

## Iz pravosodne prakse.

### Civilno pravo.

a) Zasebne pravice na javnem blagu, zlasti na javnih potih (§-a 287 in 288 o. d. z.) se dajo priposestvovati, kajti javna pota niso absolutno odtujiva (§ 1455 o. d. z.) in so tudi lahko predmet pravnega prometa (§ 311 o. d. z.), ki je le omejen glede na to, da so pota namenjena za občeno rabo. Če zasebnik uporablja javen pot na način, ki ne ustreza občni rabi, če to stori v zavesti, da izvršuje zasebno pravico, in je vidno, da uveljavlja ta način rabe, kakor njemu samemu (ne občinstvu) pristoječo pravico, tedaj je opraviiti z zasebno pravno posestjo, tedaj je občna raba javnega blaga omejena, tedaj dotični predmet ni več nezmožen pravnega prometa. Takšno zasebno pravico lahko podelé organi, ki upravljajo dotični javni svet, a pridobi se tudi, če ti organi proti svoji dolžnosti pripuščajo rabo javnega sveta na drug način, kakor po občni, vsakemu občanu dovoljeni rabi. Čim je servituta na javnem svetu zasebnopravno pridobljena, je ne morejo zakasnele policijske odredbe več odpraviti. Deželna cestna zakona za Kranjsko od 26. sept. 1874, št. 27, in 28. julija 1889, št. 17, dež. zak. ne branita takega priposestevovanja, kajti ne obsezata zasebnopravnih določil. — K dokazovanju nepoštenosti posestnika (§-a 328 in 1477 o. d. z.).

C. kr. deželno sodišče v Ljubljani je v pravni stvari mestne občine ljubljanske zoper društvo »Casino« v Ljubljani zaradi priznanja prostosti bremen na podstavi z obema strankama opravljene ustne razprave razsodilo dne 24. septembra 1905 opr. št. Cg I 339/4-1:

Toženo društvo »Casino«, kakor lastnik zemljišča vl. št. 4 kat. obč. Kapucinsko predmestje, je dolžno:

1.) priznati, da je mestni občini ljubljanski lastna, pod seznamom II. k. o. Kapucinsko predmestje kakor javni prostor vknjižena parcela št. 160 prosta bremen glede na tej parceli, oziroma nje deležu št. 160/8 na vogalu kavarne v kazinskem

poslopju pritlično postavljene lesene verande ter je dolžno: a) leseno verando na zahtevo tožnice odstraniti; b) na prostoru, kjer se nahaja veranda, daljno postavljanje miz s klopmi in stoli za goste na prepoved tožnice opustiti;

2.) pripoznati, da je mestni občini ljubljanski lastno zemljišče »Zvezda« vl. št. 112 parc. št. 1 kat. obč. Kapucinsko predmestje bremen prosto glede postavljanja miz s klopmi in stoli od kazinskega kavarnarja na prostoru pred kavarno in sicer: a) zadej za kostanjevimi drevesi, in b) na tamošnjem, s kamenitimi ploščami tlakovanem prostoru pred kostanjevimi drevesi — na tem mestnem svetu na prepoved tožnice nadaljnje postavljanje miz s klopmi in stoli za svoje goste opustiti ter

3.) povrniti tožnici na 1794 K 16 v odmerjene pravdne stroške — vse to v 14 dneh pod eksekucijo.

#### Dejanski stan.

Zastopnik tožnice, mestne občine ljubljanske navaja prilagaje vse listine v izvirnikih in prepisih, na katere se v sledečem sklicuje:

Mestna občina ljubljanska poseduje glasom zemljiške knjige (izpisek v A) pod seznamom II. kat. obč. Kapucinsko predmestje javni občinski prostor parc. št. 160 in glasom zemljiško-knjižnega izpiska B posestvo vlož. št. 112 kat. obč. Kapucinsko predmestje s parcelo št. 1 pod splošnim imenom »Zvezda«, angleška naprava (Grundparzelle Sternallee, englische Anlage).

Občinsko posestvo »Zvezda«, parcelna št. 1 in oni del javnega prostora parc. št. 160, ki oklepa to posestvo na vseh straneh, kakor tudi posestvo društva »Casino« parc. št. 18/2 in 2, to vse je spadalo nekdanj h kapucinskemu samostanu ter se je ta svet po razpustu samostana s kupno pogodbo z dne 12. maja 1817 prodal skupini več posestnikov, kateri so ga s kupno pogodbo z dne 20. februarja 1836 prodali mestnemu magistratu ljubljanskemu.

Ta kupljeni svet se je nahajal takrat v mestni zemljiški knjigi pod rektif. št. 907—913, in od tega sveta je prodal mestni magistrat glasom kupne pogodbe z dne 23. decembra 1837 (C) en del v skupni površini  $775\frac{1}{2}$  kvadratnih sežnjev stavbni družbi »Casino«, da sezida poslopje »Casino«.

Vse te kupčije vršile so se pod javnim nadzorstvom vsled dovolitve najvišjega oblastva, združene dvorne pisarne na Dunaju (Vereinigte Hofkanzlei), ki je kupno pogodbo mestnega magistrata s tem pristavkom potrdila, da magistrat od kupljenega sveta more odstopiti družbi »Casino« samo le toliko zemljišča, kar ga je za »Casino«-poslopje neobhodno potrebno, da pa se mora glede ostalega zemljišča vsakega načina uporabe in užitka vzdržati, ako se to od gubernije izrecno ne dovoli; to se razvidi iz razpisa okrožnega urada v Ljubljani z dne 14. okt. 1837, št. 2412 pod *D*, v katerem se pravi:

»In Rücksicht der dargestellten Gründe findet die ver. Hofkanzlei laut h. Gub. Vdg. vom 29. v. M. Z. 22.035 das Gubernium zu ermächtigen, dass dem Kaufkontrakte vom 20. Feb. 1836, womit die Besitzer mehrerer zu dem aufgehobenen Kapucinerkloster in Laibach gehörigen Gründe, in deren Besitz sie nur bedingt infolge des Kaufvertrages vom 12. Mai 1817 gelangten, dieselben dem Laibacher Magistrate wieder überliessen, die Bestätigung erteilt werde, jedoch mit der vom Gubernium in Antrag gebrachten Klausel, dass der Magistrat von den erkauften Gründen nur das wirklich zum Casino-Gebäude erforderliche Terrain der Casinogesellschaft abtreten dürfe und sich hinsichtlich des noch freibleibenden Terraines durchaus jeder Verwendungs- und Benützungs-Modalität ohne ausdrückliche Genehmigung des Gub. zu enthalten habe.«

Po določbi §-a 6 pogodbe pod *C* se je zavezal mestni magistrat kakor lastnik ostalega sveta kapucinskega vrta v korist kazinskega poslopja in njegovih lastnikov, da bode pred kazinskim poslopjem v celi dolžini »Zvezde« od takratnih »Samostanskih, sedaj Šelenburgovih do Gledaliških, sedaj Wolfovih ulic« napravil cesto v širjavi osem dunajskih sežnjev, jo vzdrževal v dobrem stanu, odprto pušchal in držal — tedaj pri lastni odgovornosti na to deloval, da po celem prostoru te ceste z 8 dunajskih sežnjev širokostjo pred kazinskim poslopjem ne sme nikdar nastati niti kaka ovira porabe ceste, niti kaka zadržba svetlobe. Dotični § 6 se glasi doslovno:

»Der Laibacher Stadtmagistrat verbindet sich als verbleibender Eigentümer des mehreren Excapuciner-Gartens zum Vortheile des neuen Casino - Gebäudes und dessen jederzeitiger

Eigentümer, vor dem Casino-Gebäude nach der ganzen Länge der gegenwärtigen Stern-Allee (Kongressplatz) von der Klosterfrauengasse bis zur Theatergasse herab eine Strasse auf die Breite von 8 Wiener Klafter zu bauen, auf eigene Kosten im guten Zustande zu erhaten, offen zu belassen und belassen zu machen, also bei eigener Dafürhaftung zu wirken, dass im ganzen Raume dieser Strasse von 8 Wiener Klafter Breite vor dem Casino-Gebäude weder eine Sperrung des Gebrauchs der Strasse, noch eine Hemmung des Lichtes jemals statt haben dürfe.

Die Eigentümer des Casino-Gebäudes und alle Besitznachfolger sollen berechtigt sein, jedes der Erfüllung dieser Stipulation entgegenstehendes Hindernis aus dem Wege zu räumen, deshalb zur Sicherstellung des Vertragspunktes der Stadtmagistrat bewilligt, dass der gegenwärtige Kaufvertrag auf die demselben in Urbario sub Rektif. Nr. 907 bis 913 einverleibte Realität des verbliebenen Excapuciner-Gartens intabuliert werde.«

Posestniki kazinskega poslopja imajo tedaj pravico vsakršno oviro te zaveze odstraniti in je mestni magistrat dovolil, da se ta točka pogodbe na njegovem ostalem posestvu vknjiži, kar se je vsled prošnje de praes. 24. februarja 1840 št. 1607 pod *E* tudi izvršilo in katera vknjižba glasom zemljiške knjige še zmerom obstoji.

Od kupljenega magistratnega sveta pod rektif. št. 907 do 913 se je odpisal družbi »Casino« prodani del, sedaj stavb. parc. št. 18/2 in vrtna parcela št. 2 pod vlož. št. 4 kat. obč. Kapucinsko predmestje, in pri napravi katastra se je izločil za javne prostore osnovani svet okoli »Zvezde«, ki sedaj sestavlja del več obsežne javne parcele št. 160; ostalo zemljišče, sedaj parcela št. 1 pod vlož. št. 112 kat. obč. Kapucinsko predmestje se je osnovalo za angleško napravo pod splošnim imenom »Zvezda«.

To zemljišče »Zvezda« je dobilo potem zunanjo ograjo nasproti javnemu prostoru in odločivši napravljene ravne in križpoti od sveta s travo porastlega, tudi notranjo ograjo z lesenimi stebri — oziroma stebriči, med seboj zvezanimi z lesenimi latami, da se prepreči vstop od zunaj ali prestop s potov na znotraj obrastli vrt.

To mestno posestvo »Zvezda« — kolikor se tiče napravljениh potov, namenjenih za občni javni promet ljudstva — ostalo



je pa zmerom pod nadzorstvom javnih oblasti in sicer c. kr. deželne vlade — gubernija — in prejšnega c. kr. okrožnega urada, ker se je smatralo drevored v »Zvezdi« ravno tako, kakor druge drevorede za javni prostor; to se razvidi iz zapisnika c. kr. okrožnega urada z dne 23. julija 1839 št. 10.670, iz odlokov c. kr. policijske direkcije z dne 15. aprila 1841 št. 1728, z dne 9. aprila 1842 št. 1765 in z dne 10. aprila 1842 št. 1770, iz zapisnika c. kr. deželne stavbene direkcije z dne 23. aprila 1842 in iz zapisov c. kr. okrožnega urada z dne 25. junija 1843 št. 10.240, z dne 6. avgusta 1842, št. 3552 in z dne 4. septembra 1843, št. 13.697 (pod *F* do *N*). To lastnost javnih, splošni uporabi trajno prepuščenih prostorov, v »Zvezdi« obstoječih potov, priznava in priznava mestna občina zmerom in še dandanes, kakor kaže uradno potrdilo mestnega magistrata z dne 22. avgusta 1903, št. 29.645 pod *O*.

Mestna občina ljubljanska je imela tedaj in ima še neprenehoma v svoji upravi javne prostore, tako parcele št. 160, kakor pota drevoreda v »Zvezdi«, pod parcelo št. 1, vlož. št. 112, kat. obč. Kapucinsko predmestje in sicer tudi v delih pred poslopjem društva »Casino« ter je oskrbovala in še oskrbuje po svojih delavcih snaženje s pometanjem in kidanjem snega na teh javnih prostorih, koder tudi promet nadzoruje mestna straža.

Mestna občina je položila glasom službenih poročil mestnega stavbinskega urada z dne 15. julija in 15. decembra 1886, št. 21.579 pod *P* pred kazinsko hišo nasproti »Zvezde« tlak od šamotnih plošč na javni parceli št. 160, oziroma 160/8, ter je tudi proti »Zvezdi« tam napravila jarek za odtekanje vode.

To upravo javnih prostorov je vršil mestni magistrat poprej pod nadzorstvom c. kr. političnih oblastev, kakor je razvidno iz navedenih listin pod *F* do *N*, in vršila jo je potem ter jo še vrši naprej po prejšnjem občinskem redu z dne 9. junija 1850, št. 276 dež. zak. § 75 in določenih sedanjega novega občinskega reda z dne 5. avgusta 1887 § 26, točka 2 *lit. b*) pod nadzorstvom občinskega sveta v samosvojem področju.

Za zasebno uporabo javnih prostorov po mestih, sosebno od strani kavarnarjev, gostilničarjev in drugih obrtnikov v svojo lastno korist so sklenili v novejših časih občinski sveti kakor zakoniti zastopi posebne določbe. Po teh določbah se prepoveduje

načeloma samolastna uporaba javnega sveta, a se pripušča le po naprošeni dovolitvi mestnega magistrata in proti plačilu določene odškodnine po zmislu priznavalnega, oziroma najemninskega plačevanja in po gotovih pogojih s pravico odpovedi.

To se razvidi iz poročil *Q* do *Y* in sicer državnega prestolnega mesta Dunaja, glavnih deželnih mest Gradec, Celovec, Brno, Solnograd, Linc, Inomost, Trst.

V enakem zmislu je sklenil tudi občinski svet ljubljanski v svoji seji dne 21. septembra 1897 glasom magistratnega uradnega potrdila z dne 2. junija 1803 pod *Z* določbe glede naprave portalnih izložb in naoglednih predalnikov, ki segajo na javni svet.

Zoper ta sklep občinskega sveta vložilo je društvo hišnih posestnikov v Ljubljani pritožbo na c. kr. deželno vlado, katera pa jo je glasom razpisa z dne 26. februarja 1900, št. 2431 pod *A*<sub>2</sub> zavrnila, in o tem je bilo društvo z magistratnim dopisom z dne 27. marca 1900, št. 8037 obveščeno; torej se morajo sedaj vsi posestniki takih portalnih izložb in naoglednih predalnikov pokoriti določbam občinskega sveta pod *Z* in plačevati od magistrata predpisano pristojbino za uporabo mestnega javnega sveta.

Društvo »Casino« v Ljubljani je pritlične prostore svoje hiše na oglu proti Šelenburgovim ulicam in nasproti »Zvezdi« določilo za kavarno, in te prostore tedaj daje kavarnarskim podjetnikom v najem. Pri tej kavarni napravilo je društvo v novjšem času (1886) na javni parceli št. 160, oziroma 160/8 na oglu nasproti »Zvezdi«, tam, kamor je mestna občina položila šamotni tlak, svojo leseno pokrito verando, za katero uporablja torej javni mestni svet. Nasproti tej verandi na zraven ležečem prostoru parc. št. 1 »Zvezde« postavlja pa najemnik društvene kavarne mize s klopmi in stoli za svoje goste, kjer se jim streže in sicer ob ugodnem času poznejše pomladi, v poletju in od kraja jeseni.

Ta uporaba javnega mestnega sveta se je dosedaj prostovoljno dopuščala, kakor so se poprej dopuščale brezplačno tudi portalne izložbe in naogledni predalniki, segajoči na javni svet. Ko se je pa za le-te določilo plačilo, nastalo je pri magistratu vprašanje, kako da je postopati glede uporabe mestnega sveta od strani društva »Casino«, ter se je naročilo preiskovanje v

magistratnih spisih. Župan je potem personalnemu in pravnemu odseku občinskega sveta z dopisom z dne 3. julija 1903, št. 21.760/03 pod  $B_2$  nasvetoval predlog občinskemu svetu, naj se sklene, da se kazinskemu društvu naroči odstraniti lopo in ne zastavljati več trotoarja pred kazinsko kavarno, glede postavljanja miz in stolov na javni svet pa zahtevati plačilo primerne vsakoletne priznavalne najemščine. Ta odsek pa ni smatral, da je ta zadeva že popolnoma razjasnjena in je torej glasom zapisnika z dne 8. julija 1903 ad št. 21.760/01 pod  $C_2$  naročil dalnje raziskave in zaslišanje mestnega pravnega konzulenta, ker je bil prepričan, da se sporni vprašanja brez pravde itak ne bosta rešili. Kako dobro je odsek to slutil, pokazalo se je kmalu.

Ko se je namreč dne 5. julija 1900 vršila Prešernova slavnost v mestnem drevoredu »Zvezdi«, in so se ob tej priložnosti nekatere mize, klopi in stoli odstranili od slavnostnega prostora, je dalo to kazinskemu društvu povod, da je vložilo svojo tožbo proti mestni občini ljubljanski zaradi motenja posesti de praes. 3. avgusta 1903, opr. št. *C II* 510/3, na kar se je vršila razprava pri c kr. okrajnem sodišču v Ljubljani.

Ta posestna pravda je pokazala, da si društvo »Casino« prilastuje pravice na javnem mestnem svetu in se je društvo v tem oziru posebno sklicevalo na najemne pogodbe s svojim kavarnarjem, izmed katerih se je objavila pogodba z dne 11. januarja 1876 v izpisku pod  $H_2$ ; tu je v točki 3 *b)* in *c)* govor o verandi in postavljanju miz in stolov na mestnem javnem svetu.

Posestna pravda se je rešila glede na to, da mestna občina ni bila udeležena pri odstranitvi kavarnarjevih miz, klopi in stolov, marveč je to povzročil le slavnostni komite, s poravnavo z dne 10. oktobra 1903, opr. št. *C II* 519/3-5 pod  $I_2$  v tem smislu, da se je izvestilo, da se je sporno dejanje brez dovoljenja in pooblastila mestne občine izvršilo, da tedaj le-ta ne izvaja pravnih posledkov, marveč, da ostane sporno posestno in pravno razmerje med kazinskim društvom in mestno občino nespremenjeno, kakor poprej, ter je glede na to društvo svojo tožbo umaknilo.

Sedaj, ko si kazinsko društvo lasti pravice nasproti mestni občini, je nastala potreba, da se to sporno vprašanje reši meritornim pravnim potom. Veranda pred kavarno »Casino« stoji

na javni parceli št. 160 oziroma 160/8 kat. obč. Kapucinsko predmestje, ki je občinsko blago mesta Ljubljane; stoji na prostoru, ki bodi glasom pogodbe §-a 6 vedno prost vsakega zastavljanja, kjer se raba ceste v širjavi 8 sežnjev nikakor ne sme zapreti in se tudi svetloba ne sme ovirati; te dolžnosti in oziroma pravice so glasom listin *B* in *E* še dandanes vknjižene. Veranda je na mestu, kjer je občina glasom uradnega magistratnega poročila pod *P* položila leta 1886 šamotni tlak.

Na parceli 160/8 kakor občinskem blagu torej nikakor ni bilo moči doseči kake pravice, ki nasprotuje pogodbenim določilom in nasprotuje tudi prepovedi sub *D* izvirajoči iz razpisa okrožnega urada v Ljubljani z dne 14. oktobra 1837.

Nasproti kavarne »Casino« na parceli št. 1 kat. obč. Kapucinsko predmestje postavlja kazinski kavarnar ob ugodnem letnem času mize s klopmi in stoli za svoje goste in društvo »Casino« si za to svoji pravice glasom svoje posestne tožbe in sicer, kakor kaže njegov načrt pod *A*<sub>2</sub> prvo vrsto s klopmi in stoli pred tamkaj stoječimi kostanjevimi drevesi, kjer je kameniti tlak, drugo in tretjo vrsto miz in stolov pa tam za drevesi na prostoru proti železni ograji. V pojasnilo situacije priloži tožnica načrt mestnega stavbnega urada pod *K*<sub>2</sub> kjer je prostor navedenega zastavljanja *b*) in *c*).

Ta parcela št. 1 tvori sicer glasom izpiska *B* vlož. št. 112 Kapucinskega predmestja, ali prostore, odločene splošni javni uporabi za drevored »Zvezda«, se je smatralo glasom spredaj navedenih listin zmerom tudi za občinsko blago.

Mestna občina ljubljanska kakor lastnica svojega občinskega blaga pod parcelo 160, oziroma 160 8 in svojega posestva »Zvezda« parc. št. 1, ki sta pod seznamom II in oziroma vlož. št. 112 kat. obč. Kapucinsko predmestje na njo prepisani bremen prosti, se torej smatra za upravičeno, s to svojo lastnino prosto razpolagati in vsakega drugega izključevati in je občinski svet sklenil, se te pravice posluževati in od društva »Casino« zahtevati priznanje prostosti bremen v tem zmislu, da ima mestna občina pravico terjati odstranitev verande na vogalu pred poslopjem »Casino« in pravico prepovedovati postavljanje kavarnarjevih miz s klopmi in stoli na javnem prostoru »Zvezde« pred kazinskim poslopjem in zahteva s tožbo: (glej izrek sodbe!).



Temu nasproti predlaga zastopnik toženega društva zavrnitev tožbenega zahtevka in navaja, prilagaje skice, fotografije in listine, nastopno:

a) Oni del parcele št. 160 oziroma 160/8, na katerem stoji veranda, pridobilo je toženo društvo s tem v last, da se je postavila ta veranda z vednostjo in voljo tožnice leta 1886, potem, ko se je položil šamotni tlak — za nepremično stavbo, kakršno kažejo fotografije in cela konstrukcija, katero naj preiščejo zvedenci.

Toženo društvo pa je razen tega imelo po pogodbi z vsakokratnim najemnikom kavarne od leta 1850 do 1886 pasažerno verando enake velikosti, kakor je današnja, ki se je pa čez zimo odstranjevala in je dalo v njej, kakor v poznejšnji — torej na celem spornem prostoru (*a, b, c, d* skice št. 3) — več kot 40 in 50 let od vročbe tožbe nazaj računjeno postavljati mize s stoli in klopmi, tako, da niti tožnica niti kdo drugi ni mogel izvrševati kakega posestnega ali lastninskega dejanja od spomladi do jeseni, ko je v tem času namreč stala veranda.

b) Ako torej toženo društvo že ni bilo pridobilo lastninske pravice na tem prostoru, pa je priposestovalo z navedenimi posestnimi dejanji »fundi nomine« vsaj služnost, na tem terenu postavljati in imeti verando v velikosti današnje od pomladi do jeseni, kakor hitro in dokler je mogoče sedeti na prostem, in dalje služnost, postavljati na tem prostoru mize, klopi in stole, dokler in kakor hitro je mogoče sedeti na prostem.

c) Na parceli št. 1, oziroma na njenem delu pred drevesi v skici pod št. 2 je dalo toženo društvo do 5. julija 1903 nemoteno postavljati po vsakokratnem najemniku kavarne po pogodbi več kakor 40 in 50 let od dneva vročitve tožbe nazaj računjeno mize s klopmi in stoli in je »fundi nomine« priposestovalo služnost postavljati na tem terenu mize s klopmi in stoli za goste, ter se sklicuje na najemno pogodbo z dne 13. julija 1852 pod št. 4, s katero soglašajo vse poznejšnje pogodbe, ki jih je sklenilo toženo društvo z najemniki kavarne, nadalje na priče, na lokalni ogled in zvedence.

V navedeni najemni pogodbi, v kateri so pod točko 1 *lit. a)*, *b)* in *c)* navedene vse lokalitete in predmeti (mobilije), ki se dajejo v najem tedanjemu najemniku Miklavžu R. se glasi točka 4:

»M. R. übernimmt ferner insbesondere die Verpflichtung, auf seine Kosten *c)* das Vordach zu ebener Erde im nächsten Frühjahr ganz neu und elegant in der von der Direktion genehmigten Art herzustellen und während der ganzen Dauer der Miete auch im eleganten Zustande zu erhalten, *d)* zu derselben Zeit auch gegenüber dem Vordache einen erhöhten gedielten Sitzplatz in der Länge von 10 Klaftern und in der Breite von  $1\frac{1}{2}$  Klaftern neu herzustellen und während der Dauer der Miete im gutem Zustande zu erhalten und endlich *e)* im erforderlichen Falle über Anordnung der Direktion auch ein Gerüst für die Musikkapelle in der Sternallee aufzustellen«. Dalje pod točko 9: »Der Herr Mieter ist verpflichtet unter dem in 4. Absatz *lit. c)* erwähnten Sommerdache sowie auf dem daselbst *lit. d)* gedachten gedielten Boden, sowie überhaupt vor dem Kaffehause und in der Sternallee während der Zeit vom Georgi bis Michaeli eine genügende Anzahl von netten Bänken, Stühlen und Tischen aufzustellen und an Musiktagen auch für eine anständige Beleuchtung des Platzes vor dem Kaffehause auf eigene Kosten zu sorgen.«

Zastopnik toženega društva navaja dalje, da je pred l. 1886. na spornem prostoru, kjer stoji sedaj veranda, skozi več kot 50 let od dneva vročitve tožbe nazaj računjeno, stoječa pasazerna veranda imela sledeče konstrukcije: lesena streha s pločvino pokrita na 6 lesenih stebrih, povprečne stene iz lesenih ograj z žaluzijami tam, kjer je zdaj steklo, — ter se sklicuje v tem oziru tudi še na priče.

Zastopnik toženega društva priznava dalje pristnost in pravilnost vseh listin, ki so v tožbi navedene, a pripomni glede listine pod *O*, (magistratno uradno potrdilo z dne 22. avgusta 1903), da je pravno nerelevantna, dokler se ne predloži dotični zapisnik občinskega sveta z odobrilom deželnega odbora; — določno pa priznava, da toženo društvo na parceli št. 1 zadej za drevesi ni pridobilo nikake služnosti, ker se je izvrševala tod pravna posest še le od leta 1871 in ker o tem tudi v najemnih pogodbah z najemniki ni nobenega govora, — ter tudi izrecno priznava okolščino: da je računati v §-u 6 kupne pogodbe pod *C* navedenih 8 dunajskih sežnjev neposredno od zidu kazinskega poslojpa proti »Zvezdi«, tako, da je trotoar pred kazinskim poslojpm, kjer stoji sporna veranda, v teh 8 sežnjih zapopaden.

Temu nasproti pa navaja in dokazuje tožnica, da sporna lesena veranda ni nikaka stavba poslopja, ampak je samo lesena lopa, ki le sloni na občinskem trotoarju in je naslonjena na zid kavarne, ne da bi zraven bila kakršna si bodi temeljna podzidava, torej je ta veranda le premična naprava, in ni moglo toženo društvo pridobiti lastnine zemljišča, tem manj, ker se niti ne more sklicevati na kako stavbno dovolilo. Načrt za verando je napravil Lovro M., stavbni polir in sicer po danem mu ukazu, ki se je tako glasil, da je postaviti verando, ki jo bode vsak čas lahko podreti in zopet sestaviti z istimi deli na istem ali drugem, za to pripravnem mestu. Lovro M. je tudi postavljenje verande nadzoroval ter se je pod njegovim vodstvom po zmislu danih mu naročil veranda tako postavila, da se jo vsak čas lahko razdruži in prenese ter z istimi deli postavi. Kar se tiče tesarskih in mizarskih del, so bila poverjena Antonu A., ki je svoja dela, pred vsem streho v zmislu danega mu naročila in po navodilih, prejetih od Lovra M. oziroma od svojega delodajalca navlašč tako izvršil, da se dajo od njega postavljeni deli lahko razdreti ter da se da z ravno istimi deli veranda zopet na istem ali na drugem, za to pripravnem mestu postaviti. Kar se tiče plinovih cevi, ki jih je monter Fran T. v verando napeljal, se tudi lahko vsak čas iz verande odvedejo brez nevarnosti, tako, da tudi te plinove cevi ne morejo spremeniti značaja verande, kakor premične.

Končno navaja tožnica, da je uprav predmetno sporno verando o priliki potresa 1895 kazinsko društvo preneslo v »Zvezdo«, potem pa zopet na tem mestu postavilo, kjer sedaj stoji, — in da se je v prejšnjih časih napravljalna na vogalu kavarne nad vhodom zgoraj samo neka streha, kakor je to navedeno v najemni pogodbi z dne 11. januarja 1876 pod  $H_2$  v točki 3 b), kjer se imenuje »Sommerdach« in tudi v pogodbi (št. 4 odgovora, točka 4 c), kjer se imenuje »Vordach zu ebener Erde«. Ta streha je bila napravljena tako, kakršne so pred izložbami pri trgovcih in obrtnikih, kakor razpeta plahta, ki je zabranjevala dež in pripekanje solnca ter senco delala.

Kar zadeva sporno pravico, postavljati na prostoru verande na javni parceli 160, oziroma 160/8 mize, klopi in stole — to pravico odločno zanika — priznava tožnica, da se je vršilo to postavljanje že več kot 40 let — a proti temu navaja:

1.) da se javna uporaba občinstva na spornem svetu v zakoniti dobi 40 let ni popolnoma in neprenehoma izključevala in se je toženčeva posest večjidel z občinsko posestjo pretrgovala.

Dokler je bila nad spornim prostorom le streha, napravljalo se jo je le samo poleti in se v najemni pogodbi pod  $H_2$  zato imenuje »Sommerdach« — poletna streha še v letu 1876, kar je še ravno tako dalje trajalo do postavljene lesene verande na mestnem trotoarju leta 1886. Porabljal se je tedaj sporni prostor le v poletnem času s postavljanjem kavarnarjevih miz, klopi in stolov pod razpeto streho od plahte in sicer tudi v tem času le po dnevi, dočim se je prostor zvečer popolnoma izpraznil, tako da se je ponoči na njem splošni promet občinstva neovirano vršil; to se je godilo tudi večjidel celega leta, ko celo ni bilo razpete strehe in na prostoru postavljenih miz, klopi in stolov.

Kar se tiče tlakovanega prostora pred kostanjevimi drevesi, priznava tožnica, da so se na tem delu občinske parcele št. 1 res postavljale mize, klopi in stoli kazinskega kavarnarja za njegove goste že več kot 40 let, ugovarja pa, da je uporabljalo in uporablja občinstvo ta tlakovani prostor za hojo itd., da se po tem prostoru ustavljajo in po njem hodijo ljudje, kolikor ni ravno zastavljen s 3 ali 4 mizicami s primernim številom stolov brez ozira na morebitne redke goste, ki tamkaj sedijo, ter da hodijo mimo teh miz, med temi mizicami itd. — in to brez ozira na zatrjevano baje izključno pravico toženke rabiti ta prostor poleti in v ugodnem vremenu za-se — posebno o prilikah vojaške godbe, kadar je bila v »Zvezdi«, za časa slavnostij, posebno pa za potresa je mestna občina ljubljanska rabila ta prostor za-se.

Prostor pod verando, kadar le-te ni bilo, so porabljali tudi drugi meščani za pasažo in celo, kadar so bili ondi postavljeni stoli in mize, kolikor so le-te to dopuščale.

Mestna občina po svojih delavcih oskrbuje ta prostor prav tako, kakor ostala pota v »Zvedi« in nadzoruje tamošnji pokret po svojih policijskih organih, tudi je kameniti tlak leta 1873 ali 1874 dala položiti po svojem magistratu.

V dokaz takega uporabljanja spornega prostora itd. ponuja tožnica priče.



Tudi dokazuje po pričah še, da je šamotni tlak, na katerem stoji veranda od leta 1886 in zlasti pod verando od leta 1886 dalje, kadar je potreba nanesla, popravljala mestna občina po svojih delavcih, in nadalje, da Peter G. kakor župan nikdar ni dal, niti nameraval dati dovoljenja za kako stalno ali trajno zgradbo pred kazinskim poslopjem in da le raditega ni uradno postopal zoper postavitev sporne verande, ker je bil prepričan, da se hoče le otvoriti pasažerna veranda, ki se bo na zahtevo mestne občine vsikdar odstranila.

2.) Poudarja dalje tožnica, da posest toženega društva tudi ni bila pristna.

Mestna občina je dopuščala začasno uporabo njenega javnega sveta brezplačno kazinskemu kavarnarju le radovoljno tako dolgo, dokler mestna občina drugače ne ukrene, kakor je prej dopuščala tudi portale za izložbe in ogledalnike na javnem svetu brezplačno postavljati, a s tem še ni izgubila pravice, s svojim javnim svetom, kakor lastnica, po svoji volji dalje razpolagati ter drugače ukrepati.

3.) O posesti toženega društva v pravnem smislu ne more biti govora, ker je z začasno rabo prostora vzel toženčev kavarnar ta prostor sicer v svojo začasno moč in je s tem postal le začasni imetnik v imenu najemodajalca, a to imetje ni postalo pravna posest, ker nedostaje sklepa društvenega zakonitega zastopa, da društvo hoče izvrševati rabo prostora kakor pravico na mestnem javnem svetu v lastnem imenu.

4.) Mestne občine tudi ni nikdar obvestilo kazinsko društvo, da je sklepalo kako pogodbo s kavarnarjem glede rabe prostora na parceli 160/8 in 1. vlož. št. 112. Mestni občini se s strani kazinskega društva tudi nikdar ni izdala kaka prepoved, kateri bi se mestna občina uklonila in prepustila dotični svet v rabo. Mestna občina je torej prostovoljno trpela, da je na spornih prostorih kazine kavarnar postavljajl stole. Sklepa, s katerim bi bil občinski svet proglasil pota v »Zvezdi« za javna, sicer ne more predložiti in se o tem sploh ni sklepalo, ker je občinski svet, izza leta 1850. sestavljen po novem občinskem redu, ta prostor v »Zvezdi« že prevzel kakor javno dobro, za kakršno se ga je glasom prilog *F* do *N* vedno smatralo.

Končno se sklicuje tožnica tudi na § 7 zakona z dne 26. septembra 1874 št. 27 dež. zak. in priznava, da so pristne nasprotniške priloge, da soglašajo nadaljne pogodbe z najemniki kavarne od leta 1871 s prilogo št. 15 in da je direkcija kazine odobrila te pogodbe.

Glede teh navedeb tožnice priznava toženo društvo:

a) da občinstvo v »Zvezdi« napeljana križpota, kakor tudi štiri stranska pota splošno rabi, sporni prostor parcele št. 1 pa le toliko in tedaj, kolikor in kadar toženo društvo ne izvršuje sporne služnosti;

b) da je mestna občina vsa sporna pota v »Zvezdi«, kakor tudi parcelo št. 160/8, Kapucinsko predmestje razen na prostoru, ki ga zavzema veranda, oskrbovala po svojih delavcih;

c) da je mestna občina leta 1886 položila šamotni tlak pred kazinskim poslopjem posebno tudi na prostoru, kjer stoji sporna veranda in ravno tako vodni jarek nasproti verandi pred kamenito tlakovanim delom spornega terena;

d) da postavlja toženo društvo klopi in stole na celem spornem prostoru razen pod verando, kjer ima izključno posest;

e) da se je ob času potresa 1895 sporna veranda prenesla v »Zvezdo«, in sicer zato, ker se je bilo bati, da padejo na njo kamni kazinskega poslopja in jo poderejo, in da se je potem zopet nazaj postavila;

f) da se je pred letom 1886 lesena veranda v jeseni odnesla in spomladi zopet postavila.

Nasproti navedbam tožnice pa navaja nastopno:

1.) Kar se tiče poštenosti pri postavitvi verande, se sklicuje na pisanje tedanjega kavarnarskega najemnika z dne 13. marca 1884 pod št. 10, in tozadevni zapisnik direkcijskega odbora z dne 30. aprila 1885 pod št. 11. V tem zapisniku se glasi: »Dr. Sch. wünscht, dass vor Aufstellung der Veranda (i. e. der heute bestehenden) wegen der vom Stadtmagistrat projektierten Regelung der Fahrstrasse vor dem Casino-Gebäude mit dem städtischen Ingenieur das Einvernehmen gepflogen werde. — Hierauf erbietet sich der Direktor mit dem Stadtingenieur D. in der angedeuteten Richtung Rücksprache zu pflegen und hiebei auch die aus dem

Kaufverträge herrührenden Rechte des Casino auf dem vor dem Casino-Gebäude liegenden Strassenterrain nachdrücklichst wahren zu wollen.« — Direkcija kazinskega društva je smatrala teren, kjer stoji veranda, z ozirom na dolgoletno rabo tega terena, ko je nanj postavljala pasažerno verando, mize, stole in klopi, za svojo lastnino in torej mislila, da ne bo tožnica ugovarjala proti temu, ter se sklicuje v tem oziru na priče, bivše odbornike. Direkcija toženega društva je bila od leta 1850 v dobri veri, da more rabiti prostor pod verando in nasproti kostanjev tako, kakor je to dosedaj storila, za kar ponuja tudi še priče.

2.) Sklicujoč se na fotografije (št. 5, 6, 7) in lokalni ogled navaja toženo društvo, da stoji na parceli 106/8 tudi balkon (razviden iz skice št. 2) kazinskega poslopja, ki se priznava v tožbi za last kazine, parcela št. 1 v »Zvezdi« pa kaže izjemno sliko, ker okoli terena, kjer postavlja Kazina stole, ni železne ograje, kakršna je okoli in okoli »Zvezde«, in to naj kaže, da se je mesto oziralo na pravice kazine glede parcele št. 1, ko je napravilo to ograjo.

3.) Glede tlaka pod drevesi ugovarja toženo društvo, da ga je dal položiti kazinski najemnik, to da izhaja iz pogodbe dne 13. julija 1852 pod št. 12, glasom katere so se tod nahajale le deske, nadalje iz protokola z dne 5. oktobra 1857 pod št. 13, glasom katerega se je o zadevnem tlaku obravnavalo v kazinski direkciji, in se je najemna pogodba z dne 20. oktobra 1857 pod št. 14. v §-u 5 *b* in *c* temu primerno izpremenila. V pogodbi z dne 15. oktobra 1865 pod št. 15 pa je v §-u 3 *b* in *c* že kame-niti tlak omenjen. Naslednje pogodbe se glasijo enako. Sporni tlak pod drevesi je ostal 40 let neizpremenjen, a tlak pod verando se od leta 1886 naprej ni popravljal, to potrdijo lahko priče.

4.) Toženo društvo zanika, da je bila njegova posest v 40 letih pretrgana ob raznih prilikah, tako ob promenadnih koncertih s tem, da bi se bile mize odstavile.

Tem navedbam nasproti pa navaja tožnica pred vsem, da je nasproti verandi prostor proti »Zvezdi« zategadelj odprt in ne ograjen, kakor na drugih krajih, ker je tam promet od nekdanj jako živahen, ker posebno iz Šelenburgovih ulic in kazine prihaja mnogo ljudstva proti »Zvezdi« in ker je v prejšnjih

časih svirala v »Zvezdi« v prejšnjem godbenem paviljonu nekaj korakov od spornega prostora vojaška godba, vsled česar je bilo zbranega pri takih priložnostih mnogo ljudstva. Glede balkona pa trdi tožnica, da ga v načrtu iz leta 1837 pod  $O_2$  še ni, da se je torej pozneje proti pogodbi prizidal in se radi tega ne more zahtevati njegove odstranitve, ker ne ovira pasaže, kakor je ovira sporna veranda, in glede načrta št. 2, da kaže le najnovejšo podobo »Zvezde«, kakor se je uredila še-le leta 1901, in da kameniti tlak, koji je vodil v prejšnjo lopo za godbo, ne sega celo do železne ograje ( $g-h$ ) kakor je narisano, ker je nekaj prostora pred to ograjo še netlakovanega, kar naj se dokaže po ogledu in zvedenjih, v katerem oziru je tedaj načrt  $K_2$  pravilnejši.

Obe stranki sporazumno še konstatirati:

1.) da leži balkon, ki je prizidan kazinskemu poslopju, nekaj nižje od verande na štirih kamenitih stebrih in da je pasaža pod tem balkonom danes prosta, kakor ob času vložitve tožbe;

2.) da je bila od leta 1861 do 1869 občinska uprava mesta v slovenskih rokah, od leta 1869 do 1882 v nemških in od leta 1882 naprej zopet v slovenskih rokah;

3.) da so vsi oni, ki so bili člani direkcije pred letom 1860, že pomrli in da je Otomar B. od leta 1875 naprej neprenehoma član kazinske direkcije.

Zastopnik toženega društva pa je predložil vse sezname udov društva kazine od leta 1860 do 1898 (incl.), razen za leti 1874 in 1877; v njih so navedeni na prvem mestu člani direkcije.

Lokalni ogled je podal naslednje:

Izvedenca sta izmerila sporno verando vsestransko. Potem se je pri stebri, ki stoji, ako vstopiš v verando s ceste, na levi strani, proč vzelo obitje pri nogi tega stebra; tu se je pokazal spodnji konec lesenega stebra in pod stebrom kamen, obsekan na štiri ogle, zakopan v tla. Nadalje sta izvedenca z dletom izdolbla v stebri luknjo in se je komisija prepričala, da sega od stebra čepek v kamen. Potem se je pri stebri na dolnjem koncu verande odkril tlak poleg zunanje strani stebra. Pod šamotnimi ploščami se je našla ena lega močnih zidarskih opek na plosko položenih. Ko se je opeko odkrilo in v zemljo naprej kopalo, razkrilo se je pod stebrom na štiri ogle obsekan



kamen 40 *cm* visok in okoli kamna in pod kamnom iz opeke z roman-cementom vezan zidan temelj. Izvedenca sta obhodila tudi s pločevino pokrito streho. V verandi je bilo postavljenih osem majhnih okroglih miz in 25 železnih stolov.

Izvedenec Josip L. je podal svoje mnenje tako, da smatra verando za trdno stavbo (»fester, stabiler Bau«), dočim je izvedenec Ivan Z. izrekel, da ni za trajno postavljena stavba, da je premična.

Dokazovanje pa je podalo naslednje:

Večina zaslišanih prič se spominja, da je pred sedanjo, leta 1886 postavljeno verando stala na spornem prostoru na parceli št. 160/8 precej podobna in precej enake velikosti lesena veranda, ki se je čez zimo, kakor priznava toženo društvo samo, odstranila in da je pozimi rabilo ta prostor sploh občinstvo za pasažo. Večina teh prič popisuje zadevno verando, ki jim je v spominu tako, da je bila več ali manj lesena naprava na stebrih, da je imela lesen tlak in na straneh lesene stene z žaluzijami, leseno ali plehasto streho, da je bila spredaj odprta, precej enake velikosti, kakor današnja. Določno pa trdijo priče Š., R., G., da je bila dotična veranda manjša, oziroma ožja, nego je sedanja, in Z., da je bila leta 1850 obstoječa veranda morda ožja, S. pa, da je bila skoro 1 *m* daljša. Priči Lovro M. in Hiňko M. trdita, da sta videla v prejšnjih časih (M. okoli 1870) le neko platneno streho, katero so čez noč proč vzeli in sicer jo je po povedbi Hinka M. jemal proč umrli mizar R. Priča Š. tudi trdi, da je imela dotična veranda le neko platno ob straneh, dočim je bila streha od pleha. Za vzrok, zakaj se je veranda čez zimo odstranjevala, menita M. in Anton L., da se je hotelo varovati material verande, S. pa, da je po zimi ni bilo treba; Z. trdi, da je od leta 1881 do 1886 stala prejšnja veranda tudi čez zimo, St. pa, da je menda stala tudi veranda v letih 1864/5 čez zimo.

Priče D., dr. P., dr. R., grof A., Josip in Anton L. in K. prejšnje verande ne morejo natančneje popisati, pač pa omenjata Josip L. in grof A. še druge verande pred letom 1886, češ, da je bila podobna današnji in imela stranske stene — žaluzije. Priča dr. G. trdi, da so neko pomlad meseca marca v prejšnjih letih (pred letom 1886) sedeli pozimi, ko verande ni bilo, na prostem

na dotičnem prostoru gostje; na tako rabo tega prostora se spominja tudi dr. P.

Zastopnik toženega je predložil brošurico iz leta 1860 »Laibach und seine Umgebungen, ein Wegweiser für Fremde und Einheimische. Herausgegeben von Gustav Dzinski. Mit einem Plane und einer Ansicht.« V njej je slika kazinskega poslopja z neko napravo pred kazinsko kavarno, le-ta slika se je pokazala večini prič in izjavili so D., dr. P., grof A., dr. R., oba L., R., K., S., M. in pl. K., da je naslikana naprava podobna oni verandi, na katero se spominjajo, dočim se priče dr. R., dr. G., J. in St. ne morejo izraziti glede podobnosti.

Priči S. in Anton L. sta potrdili vrhutega, da sta stali v dotičnem času na Kongresnem trgu, ob katerem stoji Kazina, tudi podobni verandi pred O-evo hišo (konditorja M.) in F.-jevo kavarno, da sta se pa pozneje odstranili.

Glede vprašanja, kdo je bil lastnik prejšnje verande, se je izjavil dr. P., ki je bil od 1860 do 1869 član direkcije, da je bila menda Kazina lastnica; M., da ne ve ali kavarnar ali Kazina; S., ki je bil od 1866 do 1879 član direkcije, da misli da Kazina; ravno tako pl. F., ki je bil član direkcije od 1881 do 1888; dr. G., ki je bil član direkcije od 1881 do 1885, domneva, da Kazina; Josip L., ki je bil član direkcije 1885, pa, da sploh ne ve kdo. S., ki je bil član direkcije od 1877 do 1882 pa trdi, da je bila cela tedanja direkcija ž njim vred prepričana, da je ves sporni svet last Kazine.

Glede rabe spornega tlakovanega prostora v »Zvezdi«, od strani drugega občinstva in Kazine so pred vsem potrdile priče T., M., E., Š., K., pl. R. in S., da so ondi stale mize in stoli za goste že v prejšnjih letih (od 1860ih let naprej), pl. R. in S. pa tudi, da so bile postavljene mize in stoli tudi na prostoru od verande doli, med verando in balkonom in od tlaka pod kostanji doli proti fijakarskem stojališču ob vojaški godbi. Priče T., M., E. in K. so rekle, da je zlasti ob vojaški godbi rabilo sporni prostor v »Zvezdi«, kolikor so to dopuščale ondi postavljene mize in stoli, tudi drugo občinstvo, ki je stalo in hodilo med mizami in klopmi in ni zahtevalo odstranitve miz, da pa ta raba ni šla tako daleč, da kavarnar ne bi mogel rabiti tega prostora; L. pa pravi, da raba od drugega občinstva ni

bila uzualna. Tozadevno je izpovedal priča Anton M., mestni stražnik, da, kadar je bil od leta 1887 do 1892 v službi v »Zvezdi«, ko je igrala godba, ni bilo na spornem prostoru miz in stolov; stražnik Jakob P. pa je potrdil isto za leta od 1894 do 1897, in pa še to, da so imeli stražniki ustno službeno instrukcijo od že zamrlih vodij policijske straže, da mora biti sporni tlakovani prostor pred Kazino povsem prost med časom, ko svira godba v paviljonu, da pa niso imeli stražniki nikoli povoda izprazniti ta prostor, ker je bil vselej že prost, ko je jela godba svirati.

Glede okolnosti, kdo in kdaj je položil na spornem prostoru v »Zvezdi« tlak, kdo in kdaj ga je popravljal, cela vrsta zaslišanih prič ni mogla ničesar navesti; dr. G. je že leta 1877 videl ondi tlak, dr. R. in S. že v letih 1860 ih, Josip L. pa ve, da tlak že od nekdanj obstoja, L. pravi da je že 1866 videl tlak in da ga je menda Kazina položila, gotovo pa ne mesto; tlakar St. pa ve, da je mestna občina od leta 1873, kadar je bilo treba, popravljala ta tlak; bivši mestni stražnik Št. pa, da je nekak prvotni lesen tlak magistrat odstranil, da je nekdo položil primitiven kamenit tlak, da so leta 1870 ali 1871 položili nov kamenit tlak mestni delavci in da je tega mestni magistrat popravljal. — Hinko M., tedanji pažnik mestnih delavcev, je tozadevno pričal, da je v letih 1873 do 1874 mestni podjetnik P. T. položil tlak, in kar ga je manjkalo, del novega in je mestna občina ta tlak popravljala, kadar je bilo treba.

Priloga (št. 14) glasi se pa predmetno takole:

»Herr Andreas Nennig (Pächter) verpflichtet sich einen erhöhten gedielten Sitzplatz in der Länge von 10 Klaftern und in der Breite von 1½ Klafter alljährlich für die Sommermonate zu errichten, wobei es ihm jedoch unbenommen bleibt, anstatt der Herstellung des gedielten Sitzplatzes das bereits gegenwärtig (1857) bestehende Trotoir für seine Rechnung abzulösen.«

Kar se tiče vzroka, zakaj se ni napravila ob spornem prostoru v »Zvezdi« železna ograja, kakor drugod okoli »Zvezde«, ni mogla tozadevno zaslišana priča T. ničesar pojasniti; L. domneva, da menda zato, da se Kazine v svoji pravici, postavljati stole ni oviralo, oziroma, da se je na

sporni prostor lahko neovirano prišlo. Priča M. je tozadevno pričal, da je ta ograja okoli »Zvezde« bila napravljena za časa županovanja Ambroža leta 1867, in da se zato ni naredila tudi pred Kasino, da so mogli v svrhu kidanja snega vozovi se peljati v »Zvezdo«, Št. pa, da so menda »pustili to za Kasino, da je bilo več prostora, da so lažje muzikantje na paviljon hodili in radi lepšega.«

Glede naprave in poznejšega popravljanja šamotnega tlaka pred kazinsko kavarno in postavitve verande leta 1886 je izpovedal pred vsem kazinski sluga Melhijor Z., ki pa poudarja, da dostikrat tudi po dva dni ne pride iz kazinskega poslopja, da so neki delavci — ne ve, ali mestni ali Tönniesovi, pred položitvijo tlaka leta 1886 najprvo 8 kamnov in podzidek postavili, da je na ta zid prišla lega opek in nato šamotne plošče, da je tedanja kavarnarica O. naročila vsled pogodbene obveznosti firmi Tönnies, naj postavi verando, in da je prešla le-ta v zmislu pogodbe v last Kazine; postavljanje je trajalo 2 do 3 tedne. Šamotni tlak se po njegovih mislih ni nikdar popravljal. — Priča O. trdi, da od leta 1893, odkar je kazinski kavarnar v Ljubljani, ni videl tega tlaka popravljati.

Priča Lovro M. pa je tozadevno izpovedal, da mu je ukazal Gustav T. ml. ali star., naj napravi naris za verando pred Kasino in sicer tako, da se lahko v kratkem odstrani in brez škode drugam postavi; res je napravil tak naris in na podlagi tega postavil takšno verando, da se sploh cela veranda lahko v kratkem postavi na drug prostor, ne da bi posamezni deli pri tem škodo trpeli. Verando so postavljali, misli, da ne čez dva dni, ker so bili vsi deli že doma narejeni. Po potresu, ko se je ta veranda v jeseni iz »Zvezde« zopet nazaj postavila, ni bil navzočen in ne ve, kdo jo je postavljal; je pa veranda ravno taka, kakor tedaj, ko jo je postavil. On je naredil naris s svinčnikom in ga pokazal gospodarju T. in gospe O. — morda tudi kakemu gospodu od Kazine — in ker so bili vsi zadovoljni in so načrt potrdili, je na podlagi njega sestavil dele in postavil verando s pomočjo Antona A.; v odobrenje ni predložil načrta mestnemu magistratu; če je pa gospodar posebej to storil, ne ve; na načrtu ni bilo nobenega pismenega potrdila magistratovega.



Streho je pokril s plehom klepar E. Ne ve, ali je župan G., o katerem so pravili drugi, da je bil gost kazinske kavarne, videl načrt. Poprej, ko je načrt za verando napravil, si je ogledal kraj, ter zapazil, da tam še ni tlaka (šamota); pač pa so bili v zemljo zabiti 4 količki v znamenje, kje morajo stati stebri bodoče verande. Potem je napravil naris doma, in ko je čez 4 ali pet tednov z deli za verando, ki jo je bilo postaviti, na lice mesta prišel, bil je tam šamotni tlak; ali tudi dalje ob kazinskem poslopju, se ne spominja; količkov ni bilo več, pač pa so bili v šamotnem tlaku tam, kjer so bili prej količki, vdolbljeni temeljni kamni in v te vdolbljene votline je postavil temeljne stebre verande. Kdo je tlak ali dotične temeljne kamne tja postavil, ne ve, in tudi ne, ali se je to istočasno storilo.

Priča Anton A. je pričal tozadevno, da je bil leta 1886 tesarski poslovodja pri Tönniesu; Lovro M. je naredil načrt za verando in mu ga izročil z naročilom, da naj naredi po načrtu tako, da se bo veranda lahko narazen vzela; res je potem posamezne dele tako naredil in napravil železne »pante«, da so se drug v drugega stikali tako, kakor pri stranicah postelj. Verando so postavili na 6 stebrov; temelji za te stebre so bili že v tleh pripravljeni in okoli temeljev je bil narejen sedanji šamotni tlak, v vsakem temelju je bila izklesana že luknja in v to luknjo so se vtaknili leseni stebri, kakor razvidno iz narisa izvedenca.

Priča montêr Franc T. je izpovedal, da mu je naročil delodajalec v plinovi tovarni, naj napelje plinove cevi v kazinsko verando. Ta čas je bil že plin v kazinski kavarni. Prevrtal je zid kazinske kavarne in na ta način prišel v verando in skozi to luknjo napeljal cev, ki se je stikala s cevjo v kavarni. Novo cev je priklopil na strop verande in napeljal luč na tri strani.

Priča Ivan D., mestni stavbni svetnik, je med drugim pričal, da se je nova veranda zgradila leta 1886, ko se je polagal šamotni tlak v Šelenburgovih ulicah in pred kazino. Ko je prišel leta 1881 v Ljubljano, stala je pred kazinsko kavarno veranda, čisto primitivna, na 4 stebrih, odprta in sicer v nivou nižje, kakor sedanja. Leta 1886 je mestna občina sklenila narediti šamotni tlak v Šelenburgovih ulicah in tudi na nasprotni strani kazine proti »Zvezdi«. Priča je predlagal, da se tlak naredi skozinskoz

mimo kazinskega vrta, doli do takratnih Gledaliških, sedanjih Wolfovih ulic; ker se je pa ugovarjalo, da to preveč stane, so naredili tlak le do primeroma peristila Kazine, kakor se danes vidi. Jarek pred Kazino pa poprej ni šel tako ravno in paralelno z »Zvezdo« doli proti Wolfovim ulicam kakor sedaj; pravzaprav je bil le trotoar pred Kazino, na katerem je ostala veranda ožji kakor sedanji, ni šel namreč prav do cestnega jarka; zato so sklenili, naj se trotoar toliko razširi, da bo segal ravno do jarka in da se novi trotoar na tej strani Kazine pri »Zvezdi« naredi tako, da bo prag pred uhodom v kavarno v istem nivou, kakor Šelenburgove ulice. Ni se pa mesto pri tem nič oziralo na to, da bi Kazina postavila kako verando na ta tlak. Ta šamotni tlak pred Kazino je ne samo v Šelenburgovih ulicah, ampak tudi na sporni strani proti »Zvezdi« in sicer tudi na prostoru pod sedanjo verando že leta 1887 mestna občina popravila in sicer se je ta poprava pod verando vršila od 3. do 9. in od 10. do 16. aprila 1887, kar je razvidno iz obeh tedenskih izkazov. Po ukazu so morali delavci šamotne plošče položiti skozi in skozi, ne da bi na enem ali drugem kraju pustili kake presledke, in priča ne ve, kako in kdaj je prišlo do tega, da so se kameniti temelji za verando postavili in kdo da jih je postavil. Morebiti so mestni delavci brez njegove vednosti na lastno odgovornost pustili pri trotoarju kake presledke. Tlak se je popravljal leta 1887, kakor gori navedeno, zategadelj, ker so se šamotne plošče vsled vpljiva mraza skozinskoz in tudi pod verando, ki je bila odprta, vzdignile, tako, da je bilo treba vse iz nova položiti. Ta poprava se je izvršila na stroške tehnične tovarne, ki je bila mestni občini odgovorna za dobro napravo tlaka; popravljali so pa mestni delavci. Mestna občina je leta 1887 popravljala tlak pod kazinsko verando, zato, ker je smatrala dotični tlak za javni prostor. Ako bi bil priča tedaj mnenja, da je prostor pod verando last Kazine, bi ga gotovo ne bil dal po mestnih delavcih popravljati. Ne ve se spominjati, da bi od Kazine kdo, dr. Sch. ali kdo drugi govoril ž njim radi tlakovanja ali o kaki verandi, pravi pa, da bi bil, ako bi bil od njega kdo kaj zahteval ali omenil o kaki verandi, ki jo hočejo na novi tlak postaviti, gotovo zahteval načrt dotične verande, pa natanko ve, da tega ni storil.

Priča Hinko M. pa je potrdil tako, kakor priča Ivan D., da je mestna občina popravljala tlak tudi pod verando od leta 1886 dalje že kake 4 ali 5krat po mestnih dela cih in poleg tega, da je bil l. 1886., ko se je prvič šamotni tlak pred Kazino naredil, navzočen kakor vodja tlakovanja; potrjuje, da se je tudi tam, kjer zdaj veranda stoji, naredil tlak skozinskoz, to je, da so se plošče brez presledkov položile. Temeljev verande tedaj ni bilo nikjer videti, kajti trotoar se je proti prejšnjemu vzdvižal in je bil prostor, kjer je prejšnja veranda stala, do dotične višine s peskom pokrit in na ta pesek je prišla prva podlaga tlaka. Pojasnil je tudi, da se je tlak pred Kazino, oziroma naprej, kjer veranda stoji, položil zato tako visoko, ker se je hotela obdržati regulacijska črta, kojo vsikdar odločuje za vso okolico Kongresni trg. Višino spornega trotoarja je določil že zamrlí magistratni uradnik Linhart.

Zaslišali so se za priče bivši člani kazinske direkcije o okolnosti, da je bila sporna posest poštena, in je podalo tozadevno dokazovanje to-le:

Albert S., ki je bil član direkcije od leta 1866. do 1879., je povedal, da je bila cela tedanja direkcija prepričana, da ima Kazina pravico rabe na vsem zdaj spornem prostoru (veranda in prostor pod drevesi), kakor ga zdaj rabi; kupne pogodbe pa on ni nikdar bral, niti videl; čul je govoriti v družbi in bil vsled tega mnenja, da je Kazina kupila ves ta teren s stavbenim terenom vred, potem pa je mestu prodala, oziroma prepustila prostor pred poslopjem v cestne namene proti temu, da mestna občina tam napravi cesto in ne zazida prostora nasproti Kazini.

Leo S., ki je bil član direkcije od leta 1877. do 1882., je pričal, da je bila cela direkcija uverjena, da je ves sporni teren last Kazine, da ima ona brezpogojno pravico, razpolagati s tem prostorom, ker že več desetletij rabi te prostore na današnji način. Tudi on kupne pogodbe ni nikdar vpogledal.

Henrik M., član direkcije v 1880ih letih, je pričal, da v direkciji ni bilo nikdar govora o tem, čegav da je sporni teren. Pogodbe ni nikdar bral. Prepričan pa je bil za svojo osebo, da ima Kazina pravico do razpolaganja na spornem prostoru, ker sicer ne bi bila ondu stala veranda in ne bi stali stoli in mize pod drevjem.

Ivan pl. F. je bil član direkcije od leta 1881. do 1888. in je izpovedal, da je tedanja kavarnarica prosila društvo »Casino«, če sme postaviti novo verando, ker je bila stara primitivna veranda že zelo defektna, vsled česar se je prošnji ugodilo. Obravnavalo se tozadevno z občino ni; občina tudi ni ugovarjala proti postavitvi nove verande in se je tudi ni prosilo stavenega dovoljenja. Ko je bil on v direktoriju, so večkrat in sicer vselej, kadar je bil govor o zdaj spornih pravicah, drugi člani direkcije izrecno povdarjali, da je ves teren last Kazine (prostor verande in pod drevesi), da torej ni kar nič treba iskati privoljenja od mestne občine. Ali se je kdaj govorilo, da je Kazina kupila svet ali ga kako drugače pridobila, se ne spominja; kake kupne pogodbe ni nikdar bral ali videl. Glede seje in tozadevnega protokola iz leta 1885. misli, da naj bi se bilo z mestno občino tozadevno govorilo, ker se je tedaj reklo, da hoče mesto regulirati trotoar okoli Kazine, in sicer zategadelj, da mesto položi prej tlak in kazinsko društvo še le potem postavi verando.

Dr. Henrik G., član direkcije od leta 1881. do 1885. je pričal, da je bil trdno uverjen, da je kazina upravičena, sporni teren tako rabiti, kakor se godi še zdaj, in da ni nikoli kaj drugega čul kakor, da so tam vedno ljudje sedeli in da je bila vedno pred Kazino veranda, da je torej na podlagi dolgoletne rabe pravica na strani Kazine. On ne ve, ali je dr. Sch. omenil v seji leta 1885. kupno pogodbo, bral je v seji dr. Sch. gotovo ni, in tudi priča ni nikdar bral te pogodbe, ki je menda ležala v arhivu.

Josip L., član direkcije v letu 1885 je povedal, da so bili vsi člani direkcije z ozirom na dolgoletno postavljanje verand, miz, stolov in klopi trdnega prepričanja, da so upravičeni postaviti verando, oziroma jo rekonstruirati, in se je pri tem smatralo, da mestna občina ne bo ugovarjala; pravzaprav ni nikdo mislil, da bo mogla občina ugovarjati, ker se je leta 1886 z rekonstrukcijo verande le nekaj obstoječega nadaljevalo. On, kakor član direkcije, je bil mnenja, da nikdo ne bo ugovarjal proti izvrševanju posesti, ker je občina videla in Kazina ni nič skrivnega delala, bil je celo mnenja, da je bil paviljon, kakor tudi ves sporni teren last Kazine, ker kupne pogodbe ni nikdar videl, in je paviljon kazinsko društvo popravljalo.



Konečno se je zaslišal kot priča bivši župan ljubljanski Peter G., ki je izpovedal, da se ne spominja, da bi bil sploh s kom govoril o stavbi verande; dovolil pa gotovo ni Kazini, postaviti verando, kakor župan, ker te pravice sploh ni imel kakor župan, nego stavbno dovoljenje more dati le mestni magistrat. Zoper postavitev sporne verande ni postopal radi tega, ker ni imel nobenega povoda sploh; »*proprio motu*« ni imel nobenega vzroka postopati proti zgradbi verande, ker je smatral to le za malo izpremembo že nekaj obstoječega; stavenega načrta nobeden ni predložil, zahteval se zato ni, ker se v malenkostnih stvareh niso zahtevali načrti. On kakor župan le radi tega ni smatral za potrebno nastopati uradno proti postavitvi verande, ker je bilo njegovo mnenje, da bo Kazina ravno tako, kakor so to storili drugi imetniki verand, verando svoječasno odstranila, bodisi sama, bodisi na eventualno zahtevo mesta. Mesto je sploh v teh stvareh lojalno postopalo in hotelo storiti udobnost posameznim obrtnikom. On misli, da so drugi posestniki verand prostovoljno odstranili verande, kadar so sami hoteli, mesto jih k temu ni sililo; a tega mnenja on kakor župan in menda tudi drugi gospodje pri magistratu niso bili nikdar, da si more kdo lastiti s tem kako pravico.

#### Razlogi.

Po priznanju toženega društva, oziroma po predloženih listinah (*A*, *B*) je dokazano: I. da je zemljišče, na katerem stoji sporna veranda, del v seznamu II. javnih zemljišč vpisane ceste parcele št. 160, in da je II. sporno zemljišče v »Zvezdi« pod kostanji del na ime mestne občine ljubljanske vknjižene »Zvezde« zemljiška parcela št. 1.

Toženo društvo trdi ad I.), da je 1.) prostor, na katerem stoji veranda potom inedifikacije v zmislu §-a 418 o. d. z. s tem si pridobilo v last, da je postavilo v letu 1886 še danes tam stoječo verando, 2.) če pa to ne, da je priposestovalo služnost: postaviti verando v velikosti današnje in jo imeti od pomladi do jeseni, kakor hitro in kakor dolgo je možno sedeti na prostem, — dalje postavljati na tem terenu mize, klopi in stole, kolikorkrat, kakor hitro in kakor dolgo je možno sedeti na prostem.

Ad II.) trdi, da je priposestovalo služnost, na spornem prostoru, to je na danes tlakovanem, pred drevesi se nahajajočem delu »Zvezde«, postavljati stole, mize in klopi, kolikorkrat, kakor hitro in kakor dolgo je možno sedeti na prostem.

Ad. I. in II.) Ne razmotruje se na tem mestu, ali je možno na javnih prostorih kakor takih bodisi potom inedifikacije ali pa s priposestovanjem pridobiti lastninsko, oziroma tudi služnostno pravico, — v vseh okolščinah pa mora biti dotični pretendent pri izvrševanju dotičnih dejanj »pošten«, to je prepričan, da vrši dotično dejanje, kakor sebi pristojecho pravico (§-i 326, 1463 in 1477 o. d. z.).

Toženo društvo je pridobilo v last na podlagi kupne pogodbe z dne 23. decembra 1837 v njej označeni prostor nekdanj kapucinskemu samostanu lastnega terena, potem ko se mu je bil priobčil poprej in sicer dne 20. oktobra 1837 prepis gori navedene naredbe (*D*) združene dvorne pisarne na Dunaju.

Cel ta kupljeni teren, obsežen 775<sup>1</sup>/<sub>2</sub> kvadratnih sežnjev, se je zazidal s kazinskim poslopjem. V navedeni kupni pogodbi se je zavezal mestni magistrat ljubljanski kakor prodajalec, ob kazinskem posloppju sebi v prid napraviti 8 dunajskih sežnjev široko cesto in jo vzdržavati v dobrem stanju, pustiti jo prosto in skrbeti za to, »dass auf dieser Strasse vor dem Casinogebäude weder eine Sperrung des Gebrauches noch eine Hemmung des Lichtes stattfinden dürfe«.

Iz tega izhaja, da je toženo društvo, ker spada teren, na katerem stoji sporna veranda, priznано k ravno omenjeni cesti, dobro vedelo in vedeti moralo, kaj je kupilo, da je ves kupljeni teren zazidalo in da je glede spornega dela ceste od mestnega magistrata ljubljanskega po pogodbi napravljene, pridobilo samo ravnokar označene pravice in da mu ne pristojajo na spornem terenu (pod I in II) nikake nadaljnje pravice. To je toženo društvo povsem jasno izrazilo v seji dne 30. oktobra 1885, — kajti nad vse jasno je gori navedeno besedilo zapisnika: »Dr. Sch. wünscht, dass vor Aufstellung der Veranda (i. e. der heute bestehenden) wegen der vom Stadtmagistrate projektirten Regelung der Fahrstrasse vor dem Casinogebäude mit dem städtischen Ingenieur das Einvernehmen gepflogen werde. Hierauf erbietet sich der Direktor mit dem Stadtgenieur D. in der angedeuteten

Richtung Rücksprache pflegen und hiebei auch die aus dem Kaufvertrage herrührenden Rechte des Kasino auf den vor dem Casinogebäude liegenden Strassenterrain nachdrücklichst wahren zu wollen.«

Ako bi se torej tudi smatralo, da je ravnalo toženo društvo pred letom 1885 ne vedoč za določila kupne pogodbe in da ga je glede na § 326 o. d. z. smatrati z ozirom na nepoznanje pogodbenih določil za poštenega posestnika, mu je pa glede na jasno besedilo omenjenega zapisnika vsebina navedene kupne pogodbe gotovo bila jasna in znana, torej tudi na podlagi te pogodbe pristoječe mu pravice. Društvo je torej od tega trenutka vsaj postalo nepošten posestnik, vsled česar bi bilo s tem tudi tedaj še ne dokončano priposestovanje pretrgano.

Da ni bilo toženo društvo nikdar o tem prepričano, da izvršuje vprašalna dejanja kakor pravico, izhaja jasno iz tozadevnih najemnih pogodb (pod št. 12, 14 in sl.), v katerih so predmeti, ki so se dali v zakup vsakokratnemu najemniku, natančno označeni, sporni predmeti niso z nobeno besedo omenjeni, da so se tudi dali v najem in je bil vsakokratni najemnik le zavezan napraviti pred kazinskim poslopjem poletno streho (»Sommerdach«) in postaviti tu, kakor tudi na spornem terenu v »Zvezdi«, klopi, stole in mize za goste in je bil najemnik Miklavž R. vrhu tega tudi še zavezan v slučaju potrebe na ukaz kazinske direkcije postaviti oder za godbo v »Zvezdi«. Ako bi bilo namreč toženo društvo uverjeno, da mu pristoja sporna pravica, bi bilo tozadevne predmete brezdvomno uvrstilo in imenovalo med onimi, ki jih je dalo v najem in s tem označilo najemnika tudi tozadevno za svojega namestnika ter tako dokumentiralo svoj »animus possidendi«.

Razen tega se tožencu ni posrečilo dokazati, da je izvrševalo ravno na spornem terenu (pod I) in specijalno tudi izključno najmanj 40 let svojo posest, ker je po pričah (D., Š., G., R.) dokazano, da se je nahajala do leta 1886 pred kazinskim poslopjem veranda, ki ni imela istega obsega in tipa, kakor današnja.

Iz celega stvarnega položaja, zlasti iz izpovedbe Josipa L. izhaja, da so se izvrševala vprašalna dejanja v domnevi, da se jih sme izvrševati, dokler je kompetentna oblast, kakor

drugod v mestu Ljubljani, brez ugovora to trpela. Da je temu tako, izhaja brez dvoma tudi iz tega, da je bil najemnik Miklavž R. zavezan v »Zvezdi« napraviti tudi oder za godbo, torej storiti nekaj tacega, o čemer toženo društvo samo ne trdi, da je imelo pravico do tega, — da je mestni magistrat ljubljanski v letu 1886 položil šamotni tlak in da pri tem ni reflektiralo toženo društvo niti na gotovo širino, niti sicer na kakovost tlakú, da torej v tem primernem slučaju ni dokumentiralo na katerikoli način svoj »animus possidendi« — da so se klopi in stoli postavljali tudi na drugih mestih v »Zvezdi« in ob kazinskem poslopju, in ne le na spornem (dokaz priča R. in S.) — da toženo društvo za pridobitev verande potrebnega, po zakonu predpisanega stavbnega dovoljenja ni izprosilo — končno iz izpovedb prič Lovro M. in Antona A., ki soglasno potrjujeta, da se je današnja veranda naročila taka, da se jo bo lahko vzelo narazen in lahko preneslo brez škode za substanco in se je tudi tako napravila in sestavila, torej predmet, ki se vsak dan more prenesti in prestaviti.

Iz tega pa tudi izhaja, da o kaki stavbi v zmislu §-a 418 o. d. z., torej o pridobitvi lastnine v zmislu te zakonove določbe samo ob sebi ne more biti govora, in pride mnenje izvedenca L., da je sporna veranda trdna stavba (»fester Bau«) in da je bila postavljena v namenu, da se jo pusti trajno na spornem terenu, tem manj v poštev, čim je drugi izvedenec Z. nasprotnega mnenja in je to njegovo mnenje podprto po izpovedbah ravnokar navedenih prič in potrjeno za nedvomno pravo.

Ne glede na vse to pa je v tem slučaju uporabiti v polnem obsegu določila zakonov z dne 26. septembra 1874, št. 27, dež. zak. in z dne 28. julija 1889, št. 17, dež. zak. za Kranjsko. Po teh določitih je navedeni način rabe javnih prostorov, kakor v tem slučaju, ne le prepovedan, nego tudi celo kazniv.

Da spada pod ta zakonova določila tudi sporni teren v »Zvezdi«, je brez vsakega dvoma, ker je to notorno, priznано, in je po listinah (*F*, *G*) potrjeno, da je bil ta teren prepuščen od mestnega magistrata ljubljanskega javni rabi in je še sedaj. Okolnost, da se ta zakon glede spornih predmetov dozdej ni uporabil, ne more stvari nič izpremeniti, ker je ta zakon javno-



pravnega značaja in ne more iz tega, da se ni uporabljal, nikdo izvajati zase kake pravice, in je imelo toženo društvo temnanj povoda, iz te opustitve zase izvajati kake konsekvence, ker mu je bila oznanjena gori navedena naredba združene dvorne pisarne na Dunaju (*D*) in ker nikakor ni moglo domnevati, da bodo hoteli tozadevni faktorji dopustiti, da se odtegne označenemu namenu za javni promet določeno, javnosti v rabo izročeno in sredi mesta ljubljanskega na najbolj frekventiranem kraju ležeče zemljišče.

Iz tega razloga pa je priposestovanje na spornem terenu, torej pridobitev zasebne pravice od strani toženega društva nedopustna. (Odločba najvišjega sodišča z dne 11. februarja 1902 št. 1719 in 28. januarja 1903 št. 17.544).

Zakonito upravičenemu tožbenemu zahtevku — in sicer kolikor ta zadene svet v »Zvezdi« onstran kostanjev na podlagi priznanja — je bilo torej ugoditi.

Izrek o stroških temelji v določilu §-a 41 c. pr. r.

(Konec prih.)

#### **b) Dvema osebama skupno izgovorjen preživitek pripade po smrti enega preživitkarja ves drugemu.**

Glasom ženitne in izročilne pogodbe z dne 25. januarja 1882 se je toženec zavezal da bo tožniku in njegovi ženi dajal preživitek v naravi. Ker je tožnikova žena umrla, je bil toženec pripravljen dati tožniku polovico preživitka, branil se je pa ga dati celega. Radi tega je naperil tožnik proti njemu tožbo.

C. kr. okrajno sodišče v Idriji je z razsodbo dne 8. februarja 1905 C I 9/5—5 ugodilo tožbenemu zahtevku iz razlogov:

Sporno je med strankama edino le to vprašanje, je li tožnik upravičen zahtevati od toženca svoj preživitek v isti meri, kakor je izgovorjen v ženitni in izročilni pogodbi z dne 25. januarja 1882, ali pa, kakor toženec pravi, samo polovico tega preživitka, ker je v pogodbi izrečno omenjeno, da pristojta vprašljivi živež tožniku in njegovi ženi, le-ta pa je umrla in ni v pismu za ta slučaj nič določenega.

To vprašanje je možno rešiti le potom interpretacije tiste točke pogodbe, v kateri je izgovorjen tožniku in njegovi ženi preživitek.

Pred vsem je omeniti, da je smatrati preživitek za ekvivalent za izročeno posestvo. Dasi ni v pogodbi nič rečenega o tem, kaj naj velja glede preživitka, ako eden ali drugi preživitkarjev umrje in ostane samo eden preživitkar, je vendar uvaževati, da je bil namen strank o priliki sklepa izročilne pogodbe ta, da velja dajatev celega preživitka, dokler živi kateri preživitkarjev, kakor primerni del ekvivalenta za celo posestvo, katero se je tožencu izročilo. Če bi se hotelo dajatev preživitka tožencu v napominanem slučaju skržiti, moralo bi se to v pogodbi omeniti. Le do tega nazora morejo v §§-ih 6, 914 in 915 obč. drž. zak. označena načela interpretacije dovesti. Pomisliti je pa dalje, da je v tisti točki pogodbe, ki govori o preživtku, razen vprašljivih dajatev omenjena tudi pravica, rabiti hlev za dve kravi, dolžnost, da mora toženec pasti ti dve kravi s svojo živino ter tožitelju in njegovi ženi posoditi potrebno živino za obdelovanje zemljišča. Vse to je s spornimi dajatvami v neločljivi zvezi. Radi tega se ne da, akoravno so sporne dajatve deljive, uporabiti določba § 889 obč. drž. zak., po kateri mora biti izmed več deležnikov razdeljive stvari vsak zadovoljen s tistim delom, kateri mu gre, to temmanj, ker so bile vprašljive dajatve izgovorjene tožniku in njegovi ženi za skupni živež. To, kar se izgovori ali določi za skupni živež dvema osebama, pač zadostuje, ako te dve osebi skupaj živita, ne zadostuje pa polovica tega za eno osebo, kakor v le-tem slučaju toženec sam priznava.

Res je sicer glede preživitka uporabljati §-a 1284 in 1285 obč. drž. zak., vendar ne v predmetnem slučaju; že radi tega ne, ker imata te dve določbi bistveno v mislih dosmrtno prihodke, ki navadno zadevajo dajatve v gotovini, med dajatvami v denarju ter naturalnimi dajatvami je pa velik razloček, kakor se je že zgoraj označilo.

Tožbeni zahtevek je torej utemeljen in mu je bilo ugoditi povsem.

C. kr. deželno sodišče v Ljubljani je z rzsodbo dne 26. aprila 1905 C I 9/5—3 potrdilo prvo rzsodbo.

### Razlogi.

Izpodbijana sodba je po razlogih prvega sodnika, ki ustrezajo stvarnemu položaju in zakonitim določbam, pravilno in temeljito podprta, in priziv je neosnovan, tako da mu ni bilo ustreči.

Omeniti je le še: Da je preživitev označiti za delni ekvivalent za izročeno posestvo, je razvidno iz pogodbe same; člen II. pogodbe določuje namreč, kaj izroči in prepoda tožnik tožencu, člen IV. pa, kaj da in plača oziroma obljubuje toženec tožniku za izročeno premoženje; po tem členu je imel toženec za v členu VII. na 6000 fl. cenjeno premoženje plačati 5350 fl. in dajati užitek, določen v št. 4 člena IV. in cenjen v členu VII. na letnih 30 fl. Ako si je hotel toženec pri sklepu pogodbe z dne 25. januarja 1882 izgovoriti, da se v slučaju smrti enega upravičencev zniža užitek, bi bil moral to storiti v pogodbi, a tega ni storil; obljubil je marveč v št. 4 člena IV. navedeni užitek dajati, ne da bi se oziral na tak slučaj in radi tega mora se tožencu v kvar po §-u 915 o. d. z. interpretirati pogodbo v zmislu tožbe.

Uvaževati pa je še končno, da zamrla tožnikova žena sploh ni bila pogodnica, ampak bili so pogodniki le tožnik, njegova hči in toženec; iz tega pa se sme upravičeno sklepati, da si je užitek izgovoril tožnik v prvi vrsti za se, da je visokost raznovrstnih prestacij sicer odločil in dogovoril z ozirom, naj zadostuje užitek ne le zanj, ampak tudi za ženo, da pa gotovo ni hotel svojega, glede na zgoraj navedeno pogodbeno ceno po 6000 fl., znatnega premoženja izročiti tožencu pod nevarnostjo, da odpade v slučaju smrti njegove žene polovica deljivega užitka, in da bi mu za ta slučaj preostal le še priznana nezadostni užitek, in to v skrajni starosti, v kateri mu je zadostnega užitka najbolj potreba.

C. kr. najvišje sodišče je z odločbo dne 21. junija 1905 št. 9223 revizijo zavrnilo iz razlogov:

Radi napačne pravne razsoje stvari po §-u 503 št. 4 c. pr. r. vložena revizija ni upravičena in zadostuje, če se zavrača na povsem prikladne razloge prizivnega sodišča, ker se v reviziji ne zastopa nobeno novo pravno stališče.

*K. Sturm.*

c) Umestnost ugotovitvene tožbe po §-u 228 c. pr. r. Z vprašanjem glede pravnega interesa se je uradoma baviti. § 51 c. pr. r. ni vporaben na slučaj, če se kdo poda v nedopusten spor.

Tožnik *A* izvaja: 1. da je kupil od *B* del parcele, na katerem raste gabrova meja; 2.) da je *B* bil upravičen ta svet prodati, ker je bil od nekdaj njegova last; 3.) da si toženec *C* sedaj lasti ta svet. O vseh točkah je navajal dokaze in zahteval: toženec *C* mora pripoznati, da je tožnik *A* kupil od *B* dotični svet, na katerem raste gabrova meja, ter mu plačati pravnih stroškov. — Toženec je pri ustni razpravi predlagal, da se naj tožbena zahteva zavrne, in je nasprotno navajal dokaze, da je dotično mejo imel tudi on v posesti.

Sodnik pri c. kr. okrajnem sodišču v Kostanjevici je dopustil obojestranske dokaze, potem pa z razsodbo dne 18. maja 1904 p št. C I 28/4 popolnoma ugodil tožbeni zahtevi iz razlogov:

Po izjavi priče *B* je smatralo sodišče za dokazano, da je le-ta tožniku prodala prepirno mejo, katero je tožnik kupil. Ker tožnik v svoji tožbi ne zahteva nič drugega, kakor da mora toženec to pripoznati, toženec pa se je temu upiral, zato se je spoznalo po tožbeni zahtevi, brez ozira na to, če je bil priča upravičen k tej prodaji, kajti to vprašanje se v tej pravdi ni imelo za merodajno. Iz tega razloga se v tej pravdi ni niti oziralo na izjave zaslišanih prič.

Zoper to razsodbo je vložil toženec glede glavne stvari in izreka o pravnih stroških priziv in sicer iz razloga napačne uporabe formalnega prava. Navajal je prizivatelj, da je po §-u 228 c. pr. r. dopuščena ugotovitvena tožba le v svrhu ugotovitve kakega pravnega razmerja ali pravice, dočim se tu zahteva le pripoznanje, da se je med njim in tretjo osebo sklenila kupna pogodba, torej pripoznanje nekega dejstva. Tožnik tudi ni izkazal pravnega interesa do ugotovitve predmetne kupne pogodbe in tožbe v smislu §-a 228 c. pr. r. niso dopustne tedaj, če se lahko toži na storitev samo. Zastran pravnih stroškov je navajal prizivatelj, da ni dal povoda k tožbi, ker nikdar, tudi ne pri razpravi, ni tajil, da je tožnik sklenil dotično kupno pogodbo,



ampak je pravdne stroške zakrivil tožnik sam, ko je predlagal dokaze o dejstvih, ki niso bila potrebna za utemeljitev tožbene zahteve. Toženec se je moral, ker so bili dokazi pripuščeni, tudi le braniti s protidokazi, torej je po §-u 45 c. pr. r. upravičen, zahtevati povrnitev svojih pravnih stroškov.

Tožnikov zastopnik je pobijal utemeljenost prizivnih razlogov in ugovarjal, da se nedopustnost tožbe ni poudarjala že na prvi instanci; tožba da je tudi dopustna, ker gre za ugotovitev pravnega razmerja, namreč za priznanje posesti, in s tem da je tudi dano nujno zanimanje za ugotovitev.

Prizivno sodišče v Rudolfovem je z razsodbo dne 7. julija 1904 prizivu ugodilo.

### Razlogi.

Prizivni razlog je utemeljen. Prizivateljeva trditev, da tu ne gre za ugotovitev pravnega razmerja, nego golega dejstva, sicer ni pravilna, ker se ugotovitev, da se je sklenila kupna pogodba, tiče ugotovitve pravnega razmerja, ki je nastalo vsled pogodbe, in ker ni odločilno, ali gre za kupno pogodbo med tožnikom in tretjo osebo, kajti v §-u 228 c. pr. r. ni izrečeno, da se more ugotoviti le pravno razmerje med pravnima strankama samima. Vendar pa pomanjkuje nadaljnega pogoja za ugotovitveno tožbo; namreč interesa na tem, da se pravno razmerje kakor hitro mogoče ugotovi. Tožnik takega interesa niti trdil ni. Tudi mu je dana prilika, da vloži takoj tožbo na izpolnitev samo. Če je pa dana taka možnost, ugotovitvena tožba ni dopustna, ker se pravnemu interesu more takoj ugoditi s tožbo na storitev.

Ugovor nasprotnikov, da prizivatelj ni že na prvi instanci označil tožbe za nedopustno, je brez pomena, ker gre tu za predpise civilnega formalnega prava, katere je uradoma upoštevati.

Prizivu je bilo torej ugoditi, prvosodno razsodbo razveljaviti in tožbeno zahtevo zavrniti.

C. kr. najvišje sodišče je z razsodbo dne 2. novembra 1904 št. 13375 zavrnilo tožnikovo revizijo ter dodalo razloge:

V tem primeru je presoditi edino le vprašanje, ali tožbena zahteva, kakor je sestavljena, more tvoriti samostalno sodniško

pravico, ali z drugimi besedami, so li podani pogoji k ugotovitveni tožbi, kakoršni so predpisani v §-u 228 c. pr. r.

To vprašanje je le zanikati. Kajti zahteva, toženec naj pripozna, da je tožnik od *C* kupil v tožbi označeno ozemlje, na katerem raste gabrova meja, ni samo ugotovitev o kaki pravici, temuč s to zahtevo se hoče nekaj ugotoviti dejstva, nekaj pa pridobiti naslov k lastnini do »gabrove meje«, v kar pa § 228 c. pr. r. ni poraben.

Nadalje v tem slučaju tudi ne more biti govora o kaki pravni koristi na tem, da se precej ugotovi obstoj kake pravice, kajti tožnik ni v pravdi navel nikake okoliščnosti, iz katere bi bilo razvideti, da bi se lahko pokazal neugoden upliv na obstoj njegove pravice, ako bi se proti tožencu precej ne ugotovila, in pa ker sodbeni izrek, kakoršen se je zahteval v tožbi, ni sposoben, da bi po njem jenjal nadaljni spor o njegovi vsebini.

Proti revizijski trditvi, da je toženec še le v prizivu podal ugovore zoper dopustnost tožbene zahteve, na katere se torej ni bilo ozirati, je povdarjati, da je obstoj pravnega interesa bistvena (materijalna) potrebščina za »actio nata« ter da sodišče ne sme prezreti tega predhodnjega vprašanja, tudi ko bi toženec ne podal nikakih prigovorov glede neobstoja pravnega interesa.

Reviziji, opirajoči se na § 503, št. 4, c. pr. r. torej ni bilo ugoditi.

Izrek o stroških se opira na §-e 41 in 50 c. pr. r. Pri tem je k trditvi revidenta, da bi moral toženec trpeti vsaj en del stroškov, ker se je podal v nedopusten spor, opomniti, da v tem primeru ni uporabljati določil po njem pozvanega §-a 51 c. pr. r. temuč da veljajo tu določbe zgoraj navedenih §-ov 41 in 50 c. pr. r.

*Dr. V.*

#### *d) O izmjeni tužbe u subjektivnom smislu (§-a 237 i 238 gr. p.)*

U parbi Franje M. proti Petru B. na razpravi tuženi podignuo je prigovor pomanjkanja pasivne legitimacije, jere utužena roba bila doduše njemu predana, al prodana tvrđci B. i drug. Na to je tužitelj predložio, da se presuda izreče proti tvrđci B. i drug., zastupanoj po pristupivšem tuženiku Petru B.,

kao punomoćniku i lično odgovornom drugu, te da se tako izpravi ime tuženika. Tuženi uzprotivio se tome izpravku.

Prvostepeni sudac zaključkom, proglašenim na razpravi, pripustio je pomenuti izpravak i ušao u samu stvar.

Protiv prvostepene presude, prizvali se toli Petar B. koli tvrdka B. i drug. Utočno sudište zaključkom odbacilo je priziv Petra B., jere nije u parbi, a onaj tvrdke s razloga medju inim, što se radi o subjektivnoj izmjeni tužbe, koja je pripuštena po §-u 235 gr. p.

C. kr. vrhovno sudište na previdni utok Petra B. i tvrdke B. i drug. prihvatilo je sljedeći zaključak od 18. aprila 1906 br. 6131: primiv previdni utok, ukidaju je kao ništave odluke nižih sudova kao i postupak, što je pred njima bio do razprave 9. prosinca 1905, te se vraća stvar prvoj molbi, da ponovno razpravlja i presudi, gledom na sav dosad nastavši trošak, i to iz sljedećih razloga:

Na razpravi odredjenoj vrhu tužbe F. M. protiv Petra B., tužitelj, iza kako je tuženi podigo prigovor pomanjkanja pasivne legitimacije, predloži, da se presuda izreče protiv trgovačke tvrdke B. i drug. Ovi predlog sadržava ne samo izmjenu tožbe, nego i uztegnuće iste protiv prvotnog tuženika Petra B., koji nije dao svoje privole na oto uztegnuće. Postupak, za takve slučajeve propisan od §-ov 237 i 237 gr. p., nije se obdržavao već naprotiv kršio se. K tomu ne samo da se nisu uzele u obzir posljedice, koje ragja uztegnuće tužbe, uzslijedivše bez privole tuženika, nego i protuzakonito bile su protegnute posljedice procesualnog i materijalnog prava, što proizlaze iz podnesenja tužbe, na treću osobu, naime na trgovačku tvrdku B. i drug., protiv koje nije bila upra.ljena tužba i kojoj ova nije nit bila uručena, posljedice, što su jur uzslijedile bile s pram Petra B. usljed zametnuća parnice. Pošto tečenje spora osnovano je po §-u 232 gr. p. dostavom tužbe tuženiku, pošto tužba nije bila dostavljena trgovačkoj tvrdci B. i drug., i pošto tuženi Petar B. prigovorio je izmjeni tužbe, postupak protiv trgovačke tvrdke, glede koje podnipošto nije nastupilo tečenje pravde, bio je nezakonit i to tim više, što se tužba protiv Petra B. ima da smatra da jošte visi, jere nije bila izrečena odluka vrhu uztegnuća iste.

—ršk—

e) O rekurzih zoper sklepe, s katerimi se obnovi dražbeno postopanje, ki se je vršilo že po poprej veljavnih izvršilnih predpisih, je odločevati sodiščem, navedenim v §-u 3 jur. norme z dne 1. avgusta 1895 št. 111 drž. zak., četudi naj se obnovljeno postopanje vrši po poprejšnjih predpisih.

Na predlog Janeza M. je c. kr. okrajno sodišče v R. v svrhu izterjanja terjatve v znesku 1794 K 26 h s sklepom z dne 10. oktobra 1903 opr. št. III 1257/87-4 dovolilo po poprej veljavnih izvršilnih predpisih relicitacijo polovice zemljišča vl. št. 67 d. o. R., katero je nasprotnica Ivana M. zdražbala dne 2. marca 1889.

Zoper navedeni sklep je vložila Ivana M. rekurz, češ da je bilo relicitacijo dovoliti po predpisih novega izvršilnega reda in da je terjatev v znesku 1794 K 26 h že poplačana.

C. kr. okrožno sodišče v R., kateremu se je predložil rekurz v rešitev, je odstopilo ta rekurz c. kr. višjemu dežel-nemu sodišču v Gradcu, kakor za rešitev pristojnemu sodišču, iz naslednjih uvaževanj:

Po členu XXXI. uvodnega zakona k izvršilnemu redu je izvršilna dejanja, ki jih dovoli sodišče prve stopinje, preden zadobi moč izvršilni red, opraviti, kolikor ne določajo nastopni členi nič drugega, po doslej za to veljavnih predpisih in pred tistimi sodišči, katera so bila doslej pristojna za to. Relicitacija je pa nadaljevanje prejšnjega in v pričujočem slučaju pod veljavo starega sodnega reda dovoljenega izvršilnega akta ter ni glede njenega dovoljenja in izvršila v uvodnem zakonu določenega ničesar posebnega. Po členu XXXIII. uvodnega zakona je prisilne dražbe nepremičnin, ki so bile dovoljene, predno je začel veljati izvršilni red, izvesti po poprej veljavnih predpisih, ako so bili na dan, ko je dobil izvršilni red moč, naroki za opravo dražbe že določeni; to pa mora veljati tem bolj glede obnovitev prodaj po pravomočnem završilu eksekucije.

Ker gre torej za izvršilo, ki je opraviti po poprej veljavnih izvršilnih predpisih, je za odločbo o rekurzih zoper sklepe, ki se izdajo v tem starem postopanju, pristojno v §-u 93 ces. patenta z dne 20. novembra 1852. l. št. 256 drž. zak. navedeno višje deželno sodišče.



C. kr. višje deželno sodišče v Gradcu se ni smatralo pristojno za rešitev rekurza ter je naznanilo o pristojnosti nastali spor c. kr. najvišjemu sodišču, ki je s sklepom z dne 27. januarja 1904 št. 999 spoznalo, da je za odločbo o navedenem rekurzu pristojno c. kr. okrožno sodišče v R. kakor rekuržno sodišče.

### Razlogi.

Nazor imenovanega okrožnega sodišča, ki z ozirom na določbe členov XXXI. in XXXIII. uvodnega zakona k izvršilnemu redu trdi pristojnost c. kr. višjega deželnega sodišča, je popolnoma napačen. Ta člena nikakor ne urejmeta kompetence za reševanje o pravnih sredstvih in ker tudi za pravdne spore dana določba člena XIX. uvodnega zak. k jur. normi ni uporabna na izvršilne slučaje, dana je pristojnost c. kr. okrožnega sodišča po načelnem predpisu §-a 3 jur. norme, čeprav naj se zopetna dražba vrši po poprej veljavnih izvršilnih predpisih.

*A. Levec.*

**f) Hramba in oskrbovanje substitucijske mase pristoja zapuščinskemu oblastvu tudi tedaj, če fiducijarni in fidejkomisarni dedič bivata v okolišu drugega sodišča.**

Okrajno sodišče M. je v neki zapuščinski stvari poslalo okrajnemu sodišču v Idriji dve hranilni knjižici kakor užitni masi Tomaža I. in Jakoba I., da jih hrani in oskrbuje.

Okrajno sodišče v Idriji je to s sklepom dne 10. maja 1905 A 96/3-47 odklonilo in vposlani masi sodišču M. nazaj vrnilo z nastopno utemeljitvijo:

Po zapisniku sodišča M. o zapuščinski razpravi in po delilni listini istega sodišča je smatrati omenjeni užitni masi za substitucijski masi fidejkomisarnih, v prisojilni listini imenovanih dedičev. Iz besedila §-a 406 št. 11 opr. reda je sklepati, da je za hrambo in oskrbovanje substitucijskih mas pristojno le zapuščinsko oblastvo. To se nedvomno ujema z materijalno-pravnimi določbami državlanskega prava ter s formalnimi predpisi zapuščinskega patenta. Ne glede na vprašanje, če je pravica fidejkomisarnega dediča le suspenzivno pogojna ali pa taka dedna

pravica, ki je zavisna od določenega roku, toliko vsaj je jasno, da pristojna fiducijarnemu dediču omejena lastninska pravica s pravicami in dolžnostmi užitkarja (§ 613 obč. drž. zak.).

Na kak način sme predni dedič glavnice, ki so predmet substitucijske mase, uživati in kako je gotovino zavarovati, to določa zapuščinsko oblastvo (§ 158 zap. pat.). Le-ta postavi substitucijskega kuratorja (§ 77 št. 1 ibidem) in mora vse potrebno v varnost substitucije ukreniti (§ 92 št. 3 ibidem). Nedvomno izhaja iz tega, da spada skrb za celovitost substitucijske mase v okvir onih zapuščinsko-oblastvenih opravil, katera opravlja zapuščinsko oblastvo še potem, ko se zapuščinska stvar konča s prisojilom. Tudi ni uvideti, kako bi moglo priti okrajno sodišče v Idriji do tega, da bi oskrbovalo substitucijsko maso zadevajočo Jakoba I., ker namestni dediči, ki pridejo tu v poštev, niti ne bivajo vsi v idrijskem okraju, vsi so pa polnoletni. Golo dejstvo, da biva Jakob I. v idrijskem okraju, gotovo ne zadostuje, da bi se moglo v §-u 29 jur. n. izraženo, tudi za izvensporno postopanje veljavno načelo brez vsake delegacije prezreti.

Okrajno sodišče M. se je smatralo tudi za nepristojno in je spise predložilo c. kr. deželnemu sodišču v Ljubljani, da reši ta negativni kompetenčni spor po zmislu §-a 47 jur. norme. Svoje stališče je zastopalo nastopno: Iz besedila §-a 406 št. 11 opr. reda ni moči posneti pristojnosti sodišča M. Ravno tako ne gre iz določb, navedenih od okrajnega sodišča v Idriji (§-i 158, 77 št. 3 in 72 št. 3 zap. pat.) sklepati, da bi se moglo s to stvarjo še pečati okrajno sodišče M. Tako predpisuje § 158 zap. pat. samo zavarovanje substitucijskega premoženja, ki se pa mora, kakor razvidno iz naslednjih §-ov, ukreniti še pred prisojilom zapuščine in spada iz tega razloga v kompetenco zapuščinskega oblastva. Da bi le-to moralo kaj ukreniti še po izdani prisojilni listini, ni razvideti iz te zakonite določbe. Enako zadevata §-a 77 in 92 samo odredbe, ki so potrebne tekom zapuščinske razprave. Določba §-a 29 jur. norme podpira nazor sodišča M., kajti zapuščinska zadeva se konča s prisojilom. Zapuščinsko sodišče je dokončavši zapuščinsko razpravo k nadaljnemu postopanju le tedaj upravičeno in zavezano, če mora postopati kakor varstveno ali skrbstveno sodišče. V tem slučaju pa mora biti kompetenca sodišča utemeljena po za to obstoječih zakonitih

določilih. Samo to, da je bilo sodišče zapuščinsko sodišče, ni nikoli merodajno za pristojnost varstvene in skrbstvene oblasti. Za to, da bi oskrbovalo okrajno sodišče v Idriji substitucijsko maso, govore tudi razlogi umestnosti, ker Jakob in Tomaž I. kakor tudi večina namestnih dedičev biva v okolihu okrajnega sodišča Idrije.

C. kr. deželno sodišče v Ljubljani je s sklepom dne 5. julija 1905 Nc III 871/5-1 predmetni negativni kompetenčni spor tako rešilo, da je iz razlogov, katere je dodalo okrajno sodišče v Idriji svoji rešitvi, pristojno okrajno sodišče M.

*H. Sturm.*

#### Kazensko pravo.

Za koze je treba živinskih potnih listov le v slučajih črke *a)*, *c)* in *d)* §-a 8 zakona z dne 29. februvarja 1880 št. 35 drž. zak. ali kadar to politično deželno oblastvo v zmislu zadnjega odstavka navedenega paragrafa zaukaže.

Okrajno sodišče je z rzsodbo z dne 25. julija 1905 Franceta V. krivim spoznalo prestopka po členu I. §-a 45 zakona z dne 24. maja 1882 št. 51 drž. zak. ter obsodilo v 12urni zapor in povrnitev stroškov. France V. je na živinski semenj, kateri je bil dne 25. junija 1905 v T., prignal tri koze, ne da bi imel živinske potne liste za nje. Okrajno sodišče ni slušalo obtoženčevega zagovora, da se za koze navadno ne jemlje živinskih potnih listov.

France V. je prosil dovoljenja, da sme zaporno kazen pri bližnjem okrajnem sodišču prestati. Prizivno sodišče je to dovolilo in France V. je odsedel zapor.

Na pritožbo ničnosti v obrano zakona, vloženo po c. kr. generalni prokuraturi, je c. kr. najvišji sodni, kasacijski dvor z rzsodbo z dne 19. dec. 1905 št. 19.530 izrekel, da je krivdorek pravnopomoten.

Po predpisu §-a 8 zakona z dne 29. februvarja 1880 št. 35 drž. zak. treba v tozemskem prometu imeti potne liste:

*a)* za preživače, konje in prašiče, ki se ženó ali vozijo na živinske razstave; — *b)* za govejo živino vsake starosti, ki se na živinske semnje ali dražbe žene, ali za govejo živino (— v zakolj namenjena teleta pod 6 mesecev —), katera se — vsled

premena stajališča — odžene v drug, čez 10 kilometrov oddaljen kraj; — *c*) za črede preživačev in prašičev ali svinj, ki se kam preko večjih kosov dežele ženó, in *d*) za preživače, ki se kam odpravljajo po železnicah in na ladjah.

Koze spadajo v kategorijo preživačev, in je torej za nje treba živinskih potnih listov le v zgoraj pod *a*), *c*) in *d*) navedenih slučajih, katerih pa ni v le-tem slučaju nobenega uporabljati.

Zakon razlikuje med živinskimi razstavami in živinskimi semnji, in semnja, ki je bil dne 25. junija 1905 v T., nikakor ni smatrati za živinsko razstavo po zmislu črke *a*) §-a 8 zakona z dne 29. februarja 1880 št. 35 drž. zak.

One tri koze, katere je France V. na semenj prignal, tudi niso nikakršna čreda po zmislu §-a 8 črka *c*) navedenega zakona. Res v tem zakonu ni definicije o pojmu »črede«; pa prezidijalni razglas deželne vlade za Šlezijo z dne 16. avgusta 1897 št. 41 dež. zak. piše, da je moči o »čredi« le tam govoriti, kjer se je najmanj 30 domačih živali iste vrste skupaj segnalo. Na vsak način je treba za pojem »čreda« večjega števila skupaj spadajočih živali, in zato tudi na § 8 črka *c*) zakona z dne 29. februarja 1880 št. 35 drž. zak. ni možno opirati zahteve, da bi moral France V. za svoje tri koze imeti potni list. — Črke *d*) cit. zakona itak ni uporabljati na le-ta slučaj.

Ker imajo glasom zadnjega odstavka §-a 8 ravnokar omejenega zakona upravna oblastva pravico, da — kadar nanese potreba — v svrho odvrčanja in zatiranja kužnih bolezni pri živalih še strožji odredbe zaukažejo, nego so itak že v zakonu dane, nastane vprašanje, ni li politično deželno oblastvo v času, ko je bil v T. semenj, tudi za koze, katere se na semenj žene, zaukazalo živinskih potnih listov.

Na tozadevno vprašanje c. kr. generalne prokurature je politično deželno oblastvo naznanilo, da takega zaukaza ni izdalo, in da je orožništvo, katero je imelo na semnju v T. službo, Franceta V. ovadilo brez povoda.

Ker je torej krivdorek po §-u 281 št. 9 črka *a*) k. pr. r. ničev, je bilo po §-u 33 k. pr. r. vloženi pritožbi c. kr. generalne prokurature ugoditi, razsodbo razveljaviti, Franceta V. po §-u 259 št. 3 k. p. r. od obtožbe oprostiti in po §-u 390 k. pr. r. izreči, da trpi država stroške kazenskega postopanja. *Dr. R.*