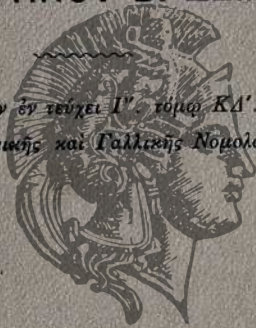


ΣΗΜΕΙΑ ΤΙΝΑ
ΤΟΥ
ΚΛΗΡΟΝΟΜΙΚΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ ΤΩΝ ΡΩΜΑΙΩΝ
ΚΑΙ ΤΟΥ
ΚΛΗΡΟΝΟΜΙΚΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ ΤΟΥ ΓΕΡΜΑΝΙΚΟΥ ΚΩΔΙΚΟΣ
ΕΝΑΡΚΤΗΡΙΟΣ ΛΟΓΟΣ
ΤΟΥ ΥΦΗΓΗΤΟΥ ΤΟΥ ΡΩΜΑΪΚΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ
ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΥ Β. ΔΕΜΕΡΤΖΗ

*Δημοσιεύθηκε τὸ πρῶτον ἐν τῷ τεύχει Ι' τόμου ΚΔ' τῆς Ἐφημερίδος
τῆς Ἑλληνικῆς καὶ Γαλλικῆς Νομολογίας.*

ΑΚΑΔΗΜΙΑ



ΑΘΗΝΩΝ

ΕΝ ΑΘΗΝΑΙΣ
ΕΚ ΤΟΥ ΤΥΠΟΓΡΑΦΕΙΟΥ «ΝΟΜΙΚΗΣ» Α. Χ. ΒΕΡΓΙΑΝΙΤΟΥ
ΟΔΟΣ ΟΦΘΑΛΜΙΑΤΡΕΙΟΥ 5

1904

ΑΚΑΔΗΜΙΑ
ΑΘΗΝΩΝ

N

910

ΣΗΜΕΙΑ ΤΙΝΑ

ΤΟΥ

ΚΑΠΟΝΟΜΙΚΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ ΤΟΥ ΕΘΝΟΥΣ

ΚΑΠΟΝΟΜΙΚΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ ΤΟΥ ΕΥΡΩΠΑΪΚΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΥ Β. ΔΕΜΠΡΗ

ΑΚΑΔΗΜΙΑ



ΑΘΗΝΩΝ

373

ΣΗΜΕΙΑ ΤΙΝΑ

ΤΟΥ

ΚΛΗΡΟΝΟΜΙΚΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ ΤΩΝ ΡΩΜΑΙΩΝ

ΚΑΙ ΤΟΥ

ΚΛΗΡΟΝΟΜΙΚΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ ΤΟΥ ΓΕΡΜΑΝΙΚΟΥ ΚΩΔΙΚΟΣ

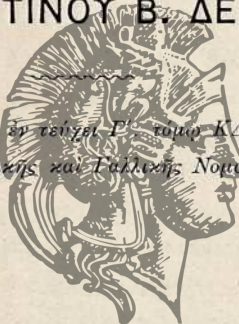
ΕΝΑΡΚΤΗΡΙΟΣ ΛΟΓΟΣ

ΤΟΥ ΥΦΗΓΗΤΟΥ ΤΟΥ ΡΩΜΑΪΚΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΥ Β. ΔΕΜΕΡΤΖΗ

*Δημοσιεύει το πρώτον εν τμήτ. Γ' τόμω ΚΔ' της 'Εφημερίδος
της 'Ελληνικής και Γαλλικής Νομολογίας*

ΑΚΑΔΗΜΙΑ



ΑΘΗΝΩΝ

ΒΕΛΤΙΩΤΗΡ
ΑΚΑΔΗΜΙΑΣ
ΑΘΗΝΩΝ
FFZ

22 ΣΕΠ. 1958

ΒΙΒΛΙΟΘΗΚΗ
Τ. ΗΛΙΟΠΟΥΛΟΥ
ΕΚ ΔΩΡΕΑΣ

ΕΝ ΑΘΗΝΑΙΣ

ΕΚ ΤΟΥ ΤΥΠΟΓΡΑΦΕΙΟΥ «ΝΟΜΙΚΗΣ» Α. Χ. ΒΕΡΓΙΑΝΙΤΟΥ

ΟΔΟΣ ΟΦΘΑΛΜΙΑΤΡΕΙΟΥ 5

1904

ΑΚΑΔΗΜΙΑ



ΑΘΗΝΩΝ

Ἄρχόμενος, κύριοι, τῶν παραδόσεων, θεωρῶ ἐπιβαλλόμενόν μοι καθήκον ὅπως δημοσίᾳ ἐκφράσω τὴν βαθυτάτην μου εὐγνωμοσύνην τῇ σεβαστῇ νομικῇ σχολῇ, ἥτις ἐκρινέ με ἄξιον, ὅπως ἀπὸ τῆς ἑδρας ταύτης διδάσκω τὸ ἀστικὸν τῶν Ῥωμαίων καὶ βυζαντινῶν δίκαιον. Διαβεβαίω τοὺς σεβαστοὺς μοι διδασκάλους, ὅτι θὰ καταβάλω πᾶσαν δύναμιν καὶ προσπάθειαν ὅπως ἀντεπεξέλθω κατὰ τῶν δυσχερειῶν, αἵτινες βαρύνουσι τὸν ἀποπειρωμένον τοιαύτην διδασκαλίαν, ἔσομαι δὲ εὐτυχής, ἐάν ποτε δυνηθῶ ν' ἀνταποκριθῶ εἰς τὰς προσδοκίας τῆς σεβαστῆς σχολῆς.

Κατὰ τὸ παρὸν ἀκαδημαϊκὸν ἔτος θὰ διδάξω τὸ κληρονομικὸν τῶν Ῥωμαίων δίκαιον, ἐπιτρέψατέ μοι ὅμως σήμερον, ὅπως ἐμμέσως μόνον θίξω αὐτό, ἐκλέγων ὡς θέμα τὴν ἐν τισὶ χαρακτηριστικοῖς σημείοις σύγκρισιν τοῦ κληρονομικοῦ τῶν Ῥωμαίων δικαίου πρὸς τὸ ἐν ἰσχύϊ κληρονομικὸν δίκαιον τῆς Γερμανικῆς Αὐτοκρατορίας. Πράττω δὲ οὕτω, κύριοι, διότι νομίζω, ὅτι ἡ ἑλληνικὴ ἐπιστήμη τοῦ ἀστυκοῦ δικαίου ὡς κύριον σκοπὸν ἐν τῷ μέλλοντι ὀφείλει νὰ ἔχη οὐ μόνον τὴν διερεύνησιν καὶ ἐπεξεργασίαν τοῦ κρατοῦντος Ῥωμαϊκοῦ καὶ βυζαντινοῦ νόμου, ἀλλὰ συγχρόνως καὶ τὴν σύγκρισιν αὐτοῦ πρὸς τὰς νεωτέρας ἀρχὰς καὶ ιδέας, αἵτινες κατίσχυσαν ἐν τῷ ἀστυκῷ δικαίῳ διὰ τῆς διαρκοῦς ἐξελίξεως τῶν κοινωνικῶν συνθηκῶν καὶ τῆς ἀενάου ἐπικοινωνίας τῶν ἔθνων, καὶ αἵτινες ἰδίως διε-

μορφώθησαν ἐν ἐκείναις ταῖς ξέναις νομοθεσίαις, ἔνθα οὐδέποτε ἐπεκράτησεν ἀμιγῆς τὸ ρωμαϊκὸν δίκαιον, ἢ τὸ κρατῆσαν ἀμιγῆς τοιοῦτο ἐγκαίρως συνεκράσθη διὰ τῆς ἐπιδράσεως παραγόντων ξένων ἐντελῶς πρὸς τὸ τοῦ ρωμαϊκοῦ δικαίου πνεῦμα. Πάντες γνωρίζομεν ὅτι ἐν προσεχείῃ ἢ ἀπωτέρω μέλλοντι θὰ συντελεσθῇ ἐπὶ τέλους ἡ κωδηκοποίησις τοῦ κρατοῦντος ἀστυκοῦ δικαίου, αἰσθανόμεθα δ' ἐπίσης πάντες, ὅτι ἐπιβάλλεται αὕτη οὐ μόνον ὅπως καθορισθῇ, ἀλλὰ συγχρόνως ὅπως βελτιωθῇ καὶ συμπληρωθῇ τὸ ἰσχυρὸν ἀστυκὸν δίκαιον. Κατὰ τὴν μέλλουσαν ὅμως κωδηκοποίησιν δὲν δυνάμεθα νὰ λάβωμεν ὑπ' ὄψει μόνον τὰ πορίσματα, ἅτινα παρέχει ἡμῖν μακρὰ πείρα, κτηθεῖσα διὰ τῆς ἀδιαλείπτου ἐφαρμογῆς τοῦ ρωμαϊκοῦ καὶ βυζαντινοῦ νόμου· ἡ πείρα ὑποδεικνύει, σχεδὸν πάντοτε, μόνον τὰς ἐλλείψεις, ἀποτελεῖ στοιχεῖον μᾶλλον ἀρνητικόν, εἶνε δὲ ἀδύνατον ἐκ μόνης αὐτῆς νὰ συμπληρώσωμεν τὰς ὑποδεικνυόμενας ἀτελείας. Τούτου ἕνεκα παρίσταται ἀνάγκη θετικῆς, δημιουργικῆς ἐργασίας. Πρέπει οὐχὶ μόνον νὰ καταρτίσωμεν τοὺς θεσμούς, οὓς ἡ πείρα ὑπέδειξεν ὡς ἀπρηχαιώμενους καὶ ἀνεπαρκεῖς, ἀλλὰ συγχρόνως ὀφείλομεν νὰ ἀγεύρωμεν τὸ μέλλον ν' ἀντικαταστήσῃ αὐτοὺς ἄρτιον οἰκοδόμημα. Ἐπὶ τὸ ἔργον ὅμως τοῦτο ἀνάγκη πᾶσα ὅπως προβῶμεν μετ' ἄκρας συνέσεως, ὅστις πάντες ἐννοοῦμεν, ὅτι ἐσπευσμένη καὶ ἀψυχολόγητος ἀνακάθαρσις τοῦ ἡμετέρου δικαίου ἀναμφιβόλως θ' ἀποτελέσῃ ἀνεπανόρθωτον βλάβην καὶ καταστροφὴν τῆς νομικῆς τοῦ ἔθνους συνειδήσεως. Εὐτυχῶς, καίπερ βαρεῖα καὶ σπουδαία ἡ ἐργασία αὕτη, θ' ἀποβῇ ἡμῖν ἀπείρως εὐχερεστέρα, ἐὰν κατὰ τὴν μέλλουσαν κωδηκοποίησιν, ἀφετηρίαν ἔχοντες τὸ ριζωθὲν πλέον ἐν τῇ κοινῇ συνειδήσει ρωμαϊκὸν καὶ βυζαντινὸν δίκαιον, θελήσωμεν νὰ ἐπωφεληθῶμεν συγχρόνως τῶν σοφῶν κειμηλίων, ἅτινα περιέχονται ἐν νομοθεσίαις ξένων μὲν, ἀλλ' ἐπὶ τῆς αὐτῆς βάσεως πολιτισμοῦ ἐρειδομένων κρατῶν. Δυστυχῶς ὅμως ἐν Ἑλλάδι, καίτοι ἄνδρες κράτιστοι ἐνεκύψαν καὶ ἐνεβάθυνον ἐν τῷ πνεύματι τῶν νομοθεσιῶν τούτων καὶ διείδον οὕτω τὰς ἐλλείψεις τοῦ ρωμαϊκοῦ καὶ βυζαντινοῦ νόμου, μικραὶ ἐν τούτοις ἀπόπειραι ἐγένοντο μέχρι τοῦδε ὅπως συστηματικῶς τὰ πορίσματα τῆς τοιαύτης αὐτῶν ἐργασίας καταστῶσι παρ' ἡμῖν κτῆμα τῶν περὶ τὸ δίκαιον ἀσχολουμένων διὰ συγκριτικῆς μελέτης τῆς ἡμετέρας νομοθεσίας πρὸς τὰς τῶν ξένων

κρατῶν. Οὕτω δέ, ἐν ᾧ πᾶς ἀντιλαμβάνεται ὡς ἀναπόφευκτον τὴν ἀνάγκην τῆς κωδικοποιήσεως τοῦ κρατοῦντος δικαίου, αἰσθάνεται συγχρόνως, ὅτι οὐδεμία ἀσφαλῆς νομικὴ συνείδησις μέχρι τοῦδε ἐσχηματίσθη οὔτε περὶ τῶν ἐλλείψεων αὐτοῦ οὔτε κατὰ τίνα ἀσφαλῆ τρόπον δύνανται ν' ἀντικατασταθῶσι τὰ τρωτὰ τῆς ἡμετέρας νομοθεσίας. Τούτου ἕνεκεν ἔλεγον προηγουμένως, ὅτι ἓνα τῶν κυρίων σκοπῶν τῆς Ἑλληνικῆς ἐπιστήμης τοῦ ἀστυκοῦ δικαίου ἀποτελεῖ ἡ σύγκρισις αὐτοῦ πρὸς τὰς ξένας νομοθεσίας· οὕτω μόνον δὲν θ' ἀποδειλιάσῃ ὁ μέλλων νομοθέτης, εὐρίσκων προπαρασκευασμένον ὅπωςδῆποτε τὸ ἔδαφος, ν' ἀντικαταστήσῃ ἀπηρχαιωμένους θεσμούς, οὐδὲ τοὺς προταθησομένους νέους θὰ παρερμηνεύσωμεν ἐν τῇ ἐφαρμογῇ, διότι διὰ τῆς συγκριτικῆς μελέτης θέλομεν εἶσθαι ἐπαρκῶς προπαρασκευασμένοι πρὸς ὀρθὴν ἐρμηνείαν.

Ἐπιτρέψατέ μοι λοιπὸν ὅπως πρὸς τὸν σκοπὸν τοῦτον ἀφιερῶσω τὸ πρῶτον μου μάθημα καὶ ἐκλέξω ὡς θέμα διὰ τὴν σήμερον τὴν σύγκρισιν τοῦ κληρονομικοῦ τῶν Ρωμαίων δικαίου πρὸς ἐν τῶν τελειότερων μνημείων τῆς νεωτέρας ἐπιστήμης τοῦ ἀστυκοῦ δικαίου, πρὸς τὸ κληρονομικὸν δίκαιον τοῦ κώδικος τῆς Γερμανικῆς Αὐτοκρατορίας. Κατ' ἀνάγκην ὅμως, ἕνεκα τῆς εὐρυτητος τοῦ θέματος, θὰ περιορισθῶ εἰς ἐπιπολαίαν σύγκρισιν καὶ μάλιστα ἐπὶ σημείων τινῶν μόνον, ἐκλέγω δὲ τοιαῦτα, χαρακτηριστικὰ ἐν ἀμφοτέροις τοῖς δικαίοις, ἐπὶ τῆς ἐκ διαθήκης, τῆς ἐξ ἀδιαθέτου καὶ τῆς ἀναγκαστικῆς διαδοχῆς.

Α) Κατὰ τὸ ρωμαϊκὸν δίκαιον ὁ ἐγκαταστάς ἐπὶ μέρους μόνον τῆς κληρονομίας, λαμβάνει ἐν τούτοις τὸ ὅλον αὐτῆς, ἐὰν οὐδεὶς ἄλλος ὑπάρχῃ ἐκ διαθήκης κληρονόμος, καὶ ἐν ἡ περιπτώσει ἀκόμη ρητῶς διέταξεν ὁ διαθέτης, ὅπως περιορισθῇ μόνον εἰς τὸ καταλειφθὲν αὐτῷ μέρος. Ὁ κανὼν οὗτος ἔθεσπίσθη παρὰ Ρωμαίοις ὡς συνέπεια τοῦ παναρχαίου ἀξιώματος, ὅτι οὐδεὶς δύναται νὰ κληρονομηθῇ συγχρόνως ἐκ διαθήκης καὶ ἐξ ἀδιαθέτου: *nemo ex parte testatus ex parte intestatus decedere potest*. Ὁ μελετῶν ὅμως τὸ ἀξίωμα τοῦτο τοῦ ρωμαϊκοῦ δικαίου εὐλόγως οὐδεμίαν οὔτε νομικὴν οὔτε φιλοσοφικὴν ἔννοιαν εὐρίσκει κρυπτομένην ὑπ' αὐτό. Τὸ ρωμαϊκὸν δίκαιον, προτάξαν τὴν ἐκ διαθήκης τῆς ἐξ ἀδιαθέτου διαδοχῆς, ἐθέσπισε κυρίως ἀμφοτέρας τὰς διαδοχὰς ὅπως παράσχη

τῷ τελευτῶντι τὴν εὐχέρειαν νὰ διαθέτη, ὡς βούλεται, τὰ τῆς οὐσίας αὐτοῦ μετὰ θάνατον. Διότι καὶ ἡ ἐξ ἀδιαθέτου διαδοχὴ ἐπέρχεται τῇ σιωπηρᾷ μὲν, ἀλλὰ σχεδὸν πάντοτε τῇ βουλήσει τοῦ τελευτῶντος, ἐπειδὴ, οὗτος δύναται, ἐὰν δὲν θέλῃ νὰ ἐπέλθῃ ἡ ἐξ ἀδιαθέτου διαδοχὴ, δύναται, λέγω, νὰ συντάξῃ διαθήκην καὶ οὕτω ἀποτρέψῃ ταύτην.* Τεθέντος λοιπόν, ὅτι ἀμφότεραι αἱ διαδοχαί, ἢτε ἐκ διαθήκης καὶ ἡ ἐξ ἀδιαθέτου, χρησιμεύουσι κυρίως ὅπως ὁ τελευτῶν διαθέτη, εἴτε ρητῶς διὰ τῆς πρώτης, εἴτε σιωπηρῶς διὰ τῆς δευτέρας, ὡς βούλεται, τὴν οὐσίαν αὐτοῦ, εὐχερῶς ἐξάγεται τὸ λογικὸν συμπέρασμα, ὅτι, ἐὰν ὁ διαθέτης δηλώσῃ ρητῶς, ὅτι θέλει νὰ ἐπέλθῃ ἡ ἐκ διαθήκης διαδοχὴ ἐπὶ μέρος μόνον τῆς οὐσίας, ὑποδηλοῖ οὕτω σιωπηρῶς, ὅτι διὰ τὸ ὑπόλοιπον θέλει νὰ ἐπέλθῃ ἡ ἐξ ἀδιαθέτου διαδοχὴ, καὶ ὅτι ἐπομένως, ἐὰν οὗτος ἐγκατέστησε κληρονόμον ἐπὶ μέρος μόνον τῆς κληρονομίας, τὸ ὑπόλοιπον δὲν πρέπει νὰ περιέρχεται εἰς τὸν ἐγκαταστάτα, ἀλλ' εἰς τοὺς ἐξ ἀδιαθέτου κληρονόμους. Καὶ αὐτοὶ οἱ Ῥωμαῖοι, διαγιγνώσκοντες ἴσως τὸ αὐθαίρετον τοῦ κανόνος, ὅτι ὁ ἐπὶ μέρος μόνον ἐγκαταστάς λαμβάνει τὸ ὅλον, ἐὰν οὐδεὶς ἕτερος ὑπάρχῃ ἐκ διαθήκης κληρονόμος, οὐδὲν ἄλλως προσεπάθησαν νὰ ἐδραιώσωσι τοῦτον θεωρητικῶς, ἀλλ' ὠμολόγησαν, ὅτι ὁ ἐν λόγῳ κανὼν ἐπεκράτησεν ἐξ ἱστορικῶν λόγων, ὅπως δηλαδὴ μὴ διαρρηχθῆ τὸ πανόρατον ἀξίωμα : *nemo ex parte testatus ex parte intestatus decedere potest*, τὸ

* Πρὸς ἀποφυγὴν ἐνδεχομένης παρεξηγήσεως προστίθενται ἐνταῦθα τὰ ἐξῆς : Ἐν τῷ κειμένῳ δὲν ὑποστηρίζεται ὅτι ἡ ἐξ ἀδιαθέτου διαδοχὴ ἐθεσπίσθη, ὅπως ἀνευρίσκηται σιωπηρῶς ἢ βουλήσει τοῦ μὴ συντάττοντος διαθήκην. Τὴν ἐξ ἀδιαθέτου διαδοχὴν εἰσήγαγον οἱ Ῥωμαῖοι ὅπως προστατεύσωσι συγγενῆ τοῦ τελευτῶντος πρόσωπα, δικαιούμενα λόγῳ τῆς συγγενείας ὅπως γίνωσι κληρονόμοι αὐτοῦ. Ὅτι δὲ οὗτος τυγχάνει ὁ λόγος τῆς εἰσαγωγῆς τῆς ἐξ ἀδιαθέτου διαδοχῆς ἀποδεικνύεται καὶ ἐκ τοῦ γεγονότος, ὅτι αὕτη ἐπέρχεται καὶ ἐν τῇ περιπτώσει ὁ τελευτῶν δηλώσῃ ρητῶς τὸ ἐναντίον, δὲν πράξῃ ὅμως τοῦτο διὰ διαθήκης, εἴτε διότι δὲν ἐδικαιοῦτο εἴτε διότι δὲν ἠδυνήθη νὰ συντάξῃ τοιαύτην. Ἐν τῷ κειμένῳ ὑποστηρίζεται μόνον ἡ γνώμη, ὅτι ἡ σιωπηρὰ βουλήσει τοῦ δυναμένου μὲν, ἀλλὰ μὴ συντάσσοντος διαθήκην, εἶνε ὅτι ἡ κληρονομία αὐτοῦ πρέπει νὰ περιέλθῃ εἰς τοὺς ἐξ ἀδιαθέτου κληρονόμους.

στηριζόμενον ἐπὶ τῆς Δωδεκαδέλτου, κατὰ τὸ τυπικὸν δίκαιον τῆς ὁποίας τότε μόνον ἐπήρχετο ἢ ἐξ ἀδιαθέτου διαδοχῆ, ὅταν ὁ τελευταῖος ἀπέθνησκεν ἄνευ διαθήκης — *si intestatus moritur*. Πλείστοι ἀπεπειράθησαν νὰ διευκρινίσωσι, διατί ἡ Δωδεκαδέλτος δὲν ἠνέχθη συγχρόνως τὴν ἐκ διαθήκης καὶ τὴν ἐξ ἀδιαθέτου διαδοχὴν, καίτοι δὲ δίστανται αἰ γνῶμαι τῶν συγγραφέων, οὐδεὶς σχεδὸν ὑπεστήριξεν ὅτι ἡ ἀρχὴ αὕτη τῆς Δωδεκαδέλτου ἐδράζεται ἔστω καὶ ἐπὶ ἀσθενεστάτου λογικοῦ κανόνος ἢ ἐπὶ οὐσιαστικῆς τινος βάσεως. Πιθανωτέρα καθίσταται ἡ γνώμη τοῦ Dernburg, διδάσκοντος ὅτι κατὰ τὴν ἐποχὴν τῆς Δωδεκαδέλτου ἦτο ἀκόμη τόσοσ πρωτογενὴς καὶ ἀφελὴς ἡ ἀπονομὴ τῆς δικαιοσύνης, οἱ δὲ δικασταὶ ἦσαν ἐφωδιασμένοι διὰ τόσοσ ὀλίγων ἐφοδίων γνώσεων καὶ ἐλάχιστα ἡσκημένοι περὶ τὴν ἀπονομὴν τοῦ δικαίου, ὥστε οἱ συντάκται αὐτῆς σωφρόνως ἠθέλησαν ν' ἀπαλλάξωσι διὰ τοῦ ἐν λόγῳ ἀξιώματος τὸν δικαστὴν πολλῶν ἐνοχλήσεων κατὰ τὴν ἐκδίκασιν τῶν κληρονομικῶν διαφορῶν· διότι βεβαίως κατὰ τὴν πρωτογενῆ ἐκείνην ἐποχὴν θὰ ἦτο λίαν δυσχερὲς διὰ τὸν ἀνεπιστήμονα καὶ ἀμαθῆ ρωμαίων δικαστὴν νὰ συνδυάζῃ κληρονομικὰ δικαιώματα ἐκ διαθήκης ἐπὶ μέρος μόνον τῆς κληρονομίας πρὸς κληρονομικὰ δικαιώματα ἐξ ἀδιαθέτου διὰ τὸ ὑπόλοιπον αὐτῆς. Θ' ἀπορήσῃ τις ὅμως, διὰ τί ἄρα γε, ἐν ᾧ οὐ μόνον ἡ νομικὴ συνέπεια ἀλλὰ καὶ αὕτη αὕτη ἡ στοιχειώδης λογικὴ διδάσκει ὅτι, ἐὰν ὁ διαθέτης ὄρισῃ ὅτι ἐπὶ μέρος μόνον τῆς οὐσίας θέλει νὰ ἐπέλθῃ ἢ ἐκ διαθήκης διαδοχῆ, τὸ ὑπόλοιπον αὐτῆς πρέπει νὰ περιέρχεται εἰς τοὺς ἐξ ἀδιαθέτου κληρονόμους, διατί, λέγω, οἱ Ρωμαῖοι ἐπέμεινον καὶ βραδύτερον εἰς τὸ ἐναντίον, σεβόμενοι τὸ ἀξίωμα *nemo ex parte testatus ex parte intestatus decedere potest*, τὸ πηγάζον ἀμέσως ἐκ τῆς Δωδεκαδέλτου; Καὶ μάλιστα ἐν ἐποχῇ, καθ' ἣν οὐ μόνον τὸ δίκαιον τῶν Ρωμαίων νῦρῖσκετο ἐν τῇ τελειοτέρᾳ αὐτοῦ ἀναπτύξει, ἀλλὰ προσέτι καὶ οἱ Ρωμαῖοι δικασταὶ τῆς ἐποχῆς ταύτης οὐδόλως ἠδύναντο νὰ παραβληθῶσι πρὸς τοὺς ἐπὶ τῆς Δωδεκαδέλτου συναδέλφους των; Ἡ λύσις τῆς ἀπορίας ταύτης καθίσταται πως εὐχερής, ἐὰν ἀναλογισθῶμεν ὅποσον τυφλὴ ὑπῆρξε παρὰ Ρωμαίοις ἡ προσήλωσις πρὸς τὸ ἀρχαιότερον τυπικὸν δίκαιον, λάβωμεν δὲ πρὸ παντὸς ὑπ' ὄψει, ὅτι ἡ ἀνωμαλία αὕτη ἀπέβαιεν εἰς πλείστας περιστάσεις ἀκίνδυνος, διότι ὁ διαθέτης

διὰ τεχνητῶν μέσων, ἐγγράφων τουτέστι ἐν τῇ διαθήκῃ καὶ τοὺς ἐξ ἀδιαθέτου κληρονόμους ἠδύνατο νὰ ἐπιφέρῃ κατ'οὐσίαν, ἢ ἐβούλετο τῆς κληρονομίας διανομήν. Ἄλλως οὐδ' αὐτοὶ οἱ Ρωμαῖοι κατώρθωσαν νὰ διατηρήσωσιν ἀλώβητον μέχρι τέλους τὸ ἀξίωμα των, διότι, ὡς γνωρίζετε, εἰς περιπτώσεις τινὰς διέρρηξαν αὐτὸ καὶ ἐδέχθησαν συρροὴν ἀμφοτέρων τῶν διαδοχῶν, ἐννοῶ τὴν περίπτωσιν, καθ' ἣν γίνεται δεκτὴ ἡ *querella inofficiosi testamenti* κατὰ τινων μόνων τῶν ἐγκαταστάτων κληρονόμων καὶ τὰς ἐξαιρετικὰς διατάξεις περὶ διαθήκης τῶν στρατιωτῶν.

Εἶδομεν λοιπὸν ὅτι οὐ μόνον ἡ νομικὴ συνέπεια ἀλλὰ καὶ αὐτὴ ἡ ἀπλουστάτη λογικὴ διδάσκει, ὅτι εἶνε δυνατὸν καὶ πρέπον νὰ ἐπέρχεται ἐπὶ μέρους μόνον τῆς κληρονομίας ἢ ἐκ διαθήκης διαδοχῇ, ἐπὶ τοῦ ὑπολοίπου δὲ ἢ ἐξ ἀδιαθέτου, ἐὰν τοιαύτη πρόκειται ἡ βούλησις τοῦ τελευτῶντος. Τούτου ἕνεκα καὶ ὁ ἀστυκὸς κώδικς τῆς Γερμανικῆς Αὐτοκρατορίας, ἡ νομοθεσία ἢ πλέον πάσης ἄλλης ἀπηλλαγμένη τῶν προλήψεων τοῦ παρελθόντος, ρητῶς καθιεροῖ τὴν ἀρχὴν ταύτην, ἀπορρίπτων καθ' ὅλην τὴν γραμμὴν τὸ ἀντίθετον ἀξίωμα τοῦ ρωμαϊκοῦ δικαίου *nemo ex parte testatus ex parte intestatus decedere potest*. Διότι θεσπίζει σαφῶς ἐν ἀρθρῷ 2088, ὅτι, ἐὰν ὁ διαθέτης ἐγκατέστησε κληρονόμον ἐπὶ μέρους μόνον τῆς κληρονομίας, τὸ ὑπόλοιπον περιέρχεται εἰς τοὺς ἐξ ἀδιαθέτου κληρονόμους, προσέτι δὲ ὅτι καὶ ἐν ἡ περιπτώσει ἐγκατέστησε πλείονας, ὧν τὰ μερίδια ὅμως δὲν ἐξαντλοῦσιν ἅπασαν τὴν κληρονομίαν, πάλιν τὸ ὑπόλοιπον περιέρχεται εἰς τοὺς ἐξ ἀδιαθέτου κληρονόμους. Διὰ τῆς διατάξεως ταύτης ἀποφεύγομεν τὴν σατραπικὴν τρόπον τινὰ διάταξιν τοῦ ρωμαϊκοῦ δικαίου, ὅτι, μὴ ὑπάρχοντος ἐτέρου ἐκ διαθήκης κληρονόμου, ὁ ἐγκαταστάς ἐπὶ μέρους λαμβάνει τὸ ὅλον τῆς κληρονομίας, καὶ ἐν ἡ περιπτώσει ρητῶς ἐδήλωσεν ὁ διαθέτης, ὅτι ὁ ἐγκατάστατος πρέπει νὰ περιορισθῇ εἰς τὸ καταλειφθὲν αὐτῷ μέρος· συγχρόνως δὲ διὰ τῆς ἀρχῆς τοῦ γερμαν. κώδικ. ἐπιτυγχάνεται ἀσφαλέστερον ἢ ἐξεύρεσις τῆς ἀληθοῦς τοῦ διαθέτου βουλήσεως.

Β) Ἡ καινοτομία ὅμως αὕτη τοῦ γερμανικοῦ κώδικος δὲν εἶνε ἐκ τῶν οὐσιωδεδστάτων. Διότι δύναται, ὡς εἶδομεν, ὁ διαθέτης κατὰ τὴν σύνταξιν τῆς διαθήκης αὐτοῦ νὰ λάβῃ ὑπ' ὄψει καὶ τοὺς ἐξ ἀδιαθέτου κληρονόμους, οὕτως ὥστε διὰ τοῦ τεχνητοῦ τούτου μέσου

νά ἐπιτύχη τὰ αὐτὰ καὶ οὐσίαν ἀποτελέσματα, ἅτινα ἐπέρχονται ἄνευ τεχνητῶν μέσων διὰ τῆς μνημονευθείσης διατάξεως τοῦ γερμανικοῦ κώδικος. Ἐξετάσωμεν νῦν θέματα, μαρτυροῦντα οὐσιωδестέρας διαφορὰς ἀμφοτέρων τῶν ὑπὸ κρίσιν δικαίων.

Κατὰ τὸν ρωμαϊκὸν καὶ βυζαντινὸν νόμον ὁ ἐπιζῶν τῶν συζύγων καλεῖται ἐξ ἀδιαθέτου εἰς τὴν κληρονομίαν μετὰ πάντας τοὺς ἐξ αἵματος συγγενεῖς τοῦ τελευτῶντος. Ὁ γερμανικὸς κώδικς ἐκαινοτόμησεν οὐσιωδῶς ἐν τούτῳ, δούς τῷ ἐπιζῶντι συζύγῳ ἰσχυρότερον ἐξ ἀδιαθέτου κληρονομικὸν δικαίωμα. Διότι καλεῖ αὐτόν, ἐφ' ὅσον συντρέχει μετὰ κατιόντων τοῦ τελευτῶντος, εἰς τὸ τέταρτον, ἐφ' ὅσον δὲ συντρέχει μετὰ γονέων, ἀδελφῶν, πάππου καὶ μάμμης εἰς τὸ ἡμισυ ἀπάσης τῆς κληρονομίας, πάντας δὲ τοὺς λοιποὺς συγγενεῖς ἀποκλείει ἐντελῶς τῆς ἐξ ἀδιαθέτου διαδοχῆς, λαμβάνων αὐτὸς μόνος τὸ σύνολον τῆς κληρονομίας. Βλέπομεν λοιπὸν οὕτω, ὅτι ὁ γερμανικὸς κώδικς προστατεύει ἰσχυροτάτα τὸν ἐπιζῶντα σύζυγον, ἢ δὲ διδομένη αὐτῷ προστασία ἐν πλείσταῖς περιπτώσεσιν ἀποβαίνει πολλῶ μείζων καὶ αὐτῆς τῆς πρὸς τοὺς κατιόντας τοῦ τελευτῶντος παρεχομένης. Διότι ἢ μὲν μερὶς τοῦ ἐπιζῶντος συζύγου εἶνε πάντοτε σταθερῶς ὀρισμένη, τῶν λοιπῶν ὅμως κυμαίνεται πάντοτε ἀναλόγως τοῦ ἀριθμοῦ τῶν εἰς τὴν κληρονομίαν καλουμένων. Ὡς ὅταν λόγου χάριν συντρέχωσι πέντε τέκνα καὶ ὁ ἐπιζῶν σύζυγος, οὗτος μὲν θὰ λάβῃ τὸ ἐν τέταρτον, τὰ πέντε δὲ τέκνα ὁμοῦ τὰ ὑπολειπόμενα τρία τέταρτα τουτέστιν ἕκαστον αὐτῶν ποσὸν ἔλασσον τῆς μερίδος τοῦ συζύγου. Ἐπίσης συντρεχόντων γονέων, πλειόνων ἀδελφῶν καὶ συζύγου, οὗτος θὰ λάβῃ τὸ ἡμισυ ἀπάσης τῆς κληρονομίας, οἱ γονεῖς δὲ καὶ οἱ ἀδελφοί, ὅσοιδήποτε καὶ ἂν ᾧσι, θὰ λάβωσι τὸ ὑπολειπόμενον ἕτερον ἡμισυ. Ἄν δὲ λάβωμεν ὑπ' ὄψει, ὅτι ὁ ἐπιζῶν σύζυγος ἀποκλείει πάντας τοὺς λοιποὺς συγγενεῖς, δικαίως δυνάμεθα νὰ χαρακτηρίσωμεν ὡς ἰσχυροτάτην τὴν εἰς αὐτὸν διδομένην προστασίαν. Δὲν πρόκειται νὰ ἐξετασθῇ σήμερον, ἂν ἐν σχέσει πρὸς τοὺς παρ' ἡμῖν κρατοῦντας ὄρους καὶ ἰδίως πρὸς τὸ ἰσχυρὸν προικῶν σύστημα καὶ τὸ ἔτι βαθύτερον ἐρριζωμένον ἔθιμον τῆς προικίσεως τῶν θηλέων, ἤθελεν εἶσθαι σκόπιμον νὰ παράσχωμεν καὶ ἡμεῖς ἐν Ἑλλάδι τοσοῦτον ἰσχυρὰν προστασίαν πρὸς τὸν ἐπιζῶντα σύζυγον· πρέπει ὅμως νὰ ὁμολογήσωμεν, ὅτι ἐν πάσῃ περιπτώσει μέσος τις ὅρος

προστασίας ἐνδείκνυται καὶ παρ' ἡμῖν ὡς δίκαιος καὶ ἀναπόφευκτος. Ἡ κλήσις ἀπωτέρων συγγενῶν, προτιμωμένων καθ' ὅλην τὴν γραμμὴν τοῦ ἐπιζῶντος συζύγου παριστᾷ πολλάκις κοινωνικὴν ἀδικίαν· διότι εἶνε τῷ ὄντι ἄδικον, ὅτι συγγενεῖς ἀπωτάτου βαθμοῦ, πολλάκις ἄγνωστοι καθ' ὅλοκληρίαν τῷ ἀποβιοῦντι, ἀποκλείουσι τὸν ἐπιζῶντα σύζυγον, ὅστις καθ' ὅλον τὸν βίον συνεπάλαισε καὶ συνεμόχθησε μετὰ τοῦ ἐτέρου πρὸς κτῆσιν τῆς καταλειπομένης περιουσίας. Ἀπώτατοι συνήθως συγγενεῖς, εἰς τὰς φλέβας τῶν ὀπίων πρὸ πολλοῦ ἔπαυσε νὰ ρέη τὸ αἷμα τοῦ τελευτῶντος, ἐπανερχονται ἀσθμαίνοντες ἐκ τῶν ἐσχατιῶν τῆς γῆς, ὅπως λαφυραγωγῆσωσι σύζυγον, οὐτινος ἢ περαιτέρω ζωὴ καὶ εὐημερία ἤρτηται ἐκ τῆς καταλειφθείσης περιουσίας, τὴν ὁποίαν καὶ αὐτὸς ἐνέμετο μέχρι τῆς στιγμῆς τοῦ θανάτου τοῦ ἐτέρου. Οὐδόλωσ ὑπερβάλλομεν λέγοντες, ὅτι καὶ αὕτη ἡ κοινωνικὴ ἠθικὴ πολλάκις ὑποσκάπτεται ἄνευ ἐπαρκoῦς προστασίας τοῦ ἐπιζῶντος συζύγου, διότι καὶ ὑποβολαὶ τέκνων προκαλοῦνται, ὅπως δημιουργηθῆ κληρονόμος, ὑποσχόμενος τοιαύτην βοήθειαν. Ἡ διάταξις τοῦ ρωμαϊκοῦ δικαίου, ἡ παραχωροῦσα τῇ ἄπορφ καὶ ἀπροίκῳ χήρᾳ δικαίωμα ἐπὶ τῆς κληρονομίας, οὐδὲ πάρρωθεν δύναται νὰ χαρακτηρισθῆ ὡς ἐπαρκὲς ἀντιστάθμισμα, ἐπειδὴ δι' αὐτῆς βοήθειται μόνη ἡ σύζυγος, οὐχὶ δὲ ὁ σύζυγος, ἀποτελεσματικῶς δὲ οὐδ' αὐτὴ ἡ σύζυγος, διότι ἡ προϋπόθεσις ὅτι ἡ χήρα θεόν νὰ ἦ ἄπορος καὶ ἀπροίκος εἶνε τοσοῦτον αὐστηρὰ καὶ σπανία, ὥστε ἡ πρὸς αὐτὴν χορηγούμενη προστασία καθίσταται μᾶλλον θεωρητικὴ.

Γ) Ἐκλέξωμεν νῦν ὡς τρίτον καὶ τελευταῖον θέμα συγκρίσεως τὸ σύστημα τῆς ἀναγκαστικῆς διαδοχῆς παρὰ Ρωμαίοις καὶ παραβάλωμεν αὐτὸ πρὸ τὸ ἀντίστοιχον τοῦ Γερμανικοῦ Κώδικος. Οὗτος ἀφίσταται τελείως τοῦ ρωμαϊκοῦ δικαίου ἐν τῷ ἐν λόγῳ θέματι. Γνωρίζομεν πάντες ὅτι ἡ ἀναγκαστικὴ διαδοχὴ παρὰ Ρωμαίοις κατέληξε διὰ τῆς Νεαρᾶς 115 εἰς πολυπλοκώτατον σύστημα. Ἀνιόντες καὶ κατιόντες ἔχουσι κατὰ τὴν Νεαρὰν ταύτην δικαίωμα κληρονομικῆς ἐγκαταστάσεως ἐπὶ ὀρισμένου μέρους τῆς κληρονομίας, ἀδελφοὶ δὲ δικαίωμα νομίμου μοίρας ὑπὸ ὀρισμένας προϋποθέσεις δυνάμει τοῦ πρὸ τῆς Νεαρᾶς 115 δικαίου, ὅπερ ἀφέθη ἐντελῶς ἀνέπαφον ὑπὸ τῆς περιφήμου ταύτης διατάξεως τοῦ Ἰουστινιανοῦ. Γνωρίζομεν ὅμως ἐπίσης πάντες, ὅποσα ζητήματα κατέλειπεν ἄλυτα ἢ ἐγέννησεν

ἢ ἐν λόγῳ Νεαρᾷ, ὥτε ἐπ' αὐτῆς νὰ δυνάμεθα νὰ συζητῶμεν ἐπ' ἄπειρον ἄνευ βάσεώς τινος καὶ ἐρείσματος. Ἐν ἡ περιπτώσει δὲν ἐκπληρωθῶσιν οἱ ὅροι τῆς Νεαρᾶς ἐπέρχεται ἀπόλυτος ἀκυρότης κατὰ τοὺς μὲν, σχετικῆ κατὰ τοὺς δέ, μέμφεις τῆς διαθήκης κατὰ τοὺς τρίτους, ἀναγιγνώσκοντες δ' ἀπάντων τὰ ἐπιχειρήματα οὐδόλως γινόμεθα σοφώτεροι. Διότι οὐδὲν βασίζεται ἀπολύτως ἐπὶ τοῦ γράμματος τοῦ νόμου, ἐκ τοῦ πνεύματος δὲ αὐτοῦ, συντεταγμένου καθ' ὃν συνετάχθη τρόπον, οὐδὲν ἀσφαλές δυνάμεθα νὰ προσπορισθῶμεν. Βέβαιον μόνον τυγχάνει τὸ ἐξῆς : ὅτι καὶ ἐπὶ Ἰουστινιανοῦ κατίσχυσεν οὐ μόνον ἡ ιδέα, ὅτι πρέπει νὰ προστατεύονται οὐσιαστικῶς ὠρισμένα πρόσωπα, στενωῶς μετὰ τοῦ διαθέτου συνδεόμενα, ἀλλὰ προσέτι καὶ ἡ ἄποψις, ὅτι δεόν συγχρόνως ν' ἀπονέμηται αὐτοῖς ἰδιάζουσα τιμὴ διὰ τῆς ἐγκαταστάσεως των ὡς κληρονόμων. Ἡ μὴ ἐγγραφή τινος ἐκ τῶν προσώπων τούτων ὡς κληρονόμου ἔθεωρήθη ἐγκολάπτουσα στίγμα, τουναντίον δὲ ἡ ἐγγραφή αὐτοῦ ὡς ἐκπλήρωσις ὀφειλομένου καθήκοντος καὶ ὡς ἀπονομὴ ὀφειλομένης τιμῆς. Ἡ ἀντίληψις αὕτη εἶχεν, ὡς γνωστόν, τὴν ρίζαν ἐν τῷ ἀρχαιοτέρῳ ρωμαϊκῷ δικαίῳ, καθ' ὃν χρόνον τὰ τῆς οἰκογενεῆς ἐκρίνοντο εἰσέτι ἀπὸ πατριαρχικῆς ἀπόψεως, τὰ δὲ τέκνα, ὄντα κατὰ κανόνα ὑπεξούσια τῷ πατρὶ μέχρι τῆς στιγμῆς τοῦ θανάτου του, ἔθεωροῦντο τρόπον τινὰ ἐν ζωῇ ὡς συγκύριοι τῆς οὐσίας αὐτοῦ. Περίεργον εἶνε μόνον, ὅτι ὁ Ἰουστινιανὸς ἐπέτεινε κατὰ τοῦτο τὴν τυπικότητα τοῦ ἀρχαιοτέρου δικαίου, καθότι ἀπῆτησε καὶ τὴν ἐγκατάστασιν τῶν ἀνιόντων ὡς κληρονόμων, καίτοι κατὰ τὸ πρὸ αὐτοῦ δίκαιον οἱ ἀνιόντες ἐδικαιοῦντο ἀπλῶς μόνον νομίμου μοίρας, δυναμένης νὰ καταληφθῇ αὐτοῖς καθ' ἓνα οἰονδήποτε τρόπον. Τίς οἶδεν ὅμως ἂν καὶ ἐπὶ Ἰουστινιανοῦ δὲν ἦτο τοσοῦτον ἐρριζωμένη ἐν τῇ νομικῇ συνειδήσει ἡ ἀντίληψις αὕτη, ὥστε ν' ἀναγκάσῃ τὸν αὐτοκράτορα, ὅπως προτιμήσῃ τὴν καταστροφὴν καὶ τὸν ὄλεθρον τῶν διαθηκῶν χάριν τῆς ἀπονομῆς τῆς ἰδιαζούσης ταύτης τιμῆς ; Γεννᾶται ὅμως τὸ ζήτημα : Δύναται νὰ ὑποστηριχθῇ σήμερον ὅτι κατὰ τὴν ἀντίληψιν τοῦ ἑλληνικοῦ λαοῦ ὑπάρχει τοσοῦτον βαθέως κεχαραγμένη ἐν τῇ νομικῇ συνειδήσει ἡ ἀνάγκη ὅπως τιμηθῶσιν ὠρισμένα πρόσωπα διὰ κληρονομικῆς ἐγκαταστάσεως, ὥστε ἐν ἐναντίᾳ περιπτώσει νὰ καταστρέφεται καὶ καταπίπτῃ ὁλόκληρος ἡ διαθήκη ;

Νομίζω οὐχί. Ἐπιτρέψατέ μοι δὲ νὰ προσθέσω ὅτι, καὶ ἐὰν τοιαύτη τις ἀποδειχθῇ κρατοῦσα νομικὴ ἀντίληψις, εἶνε σκόπιμον καὶ ἀναγκαιὸν νὰ θυσιάσωμεν ταύτην χάριν τῶν οὐσιαστικῶν πλεονεκτημάτων, ἅτινα ἤθελε συνεπιφέρει τοιαύτη τις θυσία. Διότι δὲν θὰ ἔχωμεν πλέον διαθήκας, ὧν τὸ κῦρος θὰ ἐξαρτᾶται ἐκ τοῦ γράμμαματος ὡς ἐπὶ τὸ πλεῖστον αὐτῶν, οὐδὲ διατάξεις τελευταίας βουλῆσεως, ὧν ἡ ἰσχὺς θὰ ἤρτηται πάντοτε ἐκ τῆς ἀβεβαίας ἐρμηνείας ἃν πρόκειται ἐγκατάστασις κληρονόμου ἢ κληροδότημα. Ἰδίως ὁμως, ὅπερ σπουδαιότερον, δὲν θ' ἀπωθῶνται, καταπιπτούσης τῆς διαθήκης, οἱ ἐξωτικοὶ κληρονόμοι καθ' ὅλοκληρίαν, αὐτοί, οὓς ἡ κυρίαρχος βούλησις τοῦ διαθέτου ἐξέλεξεν, ἐπὶ μόνῳ τῷ λόγῳ ὅτι ὁ αὐτὸς διαθέτης παρέλειψε νὰ μνημονεύσῃ τυπικῶς ὡς κληρονόμους ὠρισμένα πρόσωπα· τέλος δέ, ὅπερ ἐπίσης σπουδαῖον, δὲν θὰ κατανέμηται, πιπτούσης τῆς διαθήκης, ἡ περιουσία παρὰ τὴν βούλησιν τοῦ διαθέτου εἰς πλείονας κληρονόμους, ὑπεισερχομένους διὰ καθολικῆς διαδοχῆς εἰς τὸ σύνολον αὐτῆς, οὕτω δὲ θὰ σώζηται ὡς ἐπὶ τὸ πλεῖστον ἡ ἐνότης τῆς ἀκινήτου περιουσίας καὶ δὲν θὰ καταστρέφονται μεγάλα οἰκονομικὰ ἐπιχειρήσεις, ὧν τὰ κεφάλαια εἶνε φύσει ἀδιαίρητα. Εἶνε δυσχερὲς ν' ἀποφανθῇ τις διὰ τίνος θεσμοῦ δυνάμεθα ν' ἀντικαταστήσωμεν τὰς σχετικὰς διατάξεις τοῦ ρωμαϊκοῦ δικαίου.

Ἄς μοι ἐπιτραπῇ σήμερον μόνον νὰ ἀναφέρω πῶς ὁ γερμανικὸς κώδιξ διερρῦθιμεν τὸ κεφάλαιον τοῦτο, ὅπως εἰ δυνατόν ἀρυσθῶμεν καὶ ἐξ αὐτοῦ ὠφέλιμα τινὰ διδάγματα. Ἀπέστη ἐντελῶς τῆς Ἰουστινιανείου νομοθεσίας, καίτοι ἡ νομοθεσία αὕτη ἀπετέλει μέχρις ἐσχάτων τὸ κοινὸν τῶν γερμανῶν δίκαιον. Ὁ γερμανικὸς κώδιξ δὲν ἀπαιτεῖ ἐγκατάστασιν ὠρισμένων προσώπων ὡς κληρονόμων, οὐδ' ἐπιβάλλει κἂν ἐπὶ ποινῇ ἀκυρότητος τῆς διαθήκης τῷ διαθέτῃ τὴν ὑποχρέωσιν ὅπως καταλίπη μέρος τῆς οὐσίας αὐτοῦ εἰς ὠρισμένα πρόσωπα. Ὁ διαθέτης εἶνε ἐντελῶς ἐλεύθερος νὰ συντάξῃ, ὡς βούλεται, τὴν διαθήκην, καὶ νὰ ἐγγράψῃ οἰουσδήποτε θελήσῃ κληρονόμους, ἢ δ' οὕτω συνταχθεῖσα διαθήκη κηρύσσεται πάντοτε ἰσχυρὰ καὶ ἀπρόσβλητος. Ἀνγνωρίζων ὁμως ὁ γερμανικὸς κώδιξ ἀφ' ἑτέρου τὴν ἀνάγκην, ὅπως προστατευθῶσιν ὠρισμένα πρόσωπα καὶ ἐναντίον τῆς βουλῆσεως τοῦ διαθέτου, θεσπίζει ὅτι, ἐὰν οὗτος δὲν καταλίπη ὠρισμένον μέρος τῆς κληρονομίας, τὴν νόμιμον δηλαδὴ μοῖραν, εἰς

τὰ πρόσωπα ταῦτα, παρέχεται αὐτοῖς τὸ δικαίωμα, ὅπως ἀπαιτήσωσι παρὰ τῶν ἐγγεγραμμένων κληρονόμων τὴν ἀξίαν τοῦ ἡμίσεος τῆς ἐξ ἀδιαθέτου μερίδος τῶν. Ἐν ἄλλοις λόγοις ὁ γερμανικὸς κώδικς παρέχει ἐνοχικὴν ἀπαιτήσιν εἰς ὠρισμένα πρόσωπα διὰ τὴν νόμιμον μοῖραν ἐναντίον τῶν ἐγκαταστάτων κληρονόμων, τὴν ἀπαιτήσιν δὲ ταύτην προστατεύει ἐξαιρετικῶς, κελεύων, ὅτι προηγείται καὶ πληρώνεται πρὸ πάσης ἄλλης ὑποχρεώσεως. Οὕτω κατὰ τὸν γερμανικὸν κώδικα οὐ μόνον παραμένει ἀείποτε ἀμείωτον τὸ κύρος τῆς διαθήκης, ἀλλὰ προσέτι συγκεντροῦται ἡ περιουσία μόνον εἰς τὰ ἄτομα ἐκεῖνα, ἅτινα ἐξέλεξεν ἡ βούλησις τοῦ διαθέτου, ἅτινα ὅμως βαρύνει ἐνοχικῶς μόνον ἡ ὑποχρέωσις ὅπως, καταβάλωσιν ὠρισμένοις προσώποις οὐχὶ τμῆμα, ἀλλὰ τὴν ἀξίαν μόνον τμήματος αὐτῆς· οὕτω δ' ἐπίσης οὐδὲ διασπᾶται ἡ ἐνότης τῆς ἀκινήτου καὶ τῆς φύσει ἀδιανεμήτου κληρονομίας, διότι ὁ κληρονόμος θέλει εἶσθαι σχεδὸν πάντοτε εἰς θέσιν νὰ καταβάλῃ τὴν εἰς χρήματα ἀξίαν τμήματός τινος ταύτης. Τοιοῦτο ἐν γενικωτάταις γραμμαῖς τὸ σύστημα, καθ' ὃ ὁ γερμανικὸς νόμος διερρυθμίσαι τὴν ἀναγκαστικὴν διαδοχὴν τοῦτοτρόπως δὲ ἀνεπρόβλεπτον ἔργον ἢ Ἰουστινιανέως νομοθεσίας. Δὲν δύναται τις εὐχερῶς ν' ἀποφανθῇ, ἂν τῶ ὄντι ἤθελεν εἶσθαι σκόπιμον νὰ εἰσαγάγωμεν ἐν Ἑλλάδι τὰς διατάξεις τοῦ Γερμανικοῦ Κώδικος. Τὸ ζήτημα τοῦτο θ' ἀποτελέσῃ ἀντικείμενον εὐρυτάτης συζητήσεως λόγῳ τοῦ μεγάλου ἐνδιαφέροντος, ὅπερ κέκτηται ἡ διαρρυθμίσαι τῆς ἀναγκαστικῆς διαδοχῆς ἐν τῷ ἀστυκῷ δικαίῳ, θὰ ληφθῶσι δὲ ἐξάπαντος ὑπ' ὄψει καὶ τὰ πορίσματα τῆς μελέτης ἄλλων νεωτέρων νομοθεσιῶν κατὰ τὴν μέλλουσαν κωδικοποίησιν τῆς ἡμετέρας νομοθεσίας. Πᾶς τις ὅμως δύναται ἐκ τῆς στοιχειώδους ταύτης παραθέσεως τοῦ γερμανικοῦ νόμου νὰ κατίδῃ, ὅπόσον ἀτελής τυγχάνει ἡ ρυθμίσαι τῆς ἀναγκαστικῆς διαδοχῆς κατὰ τὴν Ἰουστινιανέων νομοθεσίαν.

Ἐκ τῶν προχείρων παραδειγμάτων, ἅπερ ἀνέφερον, συγκρίνων θέματα τοῦ κληρονομικοῦ δικαίου τῶν Ῥωμαίων πρὸς τὰ ἀντίστοιχα τοῦ Γερμανικοῦ Κώδικος—θὰ ἠδύνατό τις δὲ ν' ἀπαριθμῆσθαι τοιαῦτα ἐξ ὄλων τῶν μερῶν τῆς ἀστυκῆς νομοθεσίας—, καταφαίνεται, ὅτι τὸ ἀμιγῆς Ῥωμαϊκὸν δίκαιον δὲν πληροῖ πάντοτε τὰς ἀνάγκας τῶν σημερινῶν κοινωνιῶν καὶ ὅτι ἐπιβάλλεται ἐν πολλοῖς ἡ ἀποδοχὴ ἄλλων

ἀρχῶν καὶ ἡ ρύθμισις ἐνίων ἐνόμων σχέσεων κατ' ἄλλον ἀπλούστερον καὶ σαφέστερον τρόπον.

Τίς δύναται νὰ παρίδῃ, ὅτι τὸ ρωμαϊκὸν δίκαιον διετύπωσε πρῶτον καὶ ἐν ἀπαραιμίλλῳ διαυγείᾳ τὰς ἀναλλοιώτους ἀρχὰς τοῦ δικαίου; Τίς δὲν γνωρίζει, ὅτι ἰδίᾳ ἐπὶ τοῦ ἀστυκοῦ δικαίου οἱ Ρωμαῖοι κατῴρθωσαν νὰ ἐπιτύχωσιν οὐ μόνον τὴν τελειότεραν διατύπωσιν τῶν νομικῶν ἐνοιῶν καὶ τὴν ἀποκρυστάλλωσιν τῶν διαφόρων θεσμῶν τῆς ἀστυκῆς αὐτῶν νομοθεσίας, ἀλλὰ προσέτι καὶ τὴν πλήρη ἱκανοποίησιν ἀπασῶν τῶν ἀναγκῶν τῆς συγχρόνου των κοινωνίας; Τούτου ἕνεκεν οὐ μόνον ἔθαυμάσθησαν καθ' ὅλας τὰς ἐποχάς, ἀλλὰ συγχρόνως συνετέλεσαν ὅπωςδῆποτε εἰς τὸν ταχύτερον ἐκπολιτισμὸν τῆς ἡπειρωτικῆς Εὐρώπης. Τίς ἀγνοεῖ, ὅτι ἐπὶ ἱκανὰς ἑκατονταετηρίδας τὸ ρωμαϊκὸν δίκαιον διεῖπε τὰς ἐνόμους σχέσεις λαῶν, οἵτινες μέχρις ἐποχῆς τινος δὲν εἶχον εἰσέτι κατορθώσῃ νὰ δημιουργήσωσιν ἐκ τῶν σπλάγγων των ἴδιον δίκαιον; Ὁ ρωμαϊκὸς νόμος ἐτέθη ὡς βᾶσις τῶν τελειότερων κωδίκων τοῦ ἀστυκοῦ δικαίου, εἶνε δὲ καὶ ἔσται ἡ μόνη κλασικὴ καὶ ἀγαπόφρευτος σπουδὴ καὶ προπαίδεια πάσης εὐρυτέρας ἐπὶ τοῦ ἀστυκοῦ δικαίου μελέτης. Τίς ὁμῶς ἀφ' ἑτέρου θ' ἀρνηθῆ, ὅτι ἤλλαξαν οὐσιωδῶς οἱ ὅροι τῶν νεωτέρων κοινωνιῶν, ὅτι ἡ ἀένναος, διαρκῆς καὶ ταχεῖα ἐπικοινωνία τῶν ἔθνων καὶ ἡ ἐπίδρασις παραγόντων πολιτισμοῦ, ἀγνώστων τοῖς Ρωμαῖοις, καθιστῶσιν ἐν πολλοῖς ἀνεπαρκῆς σήμερον τὸ ρωμαϊκὸν δίκαιον; Εἶνε ἀληθές, ὅτι δὲν διεπόμεθα ὑπὸ τῆς Δωδεκαδέλτου, ἀλλ' ὑπὸ τοῦ δικαίου, ὡς διμορφώθη διὰ τῆς ἐπικοινωνίας τῆς Ρώμης μετὰ ξένων λαῶν καὶ διετυπώθη ὑπὸ τῶν ἀνυπερβλήτων τῆς Ρώμης νομοδιδασκάλων. Ἄλλ' οὔτε ἡ ἐπικοινωνία αὕτη τῆς Ρώμης οὔτε οἱ ἀπαράμιλλοι Ρωμαῖοι νομομαθεῖς κατῴρθωσαν ν' ἀπαλείψωσιν ἐν παντὶ τὰ πολυάριθμα λείψανα τοῦ ἀρχαιότερου δικαίου, οὐδὲ κατόπιν ἐπετεύχθη ἡ τοιαύτη ἀπλοποίησις, διότι τὴν κλασικὴν ἐποχὴν διεδέχθη ἄλλη, στεῖρα καὶ παρηχημακτιᾶ, ἣτις κληρονομήσασα τὰς προλήψεις τοῦ παρελθόντος καὶ διστάζουσα ἀπέστη ἐντελῶς σχεδὸν τῆς περαιτέρω διαπλάσεως τοῦ δικαίου, ὡσάκις δὲ δὲν ἐδίστασε καὶ ἀπεπειράθη βελτίωσιν, παρέδωκε δυστυχῶς ἡμῖν κανόνας καὶ νόμους ἀτελεστάτους καὶ ἀσαφεστάτους. Οὕτω δὲ σήμερον βαρύνει ἡμᾶς, τοὺς ζῶντας ἐν ἀρχῇ τοῦ εἰκοστοῦ αἰῶνος, οὐ μόνον ἡ ἀδικαιολόγητος τυπικότης δικαίου πα-

ραχθέντος πρὸ εἴκοσι καὶ πέντε σχεδὸν ἑκατονταετηρίδων, ἀλλὰ προσέτι καὶ ἡ ἀσάφεια καὶ ἀτέλεια νόμων μεταγενεστέρας μὲν ἐποχῆς, πολλοὺς ὁμῶς αἰῶνας ἀφ' ἡμῶν ἀπεχούσης.

Τούτου ἔνεκεν ἐπιβάλλεται σήμερον ὡς ἐθνικὴ ἀνάγκη ἢ ἐν πολλοῖς βελτίωσις καὶ τροποποιήσις τοῦ κρατοῦντος ρωμαϊκοῦ καὶ βυζαντινοῦ δικαίου. Δὲν δυνάμεθα νὰ παρίδωμεν, ὅτι ἀπὸ τῆς συστάσεως τοῦ Βασιλείου τῆς Ἑλλάδος διάφοροι καὶ σπουδαῖοι νόμοι συντέλεσαν, ὅπως ἀναπληρωθῶσι πολλαὶ καὶ καταφανεῖς τούτου ἐλλείψεις· ὅ,τι ὁμῶς ἐπράχθη μέχρι σήμερον δὲν ἀρκεῖ ὅπως παρηγορήσῃ οὐδ' ὅπως ἐπιτρέψῃ τὴν ἀναβολὴν τῆς ριζικῆς καὶ συστηματικῆς διαρρυθμίσεως τῆς ἀστυκῆς νομοθεσίας· πλεῖστα ἀκόμη θέματα τοῦ ἀστυκοῦ δικαίου ἀπαιτοῦσι ἐκ βάρων τροποποιήσιν καὶ βελτίωσιν. Πρέπει καὶ ἡμεῖς ἐπὶ τέλους, διαφυλάσσοντες τὰ κειμήλια, ἅτινα ἐκληροδότησεν ἡμῖν τὸ ρωμαϊκὸν δίκαιον, νὰ προβῶμεν εἰς ριζικὴν διαρρύθμισιν τοῦ ἀστυκοῦ δικαίου. Πρέπει καὶ ἡμεῖς ν' ἀποκτήσωμεν τὸ δίκαιόν μας, τὸ σύμφωνον πρὸς τὰς ἀνάγκας μας, νὰ παύσωμεν δ' ἔχοντες τὸ δίκαιον τῶν προπατόρων μας, ὅπως μὴ ἐπαληθεύσωμεν ἐν Ἑλλάδι, ἐν τῇ κοιτίδι τοῦ πνεύματος καὶ τῇ πηγῇ τοῦ φωτός, τὴν καταχθόνιον ρῆσιν τοῦ Μεφιστοφελούς: Ἀλλοίμονον τὸ δίκαιον καὶ οἱ νόμοι ἔρπουσι ἀπὸ γενεᾶς εἰς γενεάν, ὡς αἰωνία ἀσθένεια. Ὅ,τι εἰς ὠρισμένην ἐποχὴν ἦτο λογικόν, καταντᾷ διὰ τοὺς μετέπειτα ἀνοησία· ὅ,τι ἦτο εὐεργεσία, καταντᾷ διὰ τοὺς μετέπειτα μάστιξ. Οὐδέποτε γενεὰ τις ἔχει νόμους συμφώνους πρὸς τὰς ἀνάγκας τῆς, ἀλλ' εἶνε καταδικασμένη νὰ ἔχῃ πάντοτε τοὺς νόμους τῶν προπατόρων τῆς.*

* Es erben sich Gesetz'und Rechte
Wie ein' ewige Krankheit fort.
Sie schleppen von Geschlecht sich zum Geschlechte
Und rücken sacht von Ort zu Ort.
Vernunft wird Unsinn, Wohlthat Plage
Weh dir, dass du ein Enkel bist
Vom Rechte, das mit uns geboren ist
Von dem ist ! leider, nie die Frage.

ΑΚΑΔΗΜΙΑ



ΑΘΗΝΩΝ

ΑΚΑΔΗΜΙΑ ΑΘΗΝΩΝ



007000000164

ΑΚΑΔΗΜΙΑ



ΑΘΗΝΩΝ

ΑΚΑΔΗΜΙΑ



ΑΘΗΝΩΝ

A11981