Generaal, die *dan* het Nederlandsche Volk verbeeld worden te representeren, gevraagd konden worden. 2^o. Dat de *Notaris door den Testateur* was aangesteld, en ge-

praesumeerd mogt worden, de zaak met hem overlegd te hebben en zijne intentie te weten; terwijl de Commissie van Constitutie toch wel niet gezegd kan worden, het Nederlandsche Volk gerepresenteerd te hebben," cet. 1)

In omnibus quae leges fundamentales spectant, idem quod in toto, etiam in parte observetur; nec in summa, nec seorsim tantillum quidem a contractu decedatur. Quaevis enim interpretatio habetur *novam* 2) producere legem, quae nova lex contractus modo non condita, nec etiam lex habebitur fundamentalis. Nec desunt nostrae sententiae defensores: in Constitutione enim Succiae placitum exprimitur, ut eadem ratio quae in mutandis legibus fundamentalibus habetur, valeat et in earum interpreta-

1) (H. W. TYDEMAN,) *Aanmerkingen op de Grondwet voor de Vereenigde Nederlanden*, 1815 pag. 58.

2) PAILLIET, *Droit public Français*, pag. 423, «Il est un exemple frappant de la manière dont on peut changer, abroger même une loi, en croyant ne faire que l'interpréter. Les ordonnances des 27 Novembre 1816 et 8 Janvier 1817 ont abrogé l'art. 1^{er} du Code Civil.» KLÄBER, l. I. § 362 pag. 308. «Bestimmende (authentische) Auslegung der Gesetze, gebührt, da sie eine gesetzartige Bestimmung enthält, indem das interpretative Gesetz eigentlich ein neues Gesetz ist, folglich auf dem Weg allgemeiner Verfügungen erfolgen muss, allein dem Gesetzgeber.» Eodem etiam modo ZÖFFL, *Grundsätze*, cet. pag. 243, 317.

tione. 1) Imo quidem in ipsa nostra patria dicere licet, majores nostros jus attendisse, civibus pacto fundamentali confirmatum; horum voluntatem in tam magni momenti re respici voluerunt, si authentica opus esset interpretatione, praeterea modum praescribentes in doctrinali, ita dicta, sequendum, simul potestatis et legiferae, et exsecutricis et judicialis ratione habita. 2) An igitur hodierna legis-

1) *Verfassungsurkunde von Schweden* (1809) § 83. »Keine künftige geltende Erklärung der Grundgesetze darf ohne auf die Weise welche zu folge der beide vorhergehende § §. bei Abänderungen beobachtet werden muss, festgesetzt werden.»

2) *Staatsregeling des Bataafschen Volks*, (1801) Art. 103. »In geval van twijffeling of verschil omtrent het recht verstand van eenig Artikel der Acte van Staatsregeling, zal hetzelfde door het daarbij belanghebbend Collegie ter kennis gebracht worden van het Nationaal Gerechtshof, hetwelk, den letter der Staatsregeling niet volkomen duidelijk oordeelende, hiervan aanschrijving zal doen aan het Wetgevend Lichaam, alsmede aan het Staats-Bewind, ten einde ieder uit den Linnen te benoemen negen Leden, welke gezamentlijk met de Leden van het Gerechtshof zelve, eene Vergadering zullen uitmaken van zeven en twintig Persoonen, welke zitting zullen nemen naar den rang van derzelve ouderdom, onder het Praesidium van den Praesident van het Hof, die den staat van het geschil duidelijk zal voordragen, en bij meerderheid doen beslissen. En indien dezelve bevindt dat die duisterheid niet opgehelderd kan worden, zonder authentique interpretatie, zal het voorstel door het Staats-Bewind ter beslissing van de stemgerechtigde Burgers worden gebracht.»

latio, nihil prorsus de re difficillima, perquam intricata constituens, progressus fecisse dicetur?

Animadvertamus denique, cum *tantum* his imponere tempus nos jubeat, omnes illas cautiones ad naturam gravissimi contractus servandam et stabilitatem legum fundamentalium obtinendam, nullius momenti et efficacitatis haberi posse, nisi hae in tranquillis temporibus condantur. Quomodo enim dicemus, legem fundamentalem revera communem voluntatem civium enuntiare, ubi illos, qui voluntatis illius loco sunt, aliud sentire et velle, simulque aliud agere videmus? Ex libero animo, ex intima persuasione leges fundamentales provenisse, prorsus negandum erit; ex urgenti forsitan necessitate rerum, frustra dissentiente populo, eas extortas esse, dolendum est; accepta dicetur Constitutio, non vero ex seria ac sedata deliberatione profecta, cujus erit consequens, ut perperam latam Imperii legem cives renovare mox concupiscant. Hoc demum palmarium legum fundamentalium praesidium est, condi illas, nulla praevalente vi extranea vel metu, ut ideo verum pactum constituent et liberam contrahentium voluntatem exprimant leges fundamentales.

TANTUM.

THESES.

I.

Non constat, PAULUM et ULPIANUM de cumulatione poenarum diversa probasse.

II.

Minus probanda est sententia Cl. UNTERHOLZNERI, (*Verjährungslehre* I § 133) heredem rem adprehendere debere ut ejus dominium acquirat, licet, jacente hereditate, usucapio impleta sit.

III.

In L. XII Tabul. non legebatur: »Uti legasset *paterfamilias* suae rei, ita jus esto.»

IV.

Non obstare videtur Art. 11 de principiis in legum nostrarum applicatione universe observandis, (Algemeene Bepalingen der wetgeving van het Koninkrijk) quominus iudex possit vim legis negare, Legi fundamentali manifeste contrariae.

V.

Vocabulum »*schade*» Art. 1407 alin. 1. Cod. Civ. non tantum de damno pecuniario, ex vulneratione vel mutilatione orto, intelligendum est, sed generalem recipit interpretationem de omni illato detrimento (*b. v. door geleden smart of ontsiering*).

VI.

Cum dies literarum cambialium cedere videtur die dominico, tamen protestatio die Martis fieri debet.

VII.

Vim a magistratu vel officiali publico, contra jus adhibitam, vi repellere licet; quo facto aliquis non incidit in Art. 209 Cod. Poen.

VIII.

Quaestiones *juris* quaelibet, ideoque controversiae de juribus cum privatis, tum publicis ac politicis in specie sic dictis, judici ordinario relinquendae videbantur, nulla facta exceptione; quo nomine reprehendendum censemus Art. 148 Legis nostrae fundamentalis.

IX.

Verbis ab Administris Regiis in Comitibus de legibus fundamentalibus editis, vis authenticae interpretationis tribuenda non videtur.

1871
The first of the year was a very
dry one and the crops were
very poor. The weather was
very hot and the crops were
very dry.

The second of the year was a
very wet one and the crops
were very good. The weather
was very cool and the crops
were very green.

Faint, illegible text, possibly bleed-through from the reverse side of the page.

Faint, illegible text, possibly bleed-through from the reverse side of the page.