

Relatio autem voluntaria dependet vel a pactis vel consuetudinibus, unde Jus Gentium arbitrarium, seu secundarium externum, quod vel pactitium, vel consuetudinarium. Ad prius pertinent *asse Friedens, und Commerciën &c. Tractaten*; ad posterius ceremoniæ in recipiendis Legatis observari solitæ, ut & quod Bellum pro justo habendum non sit, nisi solemniter indictum.

Quia enim Gentes non agnoscunt Judicem superiorem, qui de justitia causæ pronunciare possit, idcirco effectus Belli justii intra ambitum Justitiæ coerceri non potuere, sed Bellum pro justo declarandum fuit, quod solemniter indictum.

Quo ipso exemplum habemus Juris Gentium a Jure Naturæ diversi, de quo dubitavit L. B. de COCEJI (b).

Elegans est parallelismus inter Jus Gentium istud externum seu secundarium & civile, in eo consistens, quod eadem de causa, ob quam Jus Civile a rigore naturali recedit, Jus quoque Gentium ab eodem abeat; cum non minus inter Gentes, seu in magna illa societate humana, in qua Gentes degunt, quam in civitate, tranquillitas tanquam finis intendatur; consequenter sicut in civitate, ne lites ex litibus, ita in illa Societate magna, ne Bella ex Bellis oriantur, præcaveatur.

Negandum tamen non est, Jus Gentium secundarium tantummodo dare impunitatem agendi inter Gentes, non vero tollere obligationem internam agendi contrariam. Tolerantur mala minora, ne si hæc evitare studeamus, inde majora oriantur.

Tantum abest igitur, ut illud tritum, quod inter Gentes nullus sit superior, nec moratiores Gentes ullum sibi in reliquis Imperium, ullamque Legislatoriæ potestatem asserere queant, opinioni b. de LEYSER proficit, ut potius ei obsit.

## OBSERVATIO DCCCC.

*Divisio Justitiæ in universalem & particularem, commutativam & distributivam, in Jurisprudentiâ positivâ usu suo non destituitur.*

§. I.

(b) Jure Contr. p. 25.

§. 1.

Vsum distinctionum harum negat SCHAVMBVRG (a) cum b. LVDOVICI (b).

Minus ad æquatas vero cum vocalibus istis conjungunt notiones.

§. 2.

Si rem ex vero æstimare velimus, ea dicenda est Justitia universalis, quæ in exercitio cujuslibet Virtutis e. gr. Temperantiæ observatur.

Particularis vero est, quæ in aliis casibus particularibus sub Virtutibus cæteris, Justitiæ contradistinctis, non comprehensis, v. gr. Contractibus observatur.

Illam respicit proverbium (c):

*Justitia una alias Virtutes continet omnes.*

quod explicatius proponit MACROBIUS verbis sequentibus:

*Justitiæ est, servare unicuique, quod suum est. De Justitia veniunt innocentia, amicitia, concordia, pietas, Religio, affectus, humanitas. His virtutibus Vir bonus primum sui, atque inde Reipublicæ Rector efficitur, juste ac pro- vide gubernans humana, divina non deserens.*

§. 3.

Quatenus itaque Virtutes hic non considerantur, nisi in relatione ad Jus suum cuique tribuendum, Virtutem universalem a Justitia universali distinguere licet. Nec repugnat natura Justitiæ naturæ Virtutis. Virtus equidem desinit, si ad eam quis cogendus. Inde vero minime sequitur, quod quis in exercendis Virtutibus eo respicere non debeat, quod cuique jus suum tribuendum, neminique intervertendum sit, etsi hoc negligens, e. gr. intemperanter vivens, pœnam incurrat. Motivum non ab hac, sed a jure suo cuique tribuendo desumens, manet virtuosus. Quatenus autem eo motivo simul utitur ad exercendam Virtutem universalem, eatenus non solum virtuosus, sed etiam justus nomen meretur, Justitiaque universalis dicenda. Quo ipso simul satisfit iis, quæ opposuit b. de COCCEJI (d).

Neque enim virtutes cæteræ cum Justitia, neque adeo Ethica cum Jurisprudentiâ confunduntur.

(a) Comp. Dig. L. I. Tit. I. § IV. b. Vin Pr. Dist. eod. Tit. Dist. I. & II. conf. Malquytius de Vera Jctorum Philosophia C. XI. (d) J. C. Qu. I. L. I. T. I. (c)

## §. 4.

Inter Justitiam cæterasque virtutes manet hæc differentia, quod his accedat motivum a jure suo cuique tribuendo desumptum, quo absente nuda virtus est.

## §. 5.

Accedit, quod in Jure & Legibus plurima de Virtutibus disponantur e. gr. de temperantia, liberalitate;

Vnde distinctio inter prodigum naturaliter & civiliter talem. An propterea virtutes desinunt esse virtutes? Nonne id clarissimum indicium, Justitiam universalem objectum Jurisprudentiæ, nec nullius in Jure usus esse?

Ponamus, virtutes induere naturam juris, quatenus id, quod est alterius, respiciunt. Eam ipsam ob Causam in Jure quoque attendendæ sunt.

Id quod egregie inculcat Nov. 69. in præf. verbis: *Vnam quidem esse omnium perfectissimam virtutem arbitrandum est hominibus, quæ jura omnibus distribuit: hæc est ex causa cognominata justitia. Etenim unamquamque aliarum virtutum nisi subsequantur hujus bona, fieri nihil bonum, quæ competunt; itaque nec fortitudinem, quæ non est cum Justitia, laudabimus: cum scilicet patria lingua fortitudinem in armis virtutem appellet solum: & si quis ab ea justitiam subtrahat, delictorum solummodo, non quorundam bonorum fiet occasio, quam in nostris provinciis intuentes contemni, lege placenti Deo eam corroborare & ad fortitudinem decentem reducere judicavimus oportere.*

## §. 6.

Eleganter hæcce illustrat Historia L. B. de Trenck, qui Lingua latina Vir fortis appellandus. Quibus præstructis simul manifestum est, errasse b. HEINECCIUM (e), quando statuit, a divisione Justitiæ in explettricem & attributricem non multum discrepare alteram in universalem & particularem. Posterior enim divisio quoad utramque speciem admittit coactionem, quam prior quoad Justitiam attributricem excludit.

## §. 7.

Nec minus erravit Vir beatus (f) putans, quando Justitiã in universalem & particularem dividitur, dividi rem in totum & partem, vel in genus & speciem.

Aperte

(e) Inst. L. I. Tit. I. §. 23, (f) Pand. L. I. T. I. §. 6,

Aperte divisio generis in suas species fit, dum Justitiã in genere per virtutem definire licet, jus suum cuique tribuendi. Id enim tribui potest vel in exercitio Virtutum cæterarum, vel in casibus reliquis quibuscunque, exercitium virtutum non concernentibus.

§. 8.

Porro divisio Justitiæ particularis in commutativam & distributivam inutilis Dn. de LEYSER (g) videtur.

Nec putat b. de COCCEJI c. I. Qu. II., ullum in Jure effectum habere dictas proportiones: cum in omnibus commutationibus divisio non fiat ex proportione, sed vel ex Lege, vel ex voluntate defuncti, vel denique ex dispositione partium. Enimvero ratio detur necesse est Legis, voluntatis defuncti, vel dispositionis partium, justificans dispositionem, quæ in proportione Arithmetica dicto in casu continetur. Quod vero distributiones v. gr. præmiorum non fiant secundum regulas Juris, neque necessario secundum merita, sed pro lubitu Principis, in factò equidem verum est. Sed quaritur, quid de jure fieri debeat & an non justæ sint civium Querelæ desuper motæ. Ad has adjudicandas certis principiis opus est, quæ sunt definitiones Justitiæ commutativæ & distributivæ, atque proportiones inde fluentes. In quo haud contemnendus earum consistit usus. Equis enim absque iis errorem satis manifestum cognoscere potest, quod Princeps in distributione præmiorum pro lubitu versari possit, nec merita attendere teneatur, viaque facti incedat, hæc non attendens? Neglectus harum definitionum & proportionum est origo illius erroris, quem sana ratio profligat.

§. 9.

Quo ipso simul satisfit obmoto Heinecciano (c. I. §. VII.): Quando enim ait: esse hæc ex eorum numero, quæ ut plurimum, sed non semper se ita habent, nil aliud innuit, quam quod b. de COCCEJI (c. I.) latius deduxit, in anterioribus autem elisum.

§. 10.

Equaëso considera Quæstionem famosissimam, num in mutatione monetæ mutuo datæ, sive extrinseca sive intrinseca bonitas fuerit mutata, inspiciendum sit tempus contractus, ut scilicet ad id moneta jam reddenda reducatur? Ejus resolutio prout quoque Juri Naturæ conformis, facillima est, si animum adver-

adveritas ad proportionem Arithmeticam in commutationibus, ad quas mutuam pertinet, observandam. Facta enim restitutione, ipso Jure Naturæ perinde esse debet, ac si mutuatum non fuisset. Perinde vero non est, nisi status mutuo dantis & accipientis post commutationem idem sit, qui erat ante: quod proportionem Arithmeticam, modumque ei convenienter argumentandi involvit.

Quoniam vero moneta mutuo accepta statim expendi potuit juxta eum valorem, qui erat tempore contractus, sicque res aliæ pro eadem acquiri potuere, quæ in patrimonio sunt; idem status intuitu patrimonii non erit, sed pro diversitate casuum nunc deterior, nunc melior, nisi debitor in casu, quo medio tempore valor monetæ diminutus, ad additionem teneretur, in casu autem, quo auctus, facultate subtrahendi poleret.

## OBSERVATIO DCCCCI.

*Ictus satisfactum sibi haud credat, modo cives actiones externas ad Legem componant.*

Contrariæ sententiæ est b. HEINECCIUS (a). Nostræ vero subscribunt Icti veteres, Justitiam definiens per virtutem, seu constantem & perpetuam voluntatem, jus suum cuique tribuendi.

l. 10. pr. ff. de *Just. & I.*

Ad omnem enim virtutem STOICOS secuti, constantem & perpetuam voluntatem, rationi nempe convenienter vivendi, requirebant, prout testatur CICERO in *paradoxis*, verbis: *Vna virtus est, consentiens cum ratione & perpetua constantia. Nihil huic addi potest, quo magis Virtus sit, nihil demi, ut virtutis nomen relinquatur.* Id quod plenius SENECA Epist. 130. indicat.

Jam tene, ex sententia b. HEINECCII Ictum satisfactum sibi credere, modo ne vaga profiliat frænis natura remotis (b), licet non semper adsit constans illa ac perpetua bene agendi voluntas. At enimvero licet tranquillitas publica obtineatur, modo cives actiones suas externas ad Legem componant, facilius tamen finis ille Reipublicæ obtinetur, aptioresque ad vitam quiete agendam sunt cives, velut ad abstinendum a furtis, a falsificatione vini, si virtuti dediti, quam non, seu ex metu pœnæ quieti sint.

Quic

(a) Pand, L. I. T. I. §. 3. (b) Horat. Serm. II. 7. v. 74.

Quicquid autem fini Reipublicæ facilius obtinendo inservit, illud negligere nequit Jctus. Ad id, quod melius est, obligat ipsum Jus Naturæ, perfectionem nempe.

Igitur Justitiam eam, quam VLPIANVS, etsi Στοιχῶς, definit, assequi remis velisque contendat Jctus.

Nec sequitur, cogitationis pœnam in foro nemo patitur; Ergo virtuti nemo studere tenetur, ut ex eadem jus suum cuique tribuat.

Concedimus quoque, præmia & pœnas animo emendando non sufficere; negamus autem, Jctis curam non incumbere, ut animus civium emendetur, eidemque solis præmiis & pœnis alios meliores reddere debeant.

Etsi stuprator pœnam luat, satisfactum tamen sibi minime credit Jctus prius, quam pœnitentiam egerit & publice promiserit, quod animus emendare, virtutemque, castitatem nimirum, in posterum colere velit.

Eo intuitu VLPIANVS Jurisprudentiam pro parte philosophiæ, quin eam pro vera, non simulata philosophia, habuit l. 2. §. 1. ff. de J. & I. quemadmodum jam EVPHRATES, Philosophus Syrus, PLINIVM secundum, de judiciariis suis occupationibus conquerentem consolaturus affirmavit: esse etiam hanc Philosophiæ & quidem pulcherrimam partem, gerere negotium publicum, cognoscere, judicare, promovere & exercere Justitiam, quæque NB. Philosophi doceant, (velut Virtutes) in usu habere (c).

## OBSERVATIO DCCCCII.

*Vana est distinctio inter Privilegia & Beneficia Legis, haud vana inter Fura singularia & Privilegia.*

### §. I.

**A** privilegiis maxime differre Beneficia Legis, ratus beatus HEINECCIUS (a), præeunte b. LVDOVICI (b).

Sunt etiam, qui putant, dari privilegia personalia, quæ etiam ad heredes transeant, saltem quorum commodum ad alios ex speciali Juris dispositione extendatur, uti e. gr. Beneficia Scti Macedoniani, Vellejani ad heredes, privilegium dotis ratione prælationis ad liberos, privilegia

*Crameri Obs. Tom III.*

O o o

(c) Plin. Epist. 10. L. 1. Coll. Freheri Veris. C. 1. Thef. I. R. T. I. p. 862.

(a) Pand. P. I. L. 1. T. IV. §. CXIX, n. 3. (b) Doct. Pand. L. 1. T. IV. §. VII.

legia Professorum ad uxores, liberosque extendi videntur LAVTERBACHIO (c).

## §. 2.

Aperte autem confundunt privilegia personis intuitu causarum suarum, veluti fidejussionis, obligationis, concessa cum personalibus: siquidem illa realia sunt, ad alteram speciem realium pertinentia, quod probatur

per l. 7. §. 1. ff. de Except. præscript. & præjud.

Nulla vi horum privilegiorum adest obligatio, consequenter nulla quoque ad heredes transmitti potest; sicque ipsis Beneficium non aliter competit, quam quatenus opponendo Exceptiones, obligationes remonent.

Non itaque est, quod Entia præter necessitatem multiplicemus & Jus singulare a Privilegiis diversum statuamus.

## §. 3.

Jus illud sic dictum singulare intuitu causarum minoribus, uxoribus, fœminis, filiis familias, Professoribus &c. concessum dicendum magis, quam integro alicui ordini personarum, v. gr. omnibus minoribus, omnibus uxoribus, fœminis, filiis familias &c. Hoc intuitu non transit ad heredes, sicut eo, quo causa ad eosdem transit, quod tamen Jus singulare a Privilegio personali distinguitur.

## §. 4.

Quod Privilegium unum per preces impetratum sit, alterum jam in Legibus contineatur, quoad Jura nullam inducit differentiam, quæ sola tamen attendenda in divisionibus juris. Nihilominus unum ad alios transferre potest, sicut alterum, quæ tamen transmissio Character distinctivus privilegii realis est.

## §. 5.

Idem quoque manet, etsi Privilegium unum ab allegante probandum, alterum probatione non indigere, dicas. Peculiaris tantum inde resultat privilegii realis species (quam privilegium in corpore juris clausum cum MYLERO (d), haud incongrue dixeris) minime vero jus singulare ab isto diversum: privilegium utique diversum a personali, quatenus privilegium personale a reali differt.

## §. 6.

(c) Comp. J. p. 10. (d) de Princ. P. 2. c. 49. §. 9.

§. 6.

Quoniam itaque regula probata non est, frustra ponitur Exceptio, ubi Jus singulare non transeat, v. gr. ubi forum privilegiatum.

Privilegium fori non causæ, sed personæ tantum cohærere, quis non videt? Communi quoque usu Jus istud prærogativum privilegium, non Jus singulare dicitur, ipsaque adeo denominatio fori privilegiati, vanam esse dictam distinctionem, abunde evincit.

Vanam autem non esse distinctionem Juris singularis a Privilegio, quisque facile perspicit, considerans, dari Jura singularia, quæ odiosa sunt, voce juris pro constitutione accepta, cum privilegia favorabilia sint, nec nisi admodum improprie & contra communem usum loquendi ac Jus Justinianum, in favorabilia & odiosa vulgo distinguantur.

§. 7.

Quemadmodum non omnis constitutio singularis contra generales data est, ita eam speciem singularium, quæ contra generales data, Jus singulare dicere licet: quod dein variat, prout commodum vel incommodum continet, priori casu Jus singulare favorabile, posteriori odiosum dictum.

§. 8.

Quod Jus singulare favorabile iterum differt, prout vel in casu universali, vel singulari datum: quo casu priori privilegii, posteriori vero dispensationis nomine venit; ut adeo constitutio singularis, Jus singulare & privilegium maxime differant, siquidem non omnis constitutio singularis jus singulare, nec omne jus singulare privilegium est.

Differentiam inter constitutionem singularem, Jus singulare & privilegium equidem jam agnovere CVJACIUS (e), STRAVCHIVS (f), ENENCKEL (g), sed non eodem plane sensu notiones non satis determinatas vocabulis istis jungentes.

OBSERVATIO DCCCCHI.

*Favor Juris pro Libertate personali ad Libertatem prædiorum non est extendendus, neque adeo quilibet in suo jus furni habet.*

O o o 2

Favo-

(e) Obs. L. 15. c. 18. (f) Diss. de Constit. Princ. Th. 28. seq. (g) de Privil. I. I. c. I. n. 4. 5. 6.



**F**avoris pro libertate personali plane singulares sunt rationes. Summa enim **JUSTINIANO** necessitas fuit, exercitus augendi, sicque Imperii tuendi gratia, libertati favendi, prout latius **SCHACHER** in *Diff. de Justiniano Manumissionum Fautore*, ostendit.

Quæ ratio ad libertatem prædiorum profus non quadrat. Quis itaque ausum temerarium non diceret, quando quidam in statu Principatus seu Reipublicæ maxime civili limitato & ubique determinato, ubi scilicet omnia atque singula jura, quæ saltem cogitare & fingere licet, quæve vel umbram cujusdam utilitatis habent, omnimode determinata & huic vel illi homini privato in Rep. & statu nostro civili viventi attributa, vel Principi, aut universitati reservata sunt, ex principiis libertatis cujusdam naturalis imaginariæ argumentantur & ad libertatem naturalem provocant, juris alteri ab immemoriali tempore quæsitæ auferendi gratia. Accommodate ad hanc rem **Grotius** de I. B. & P. L. 2. c. 22. §. 11.

*Libertas, ait, cum natura competere dicitur, id intelligendum est de Jure Natura procedente factum omne humanum, & de libertate natura sequenti non de ea, quæ est nat' ἐναντιότητα b. e. ut natura servituti quis subjectus non sit, non ut jus habeat, ne unquam servituti & oneribus subjiciatur.*

Tantum abest igitur, ut libertatem, furnum in suo ædificandi naturalem esse, utque vi ejusdem quemlibet in suo furnum extruere posse, etiam si per tempus immemorabile ad alium furnum iverit, statuamus, ut potius Principi ac Domino Jus inde quæsitum tribuamus, quo in futurum possit cogere. In quorum conformitate pronunciavit **Facultas**: *annebens die gerühmte Libertas und præsumtio Libertatis uns so weniger in Consideration gezogen werden kan, als bekannt, quod qualibet res tamdiu solummodo præsumatur, in suo statu relicta esse, quamdiu non obest consuetudo contraria, ita scilicet ut in plerisque regionibus & locis res ut plurimum aliter sese habeat: und aber notorisch, daß das Backen in einer Gerechtigkeits aller Orten und nicht in Libertate naturali bestehe, wie denn auch solche Backgerechtigkeiten sogar Jura realia sind, und nur certis prædiis inhærenten, fort eine gewaltige Absurdität seyn würde, wenn man Sachen, die doch nur inter res meræ facultatis zu rechnen wären, kaufen und verkaufen wollte: Und heutiges Tags alles dasjenige, was nur Geld einträgt, in Patrimonio dergestalt ist, daß auch einige diese Gedanken hegen, daß wenn man sogar die Lust in Besitz nehmen könnte, es schon längststens dahin gekommen*

gekommen seyn würde, daß solche als eine res patrimonialis erkaufft werden müßte; solchemnach vor ein untrügliches Kennzeichen zu halten, daß etwas keine res meræ facultatis, sondern in patrimonio seye, wenn es verkauft wird: massen es eine Absurdität seyn würde, wenn man res meræ facultatis kauffen und verkaufen wolte. Einfolglich klar zu Tage lieget, quod quilibet privatus, qui facultatem furnum extruendi sibi competere asserit, illud juxta Legum dispositiones probare teneatur &c.

### OBSERVATIO DCCCCIV.

*Si maritus ex præsumtionibus urgentissimis adulterum occidit, remissio poenæ ordinariæ homicidii locum æque habet, ac si ipsum in adulterio deprehendisset. Quod si vero limites Nov. 117. c. 15. egressus, poena extraordinaria ad fustigationem usque extendi potest.*

#### §. 1.

**D**icuntur urgentissimæ præsumptiones adulterii, quæ tantæ sunt, ut si maritus ad divortium egisset, illud decernendum fuisset.

Quin istiusmodi præsumptiones dolorem gignere possint, qui justus æque dicendus, ac is, qui adultero in flagranti delicto deprehensus oritur, dubio caret.

#### §. 2.

Quemadmodum autem hic remissionem poenæ omnis non operatur, nisi in continenti sese exeruerit; ita modus huic præscriptus est, si eundem effectum operetur; consequenter modo isto non observato, ordinaria quidem, minime vero extraordinaria poena cessat. Eoque major gradus hujus esse debet, quo facilius fuit, temperare dolorem, quove adeo majus tempus suppetiit ad deliberandum, rectoque judicii usu motus subortos reprimendos, quo minus actio inde dependens imputari quæat.

#### §. 3.

Etsi nimirum concedamus, hominem pro autore actionis non obstante affectus violentia habendum esse; quo minor tamen violentia, quove facilior resistentia, ususque rationis; eo minor vel major gradus imputationis, ac proin poenæ est.

Speçant huc ea, quæ de affectibus humanis, an & quatenus in foro considerentur, scripsit LVDOVICI.

§. 4.

Eo pertinet sequens Facultatis Juridicæ Marburgensis judicatum de Anno 1733. dicta confirmans:

**Urtheil:**

In peinlichen Sachen Procuratoris Fisci Amts-Anklägers an einem, entgegen und wider Abraham Minscher, peinlich Beklagten am andern Theil, in puncto homicidii, erkennen und sprechen peinliche Richter und Schöpsen allhier zu Hersfeld, nach eingeholtem Rath der Rechtsgelehrten, allem-Ein- und Vorbringen nach hiermit vor Recht:

Daß peinlich Beklagter a pœna ordinaria zwar zu absolviren, jedoch ihm selbst zu wohlverdienter Straf und andern zum Exempel, mit Staupenschlägen der Königl. Fürstl. Hessischen Landen, nach abgeschwornen Urphede auf ewig zu verweisen, die aufgelauffene Gerichts- und andere Kosten auch mit Vorbehalt richterlicher Mäßigung zu erstatten schuldig und gehalten seye. V. R. w.



Daß dieses Urtheil den Acten und Rechten gemäß, bezeugen wir Decanus, auch andere Doctores und Professores der Juristen-Facultæt bey Ihro Königl. Majestät in Schweden Hochfürstl. Hessischen Universität zu Marburg, urkundlich unsers hier neben gedruckten Facultæt-Insigels.

**RATIONES DECIDENDI.**

Obwohlen peinlich Beklagter den nunmehr entlebten Johann Heinrich Huth im Ehebruch mit seiner Frauen niemahlen angetroffen, folglich die Wuth und Eifersucht, wodurch er selben vorsezlich todts zu schiessen sich verleiten lassen, aus blossen Muthmassungen bey ihm entstanden, die übrige Requisita aber, sub quibus marito adulterum interficienti impunitatem indulgent.

vid. L. 27. pr. l. 14. C. ad L. Jul. de Adult.

Novell. 117. Cap. 15.

bey diesem tragico casu eben wenig vorhergegangen, und von peinlich Beklagten observirt worden, dem hinzukommt, daß wenn gleich mit dem Examine der Defensional-Zeugen, daß Fiscalis Einwenden ungehindert  
legat-

legaliter verfahren wäre, deren keiner jedoch sagen können, daß er den Defunctum in flagranti delicto vorhin jemahlen betreten habe, und nur Testis 15. ausgesagt, daß, als sie einmahl spät Abends bey der Frau, so schon im Bett gelegen, sich befunden, und in Abwesen ihres Mannes bey ihr schlafen wollen, der Joh. H. Huth auch mit in der Kammer gewesen, und vor dem Bett gesessen, sie aber von der Frau genöthiget worden, noch Bier in der Stadt zu holen, als sie nun wiederkommen, ermeldten Huth nicht mehr gesehen, sich ebenfalls zu Bett legen wollen, selbiger bey der Frau unter der Decke gelegen habe, da sie nun wieder aufgesprungen, und ihnen solches verwiesen, seye er aufgestanden, sein Camisol und Schuhe wieder angezogen, und einen Scherz daraus machen wollen 2c. ausser dem aber, daß diese Testis unica und singularis, gegen ihre Habilitat vieles eingewandt, so dann peinlich Beklagten nicht zu statten kommen mag; was er gegen das Visum repertum und dessen Legalitæt eingewendet, in dem wegen der absoluten Legalitæt der Wunde der geringste Zweifel nicht vorwalten mag.

Und es ab solchem allen das Ansehen gewinnen könnte, daß Fiscalis Suchen nach, peinlich Beklagtem die Todes-Straf allerdings zu erkennen seye, præsertim cum juxta monitum Brunnemanni Proc. Inquis. Cap. 9. num. 86. in homicidio judicem rigoris non facile poenitere debeat.

Allbieweilen aber nunmehr ab der Defensional-Zeugen fast einmüthigen Aussage zu hellem Tage kommen, wasgestalten der Johann Heinrich Huth mit peinlich Beklagten Ehefrau einen solchen nicht nur verdächtigen, sondern leichtfertigen Umgang getrieben, daß daraus fortissimæ præsumtionnes Commilli & sæpius reiterati adulterii nothwendig entstehen,

vid. Depof. Test. 1. ad quæst. 4. &

Test. 2. ad quæst. 8. 10. 11.

Test. 3. ad quæst. 8.

Test. 4. ad quæst. 13.

Test. 5. ad quæst. 14.

Test. 8. ad quæst. 18. 19. 20. 21.

Test. 10. ad quæst. 24.

Test. 11. ad 25.

Test. 13. ad 27. 28. 29. 30.

Test. 14. ad 31.

Test. 15. ad 33. 36. 37. 39. 40. &c.

die mehreste von solchen Indiciis auch peinlich Beklagten vorher nicht unbekannt seyn können, und an sich so bewandt seyn, daß wenn er die Eifersucht sich

sich nicht hätte übereilen lassen, sondern es der Obrigkeit angezeigt und civiliter ad separationem matrimonii gehandelt hätte, die Ehescheidung, und was davon dependiret, darauf erkannt werden müssen,

Herz. Vol. 1. Resp. CXI. ibique alleg.

sothane urgentissimæ præsumptiones denn ferner bey dem peinlich Beklagten justissimam dolorem erreget; die Rechte auch, quæ cædis impunitatem marito indulgent, ut in flagranti delicto adulterum deprehenderit,

Post Nov. 117. Cap. 15.

nicht ferner erfordern, sondern genug seyn lassen, si quis suspicetur, aliquem uxoris suæ castitati illudere velle, und ihm nur den hierunter gemeldten Modum vorschreiben, quo observato er die verdächtige Person ohne weitere Graffe zu besorgen, tödten möge; solchergestalt peinlich Beklagter nur in modo gefehlet hat, welcherfalls jedoch

per l. Grachus 4. C. ad L. Jul. de adult. ibi: si Legis autoritate cessante inconsulto dolore adulterum interemerit, quamvis homicidium perpetratum sit, tamen quia & nox & dolor justus factum ejus relevant, potest in exilium dari.

nur poena extraordinaria statt findet. Quali justissimo dolori des peinlich Beklagten dann hier quoad remissionem poenæ ordinariæ um da mehr zu indulgiren, da er noch wenige Abend vorher, ehe der Mord von ihm verrichtet, den Entleibten an der Hecke seines Gartens angetroffen, sein Haus aber von allen Seiten verschlossen gefunden, weniger nicht denselben Abend, da der Mord geschehen, seine Frau ihn mit vielen lossen Worten irritiret hat, als welchem sein in Respons. ad Libell artic. geschehenem Angeben um da mehr zu glauben, jemehr seither sich geäußert, quam profligati pudoris uxorem habeat, die immittelst, daß ihr Mann im Gefängniß gefessen, bey einem Sergeanten im Bett angetroffen worden, mit selbigen auch sogar durchgangen ist;

Als haben wir peinlich Beklagten a Poena ordinaria in Rechten billig absolvirt.

Wegen der dem peinlich Beklagten dictirten Poenæ extraordinariæ aber könnte es zwar primo intuitu das Ansehen gewinnen, als ob selbige allzuhart sey, anerwogen gleichwohl in d. L. Grachus 4. C. d. l. ob excessum contra legis autoritatem nur poena exilii und in præjudicio apud Carpz. p. 4. Const. 10. def. For. 8. den Todschläger in simili excessu nur das Wehrgeld an des Entleibten nächste Freunde zu zahlen, und daß er mit der Landsverweisung wohl gestraft werden möchte, zuerkandt werden.

Alldie,

Udiereissen aber in casu d. l. 4. der Exceß nur darinn bestanden, quod in adulterio noctu deprehensa ejusmodi conditionis persona fuerat, quæ per Legem Juliam impune occidi non poterat; nicht weniger auch das vorangezogene Præjudicium apud Carpzov. wie ex ipsa defin. 8. cui illud subjunctum, zur Genüge bekannt, ebenfalls von einem solchen Casu redet, da der Mann adulterii suspectum bey seiner Frauen wirklich ertappet; in gegenwärtigem Fall ganz andere Umstände vorwalten, so peinlich Beklagten zu einer härtern Straf graviren; allermaßen um jeko nicht zu gedenken, daß nach vieler Rechtsgelehrten Zeugniß die Dispositio d. Nov. 117. C. 15. heut zu Tag in praxi dahin geändert seyn soll, daß selbst derjenige, qui adulterum *in loco* deprehendit & interficit, wenigstens mit einer extraordinären Straf belegen werde.

vid. præter Grœnvegium & Gœdelinum, Bejer ad ff. ad L. Jul. de adult.

Rittershus ad Nov. Part. 12. C. 5. num. 8.

Bachov. ad Treutl. Vol. 2. disp. 32. th. 6. pag. 1277.

Struv. de vindic. priv. Cap. 7. & 8.

So hat peinlich Beklagter die Limites in d. Nov. 117. positos nur allzuweit überschritten, als darinn d. Cap. 15. versehen ist, si quis suspicetur, aliquem castitati uxoris suæ illudere velle, illique tres scriptas denunciations inferit & postea invenerit eum cum uxore sua vel in propria domo vel uxoris suæ, vel adulteri, vel in popinis, vel suburbii commercium habentem, ut liceat marito suis cum manibus perimere, nec ullum periculum ea de causa metuat; si vero in alio loco eum cum uxore sua loquentem inveniat, non minus tribus testibus convocatis, magistratui illum tradat, qui de criminibus cognoscit &c. dahingegen peinlich Beklagter nach seiner eigenen Bekännniß ad libell. artic. den Johann Heinrich Huth zwar zu drey unterschiedlichen mahlen privatim gewarnet, von seiner Frauen und aus seinem Haus zu bleiben, als erstlich juxta Resp. ad art. 9. da dessen Stiefvatter davon nachtheilig gesprochen gehabt, sodann juxta Respons. ad art. 11. & 12. da ihm seine Frau mit dem Huth auf der Strafe begegnet, und zum drittenmahl, daß er juxta art. 20. & seqq. selbigen an der Hecke (da seine Frau im Garten gewesen) stehend angetroffen, und ihm nachgesetzt, da dann der Huth ihm zur Antwort gegeben, wann er sein Geld vor die Bienen bekäme, so seyen sie geschiedene Leute; seither aber selbigen bey seiner Frauen in oder außser seinem Hause nicht ferner angetroffen, auch keinen weitem Unrath verspühret, als daß er kurz vor dem verübten Todschlag

einen Kerl, den er nicht gekennet, an seinem Garten hinter dem Hauß stehen gesehen, und hernach will vernommen haben, daß es der Huth gewesen seye, der seiner Frauen einen Strauß gebracht hätte; da nun peinlich Beklagter vier Tage hernach, als er sich mit seiner Frauen gezankt, eine Flinte geladen, und ihr selbige auf die Brust gesetzt, so aber versagt, darauf in der Rage auf die Strasse nach des Huths Behausung gangen, und da selbiger sich eben vor seine Thür gesetzt, ihm den tödtlichen Schuß vorsehlich zugefüget; so hat dieser enormen That keine gelindere Strafe im Rechten zuerkannt werden können, dann in Sententia geschehen, Ihro Königl. Majest. allerhöchsten Gnade jedoch in allerwege vorbehalten; wie wir dann auch peinlich Beklagten zur Erstattung der aufgelauffenen Kosten billig condemniren müssen; Datum Marburg. Menße Augusti 1733.

Decanus, Doctores und Professores der Juristen Facultat bey der Königl. Schwedischen Fürstl. Hessischen Vniversität daselbst.

Cui accedit sequens Facultatis Jurid. Rintelenensis judicatum.

### SENTENTIA.

In Sachen des Königl. Fürstl. Procuratoris Fisci, Amts- Inklägers an einem, entgegen und wider Abraham Münscher, peinlich Beklagten an andern Theil, wird auf vorgepflogenen Rath unpartheyischer Rechtsgelehrten hiemit vor Recht und so viel ex Actis befindlich zu seyn erkannt:

Daß peinlich Beklagter in Betracht der bey dieser Mordthat vorkommenden Umstände, von deswegen am Leben nicht zu bestrafen: Er wird aber gleichwohl vom Nachrichten eine halbe Stunde über öffentlich an den Pranger gestellet, zur Stäupe nach der Schärfe geschlagen, und aus denen Hessischen Landen, wenn er zuvor die gewöhnliche Urphede geschworen, ewig verwiesen. Von Rechts wegen.

Daß diese Urtheil denen Uns zugesandten Actis und Rechten gemäß, bezeugen Wir Decanus, Senior und übrige Doctores und Professores der Juristen Facultat bey Ihro Königl. Majestät in Schweden, Fürstl. Hessen- Schaumburgischen Vniversität Rinteln, urkundlich Unsers bengedruckten Facultat- Insegels &c.



RATIONES DECIDENDI.

In peinlichen Sachen contra Abraham Mänfcher

Es ereignen sich bey dieser peinlichen Sache viele Desiderata, welche auch in denen darinn übergebenen Wechselschriften zum Theil sind bemercket und vorkommen; Insonderheit wäre wohl gethan, wenn gegen des peinlich Beklagten Eheweib zeitig, ehe sie vorgeblich mehrere Schande ausgeübet, und darauf die Flucht genommen, wäre inquiriret worden, inmassen sodann mit grosser Gewisheit von dem Laster des Ehebruchs, und ob sie dessen mit dem entlebten Joh. H. Huth sich würklich schuldig gemachet, geurtheilet werden können; inzwischen nunmehr secundum requisitionem ad Acta definitive zu sprechen, so ist an dem Corpore delicti, und daß peinlich Beklagter eine Flinte mit Schrote und einigen Stücken Bley, um vorgedachtem Johann Heinrich Huth damit das Leben zu nehmen, geladen, darauf aus seinem Hause in die Claußstrasse gegangen, und solche auf den von ohngefahr aus dem Hause kommenden Huth losgeschossen, auch ihn solchergestalt tödtlich getroffen, daß er davon des andern Tages den 19. Jul. nach 12. Stunden verschieden, und, laut des visi reperti, nothwendig sterben mußten, kein Zweifel; Wenn nun auf einen geflüßentlichen Todschlag die Lebensstrafe in denen göttlich und weltlichen Rechten verordnet, so ist anjese zu untersuchen, ob ab Seiten peinlich Beklagten so viel ausgeführet, daß man von dieser ordinairn Strafe hie abweichen und eine gelindere andiktiren müsse;

Ob denn zwar Defensor, wie ihm vermög derer Rechte  
per text. in L. 5. Cod. de codic.

obgelegen, nicht erwiesen, daß peinlich Beklagter eines melancholischen Temperaments, und besonders zur Zeit des begangenen Delicti seiner Sinnen und Verstandes nicht mächtig gewesen, zumahlen die Zeugen insgesamt in rotulo sub num. 5. ad interr. Spec. 5. post depositionem ad articulos bekennen, daß sie niemahlen eine Gemüths, Verwirrung an ihm gespühret, und ob gleich

Test. 1. & 5. ad int. gen. 4.

Test. 1. ad art. 5.

Test. 3. ad art. 10.

deponiret, daß peinlich Beklagter schon 8. Tage her vor der That nicht recht gewesen, sondern desperat, verstöhrt, confus und verwirret ausgeföhren, so, daß man sich solche 8. Tage über vor ihm entsetzet hat, und in specie der peinlich Beklagte dem Testi in ordine 5to, seiner Aussage nach



ad art. 17. am Tage des verübten Mordes, wie sie sich begegnet, dergestalt ein Entsetzen verursacht, daß sie einer den andern ohnzuredet vorbegegangen, so hat gleichwohl diese, wegen der Frauen verdächtigen Umgangs mit dem getödteten Huth ihn heimlich nagende Aergerniß und Gram keine alienationem mentis nach sich gezogen, und ist aufferhalb der Missethat quæst. in allen übrigen Dingen keine Wahnsinnigkeit an ihm wahrgenommen, dannhero in solchem Betracht die Poena nicht mitigiret werden kan, weil sonst viele Todschläge ohne Verwirkung einer Lebens-Strafe vorgehen möchten; Was uns aber zu Linderung der ordentlichen Strafe bewogen, ist des Getödteten ungebührlicher Umgang mit des peinlich Beklagten Eheweibe. Wenn, wiewohl die in Jure vorgeschriebene Requisite allhie nicht beobachtet werden, welche, wenn ein Ehemann eine eigene Rache an der sein Ehebette besudelnden Mannsperson verrichten, und ein Adultericidium begehen will, gemeiniglich vor nothwendig gehalten werden, wohl erwogen nicht einmahl ex proprio ore des peinlich Beklagten, noch weniger sonst erhellet, daß er tribus contestationibus scriptis, trium virorum fide dignorum testimoniis nixis, den entleibten Huth gewarnet habe, seine Ehefrau zu vermeiden, und mit ihr weiter keinen Umgang zu haben.

Nov. 117. C. 15.

und er überdem, wie der Schuß geschehen, in seinem Hause, welches

L. 14. pr. ad L. Jul. de adulter.

erfordert, den Huth nicht getroffen, ebenmäßig noch nicht ausgemacht, noch aus der Zeugen-Aussage ersichtlich, daß Huth mit des peinlich Beklagten Eheweib sich fleischlich vermischet habe; So kommt dennoch dagegen billig in Consideration, daß, wenn der peinlich Beklagte mit aller in Jure verordneten Vorsichtigkeit einhergegangen, und sich sodann selbst gerächet hätte, er gar nicht möchte in Strafe genommen werden;

L. 4. C. ad L. Jul. de adult. ibi, quod legitime factum, nullam poenam meretur.

d. Nov. 117. C. 15. ibi: nullum periculum ex hoc formidanti.

Auth. si quis ei C. ad L. Jul. d. adult. ibi: sine periculo eam perimat.

Nachdem aber aus derer Zeugen eyndlichen Aussage so viel am Tage, daß der getödtete Huth mit des peinlich Beklagten Eheweibe so umgegangen sey und so hanthieret habe, daß nicht allein peinlich Beklagter, sondern auch andere Leute daraus zu argwohnen Ursach gehabt, daß von ihnen etwas Böses verübt werde, denn sie, ohnachtet peinlich Beklagter ihre Conversation verbotten, von einander nicht geblieben, sondern Huth in der

Woche

Woche vor dem todt-schiessen 5. Tage hero 5mahl gegen 1. Uhr auf dem Graben neben der Mauer-Mühle bey ihr sich eingefunden, und sie noch etliche Tage vor des Huths Ermordung mit einander alleine auf der Cammer in einem fremden Hause gewesen;

Test. 2. ad art. 8. rot. sub. C.

welches zu verschweigen die Münschersche von der Zeugin 4. Wochen nach dem Unglücke quæst. verlangt,

Test. 2. ad art. 10. d. L.

gestalten auch solche heimliche in Abwesenheit des Mannes von ihnen gepflogene Conuersation

Test. 13. ad art. 28. 29. & 30.

Test. 14. ad. art. 31.

Test. 15. ad art. 39.

bezeugen, und diese in ordine Directorii

15. Test. ad art. 40.

sogar bekennet, daß sie mit Augen gesehen, daß Johann Heinrich Huth und des peinlich Beklagten Weib oben auf der Stuben zusammen aufm Bette gelesen, so hat dies bey peinlich Beklagtem einen iustum dolorem erreget, welcher ihm in so weit zu statten kommt, daß er am Leben nicht zu strafen, si enim legis autoritate cessante inconsulto dolore (maritus) adulterum interemit, quamvis homicidium perpetratum sit, tamen, quia dolor iustus factum ejus relevat, potest in exilium dari.

L. 4. C. ad L. Jul. de adult.

und ist in denen Rechten nicht gegründet, daß der Ehemann hiernächst erweise, daß von seinem Weibe und dem Occiso ein Ehebruch vollbracht worden, siquidem maritus virum etiam honestæ conditionis cum uxore sua ubivis, licet non in actu adulterii, deprehensum occidere potest ob præsumtum adulterium, si eum ex causa probabili suspectum habeat:

G. Beyer ad ff. in addit. post pos. 27. lit. ad L. Jul. de adult.

und da dieser nebst mehrern von ihm citirten Rechtsgelehrten, wozu

Boehmer in Introd. in I. A. d. lit. ad L. Jul. d. adult. §. 19.

hinzuzufügen, statuiren, daß heutiges Tages ein Ehemann, wenn er schon methodice & secundum legem præscriptam den Mord verrichtet, nicht von aller Strafe frey sey, peinlich Beklagter aber nicht wenig excediret, indem er den Huth bey seiner Frauen des Tages nicht befunden, und

in respons. ad art. inquisit. 42.

nicht läugnet, daß er des Huths Stiefvatter, Hermann Hartusch, erschiesen wollen, wenn er dieses statt jenes ansichtig worden wäre; So haben wir

die im Urtheile enthaltene Strafe dem Verbrechen proportionirlich erachtet, stellen jedoch zu Ihro Königl. Majestät allergnädigstem Willen, ob Sie ohnmaßgeblich diese bedenkliche Fustigation in eine ewige Condemnation ad opus publicum verändern wollen; Von Rechts wegen. Rinteln Menſe Junii 1735.

Decanus, Senior und übrige Doctores und Professores der Juristen Facultät bey Ihro Königl. Majestät in Schweden Fürstl. Hefisch, Schaumburgl. Vniverſität da selbst ic.

## OBSERVATIO DCCCCV.

*Conatus in crimine abactionis partus, postquam foemina infantem sensit, fustigatione, antequam eandem sensit, simplici relegatione puniendus est.*

Casus in Constitutione Carolina non est expressus, quod fustigatio locum habeat, si foemina ad abigendum partum poculum abortus sumsit postquam infantem sensit, at actu partus non abactus. Quem vero latet, CAROLINA deficiente in subsidium ad Jus civile, maxime in poenis recurrendum esse?

Ast Lege Cornelia de sicariis non tantum homicidium actu commissum, sed & conatus punitur, quando nimirum quis cum telo ambulat hominis occidendi causa; quin imo in Lege Cornelia non agitur tantum de casu, quando quis gladio, sed & quando veneno occisus est, & is, qui dedit vel propinavit venenum hominis occidendi causa eodem modo punitur ex Lege Cornelia, quam qui cum telo hominis occidendi causa obambulavit.

Tale venenum etiam poculum abortus est, quo vim infert visceribus foemina, vel ipsi alius, ut partus abigatur, seu homo occidatur; adeoque hoc casu poena Juris Civilis ex Lege Cornelia de veneficiis

L. 8. ff. de Leg. Corn. de sicar. juncta L. 1. §. 1.

poena nempe deportationis locum habet.

Loco deportationis vero hodie introducta est fustigatio; adeoque casus Carolina non expressus hac ratione optime definiri potest.

Quod vero mitior poena locum habeat quoad conatum antequam foemina infantem sensit, probatione non indiget. Atque sic pronunciavit Facultas Menſe Jul. 1739.

OBSERVATIO DCCCCVI.

*Causæ violentæ cognitioni & Decisioni Austregarum conventionalium non repugnant.*

§. 1.

Sunt, qui omnes ingenii nervos intendunt, ut demonstrent, Causas violentas naturæ Austregarum repugnare.

Quid si vero pacta diferte ad has causas factorum violentorum commissorum corrigendorum extensa?

Eccur eo extendi non possent conventionione, cui Austregæ conventionales, quales hic supponuntur, unice innituntur?

Cardo totius rei in eo tantum versatur, num conventio ejus tenoris sit: quod quidem in casibus obviis probandum.

Probatis vero Austregis conventionalibus ejus tenoris, cur illorum in possessorio summariissimo non æque, ac in ordinario & petitorio Jurisdictione sit? Desiderant, concedo, causæ illæ promptissimam Justitiæ administrationem. Nonne vero major est litium protractio, si ab initio punctus Mandati in Judiciis Imperii Tribunalibus, postmodum causa principalis coram Austregis & dein rursus in illis via appellationis ventilatur, quam si uti in hypothese præsentis, Austregis tam in summariissimo & ordinario, quam petitorio competat Jurisdictione?

§. 2.

Accedit, quod ipsis conventionum formulis cautum legatur, utramque partem sententiæ ab Austregis prolatae stare omnino debere; quibus adeo omne genus provocationis prohibitum, executionisque difficultates præcisæ.

Mandatis S. C. ad decidendum summariissimum præcisè opus non est. Sufficit, si causæ violentæ in isto brevi manu & summariissime expediantur. Intra brevi id fieri potest temporis spatium. Austregæ Hafsiaci Anno 1604. electi controversiam innumeris tricis involutam præterlapso nondum 4. Mensium spatio ad finem perduxere, teste Protocollo.

§. 3.

At enimvero adversarii non solum summariissimum, sed & ordinarium, atque petitorium, seu causam principalem, Austregis conventionalibus subtrahunt, modo quis armis expertus fuerit, seu via violentiæ, non

non iudicii per amicos ab initio placuerit? ubinam pœna hæc sancita? Instant, in Pacta deliquit, ergo auxilium pactorum ei non accommodandum. Sed negatur, quod in pacta deliquerit, cui ab initio via Iudicii per Amicos non placuit. Quid si possessionem armis oppositis defendisset?

Jure id esset permissum, secundum parcemiam Juris: *Wer nicht kan fechten (sich bey seiner Possession vel quasi manuteniren) der gewinnet nichts in Rechten (a)*. Non omnis vis privata illicita est, prout latius deduxit Struv in Diff. de vi privata. Equænam pacta subintelligi hic possunt, quam quibus Austregæ constituti? Vi istorum autem non solum Pax colatur, sed etiam si Lis in bellum erupit, illud per Amicos extra Iudicia componatur (b). Atque sic Major Syllogismi negari potest, ad quem reducere licet argumentum.

Minime namque sequitur, quod ei, qui in pacta deliquit, auxilium pactorum denegandum sit. Fieri potest, ut contra eum, qui in pacta deliquit, provisio in his ipsis contineatur, quæ respectu majoris incommodi, quod eadem evitatur, pro commodo adeoque auxilio habenda; consequenter etiam delinquenti accommodanda.

## §. 4.

Ita tractatio litis per Amicos extra iudicium maximum commodum, adeoque auxilium est, ei etiam accommodandum, qui in pacta deliquisse dicitur, ex dispositione paciscentium. Sicque lis, quæcunque subortum *was Sachen das wäre*, adeoque in possessorio & petitorio per amicos componenda, commodum majus est. Tantum abest igitur, ut ex mente paciscentium causas violentas a generalitate verborum eximeremus; ut potius easdem sub generalitate comprehendamus, quo commodum ex intentione eorum evadat majus.

## §. 5.

Quæ explicatio naturæ negotii quoque conveniens dicenda. Ea enim dijudicanda est secundum mores antiquos Germanorum, Iudiciorum vinculi admodum impatientium, sive Iudicia in possessorio summarissimo, sive ordinario, sive petitorio consideres, isque antiquus Patriæ nostræ mos est.

## §. 6.

(a) Hert, Parcem. I, G, L. I, Par. LXXXVIII. (b) conf. §. 6. Diff. nostræ de Austregis convent.

§. 6.

Non minus corrui, quod obmovent, *violentia commissa nullum Austregarum genus, sive illi communes omnibus Germanis liberis fuerint, sive singulari aliqua conventione, in futurum ab his vel illis inter se constituti, prodesse potuisse lesionem inferenti - - - bodieque frustra esse, qui armis expertus restitutione non secuta, injuria non emendata, Austregas, qualescunque illi demum sint, obtendat.* Aperte hic confundunt arbitros compromissarios, a quibus Austregæ orti, cum his ipsis. Ab illis ad hos argumentum non valet, postquam judicia ordinaria evaserunt.

Quemadmodum igitur O. C. P. 2. tit. 23. distinguit inter punctum partitionis & causam principalem, illumque Camera reservavit, hanc vero vult decidi coram iudice ordinario in verbis: *Das soll ihm an Orten, da es sich ordentlicher Weiß gebühret ic.* & per consequens respectu illius excludit Judicem ordinarium, per quem nonnisi Austregæ Legales intelligendi; ita e contrario si conventio qua Austregæ constituti, inter punctum partitionis & causam principalem non distinguit, Austregæ conventionales neque respectu causæ principalis, neque respectu puncti partitionis excludi possunt.

§. 7.

Neque juvat allegare renunciationem eorum, quibus via violentiæ, non iudicii per amicos ab initio placuit, tacite factam Austregis.

Ex factis ipsorum hæc concludendi modo non eruitur. Ipsis enim eadem minime violenta videntur, saltem violentiam adhibitam justam esse putant. Jure suo usi nemini injuriam intulisse persuasi sunt, submissuri causam ex conventionione Judicis Austregalis cognitioni uti in petitorio ita & possessorio tam ordinario, quam summariissimo, ne cui injuriam faciant.

§. 8.

Denique uno istu tota oppositio cadit, si Foedus inter Henricum V. Abbatem Fuldensem & Henricum Hassiæ Landgravium de Anno 1335. (c) rite perpendatur verbis: *Duch ist geredt, wens daz dy kein Ußauf geschee zûschim Uns odir unser Amptluden, unde Undirthanen, von wilchin Sachen daz were, daz zu sol unser die odir unser Amptlude nicht thun, wannue wir sollen Bedir sit stille sitzen. Duch hain wir Raitlude darüber geforn, da*

*Crameri Obs. Tom. III.*

Qq q

obene

(c) ap, Schannat Hist. Fuld. Cod. Prob. f. 254.

obene in dem Lande, und uf der Fulde zc. also das sy vorgeant in Raitlude NB. alle Ufsteufe NB. richten sollen, nach Minne odir nach Recht, dar nach binuen vierzehia Tagen, wanne dy Klage an sy bracht wird von dem Legere.

Nemo puto negabit, nisi omnem pudorem ejuraverit, Austregarum horum conventionalium Jurisdictionem ad causas violentas quoque sese extendisse.

## §. 9.

Ecquæso æqua mentis lance pensita Causas hujus Judicii finales.

Quemadmodum unius rei plures dantur fines; ita & hoc Judicio æquitatis Pax non tantum conservaretur, Bellaque privata præcaverentur, sed & orta, multoque magis adeo lites cæteræ quæcunque sine mora componerentur. Inde formulæ solennes, den Krieg, Stoß und Uflauff nach Minne oder nach Recht entscheiden: It. die Stöße mit freundlichen Rechten gegeneinander austragen: den Bruch bestellen, zu den Rechten oder zu der Minne, similesque, quales fere infinitas sistunt LEHMANN (d), DATT (e), PEEFFINGER (f), HERZOG (g). Ad quas ex WACHTERI Gloss. notandum, nomen Stoß, quatenus est verbale a stoffen, Francis Stozon ferire, ictum & pulsus significare.

Cum nimirum, ut bene ait ER. MAVRITIVS (b), rara essent eo tempore Comitia, nulla judicia publica, dignitas Casarea vel nulla, vel inter competitorum ambigua, Principibus autem violentia ævi illius displicere cœpisset, ac propterea arbitraria judicia constituta; consequens erat necessarium, ut hæc quoque violentiarum, si quæ defacto commissæ, coercendarum, saltem Querelarum desuper motarum discutendarum causa constituerentur.

## §. 10.

Vtique igitur Pacis publicæ conservatio causa hujus Judicii Augustalis est.

At vero Pax publica non solum conservatur violentiam præcavendo, sed & commissam coercendo, saltem litem desuper dirimendo.

Eousque sese extendit Judicium Pacis, quale tamen est Austregale secundum Acta Comiti. Norimb. Anno 1491. (i) ibi: Und dieweil der Friede und dies Uns Zusammenthun nicht wohl Bestand haben mag ohn Austrag zc.

Quo

(d) L. V. seqq. (e) L. I. seqq. (f) ad Vitriar. L. IV. T. V. §. 3. p. 505. (g) Chron. Alfat. L. II. (b) Tr. de Duellis §. 41. (i) ap. Müller P. VI. c. 57. §. 4. p. 198.

Quo etiam spectat Pax publ. Vlmensis Anno 1466. (k) ibi: Und da sie deßerpäß diesen Landfriede fruchtbarlich und ersprießlich Landen und Leuten zu nutz gehandhaben mögen, so haben sie sich der hernach geschriebenen Austrege miteinander vereiniget. It. Pax Nordlingens. ejusd. A. p. 201. ib. Und um daß dieser Landfriede deß baß in früntlichen Bestand und Wesen gehalten und gehandhabt müg werden, so haben Wir, als Röm. Kayser, seyder hernach geschriebenen Freuntshaft und rechtlicher Austräg gegeneinander vereiniget.

Conferas hic velim Fœdus 4. Civitatum Rhenens. (l) ibi: Und uf daß wir desto friedlicher mit einander in dieser freundlichen Vereinigunge gesin und bleiben mögen, so seyn wir überkommen also: ob NB. dheine Spasme, Speime oder Zwenunge unter uns vorgeannten Städte uferstünden &c. Nullæ hic lites excipiuntur.

§. 11.

Ecce Cause violentæ non æque, ac aliæ amice componi possent?

Quo major est integritatis fiducia Judiciis conventis accedens, quo majus studium defugiendi Jurisdictionem Cesaris, quove major defectus Judiciorum supremorum, eo facilius Judicio arbitrario seu convento decisionem etiam in dictis Causis partes subjiciunt.

§. 12.

Denique Causa primaria Austregarum conventionalium fuit, ut extranei arcerentur a litium in familiis exortarum decisione.

Id confirmat Testamentum JVLII, Ducis Brunsvicensis de Anno 1582. (m) verb. Und tragen sich zwischen unsern Söhnen allen oder etlichen solche schwere Irrungen und Mißhelligkeiten zu NB. was Ursachen das immer geschehen mag = = = so sollen sie doch darüber keineswegs gegeneinander zu keiner ende Krieg und andere Thätlichkeit zu = und angriffen eilen, noch die Sache sonst zu grosser Weitläufigkeit und NB. sonderlich für Fremde gerathen und kommen lassen: haud alia sane ex ratione, quam quia exterorum non interest lites brevi terminari, & secretas, ut bene observavit DECKHER (n), statuum inter se, suas familias, vicinos accolasque contentiones, Jura, privilegia tot Impetrat. diversisque exteris familiis litigiosa, diligentia aperiri, conducere non videbatur.

Quæ ratio ad causas violentas sese quoque extendit,

Qq q 2

§. 13.

(k) §. 4. in Collect. Rec. I. N. P. I. p. 99. (l) ap Lehmann L. VII. c. 93 (m) ap Lünig R. A. P. Spec. Cont. 2. Erste Fortsetzung, 4. Abth. 4. Abf. n. 23. Vol. IX. p. 294. (n) ad Blum p. 213.



## §. 13.

Quid quod! si Libertatis species habita non dependere ab arbitrio Judicis arbitrarii, sique Germania juxta WENCKERVM (o), quasi legales Judices nunquam novisset, Judicia conventa amplexa est, pactisque statuum suffulta per aliquot secula incubuit Justitiæ; consequens erat, ut & causæ factorum violentorum Austregarum cognitioni atque decisioni subjicerentur. Ac propterea magis prodest, quam obest CÆS. FVRSTENERII (p) visio, ibi: Und allerdings muß man den Ursprung, dieser weise Strittigkeiten beyzulegen, in der Freyheit derer Teutschen, in der ungeführstesten ältesten Art ihres gemeinen Wesens und in einer heut zu Tag fast unbekanntem Art des Vertrauens zu einander suchen: siquidem ex iisdem fontibus, singulari inprimis integritatis fiducia, prono alveo fluit, non tantum pacem colendam, sed etiam Bellum, si quod eruperit, per amicos componendum esse.

Idemque sentire debet, qui statuit, Cæsares Causis procerum judicandis ob varias rationes non suffecisse, aliudque remedium non occurrise, quo contra vim & autoritatem Juris manuarii frui potuissent Germani; indeque singulare Austregarum Judicium ortum, quod violentiæ & factis arbitrariis (der Selbstrechtfertigung) oppositum maximum momentum habuit ad Pacem & concordiam inter cives fere disjunctos conservandam.

An Cæsaris Causis procerum violentis judicandis magis suffecerunt? An quoad has aliud remedium occurrebat, vi Imperii tantum non dissoluta?

## §. 14.

Cæterum an in casibus obviis occurrentes Austregæ conventionales ad causas violentas sese extendant, nec ne, longe diversa a priori est quaestio. In hypothese, Hassiacos ad eas sese extendere, Dissertationem Opusc. Tom. I. op. insertam scripsi.

Et sic cognitu non est difficile, quod contra torrentem Doctorum, in Causis Mandatorum S. C. Austregas tam legales, quam conventionales cessare docentium, non scripserim, quin potius eo ipso Regulam firmaverim, Exceptionem quoad Hassiacos & in specie conventionales statuendam esse, defendens.

Hypo-

(o) Diss. de Justit. indil. c. 2. §. 10. (p) Von des Cammergerichts Jurisd. §. 3. P. 8.

Hypothesis ista in aliis casibus Austregarum conventionalium vix tam apparenter reperietur.

Hassiacus igitur plane pro singulari habendus casus, Doctrinæ communi Pragmaticorum præjudicium non infert.

Latius & ad mentem meam hoc argumentum persecutus est Dn. CHRISTOPH. FRID. GEIGER, Prof. Marburg. Celeb. in Commentatione de Amplitudine Fori conventi Austregalis S. R. I. procerum.

### OBSERVATIO DCCCCVII.

#### *Exemplum abusus Appellationis ab excessu Commissariorum alias permissæ.*

In oculos talis occurrit in Sachen Hammerstein, Hanns Werner, contra jüngere von Hammerstein und die Stift Hildesheimische Regierung. Ad causam Gebrüdere von Hammerstein contra Hildesheimische Regierung, Mandati de administranda Justitia &c. S. C.

Vnde ad Suppl. Doctoris Gülich de 17. Dec. 1762. pro plenis Appellationis Processibus &c. & prorogatione fatalium ad 2. vel 3. p. & in eventum pro ordinatione congrua, cum Num. 1. 2. 3. & Lit. A. B. C.

#### D E C R E T U M.

Abgeschlagen, jedoch versiehet man sich zur Execution, daß dieselbe in ordine Juris überall zu Werke gehen und zu einigen gegründeten Beschwerden keinen Anlaß geben werde. In Consil. 17. Jan. 1763.

Nec defuere Rationes, prout ex sequentibus patebit:

Nach der unterm 23. Dec. 1761. publicirten paritoria plenæ solle der Stift Hildesheimische Anwalt, Lt. Wolf, seiner ohnhinläglicher Partion ohngehindert, glaubliche Anzeige thun, daß dem ausgangen verkündt, und reproducirten Kayserl. Mandat alles seines Inhalts besonders, daß Fürstl. Hildesheimische Regierung Impetrantischen Gebrüdern von Hammerstein pedente lite in dem würllichen Genus ihrer Compossession und Comperception des quæst. Guths Equord nicht turbiren lasse, und den Ausgang der zur Rechnungs-Abnahm niedergesetzten Commission beschleunige, inmittelst aber die zeitige Pfachters zur fordersamsten Abführung der lauffenden jährlichen Einkünften an Impetrantische Gebrüdere pro rata eines jeden executive angehalten habe, in Zeit 1. D. gehorjamlich leben solle.

Wie nun ermeldte Regierung sothar Urtheil so wenig, als weniger denen unterm 1. Febr. und 15. Mart. weiter eröffneten Paritioriis einige Parition leistete, wurde auf Anrufen des impetrantischen Theils das Mandatum de exequ. & manutendo auf Braunschweig Wollfenbüttel erkannt, und als der Herzogliche Subdelegatus Citationes ad partes, auch die Stift Hils desheimische Regierung selbst an den geheimen Rath von Hammerstein qua Administratorem des quaest. Guths sowohl, als die seitherige Pächter Befehle ergehen ließ, denen Cammergerichtlichen Judicatis zu folge, die rückständige Pachtgelder pro rata an klagende 3. jüngere Gebrüdere von Hammerstein auszuführen, und damit zu continuiren, so appellirt ermeldter geheimer Rath von diesen Decretis ad Cameram und suchet das nemliche, welches Camera in Mandato de exequendo & manutendo befohlen, von neuem in Contestation zu ziehen, und die 3. jüngere Gebrüdere von Hammerstein auf eine höchstunverantwortliche Weise fernerhin herum zu treiben. Dann nach dem Inhalt des Kayserl. Mandati de exequendo ist zu reguliren und fest zu setzen, was den Gebrüdern von Hammerstein aus dem adelichen Guth Equord ratione futuri pro rata zu kommen, und wie sie es sicher und ohne alle Weitläufigkeit erheben mögen. Es muß aber auch das geordnet und ein Liquidum zwischen den Gebrüdern von Hammerstein darüber constituiret werden, was ihnen ratione præteriti sowohl aus der Alfschen und Wieselischen Pacht, als auch aus der zweyjährigen letzten Administration, welche der Hr. geheime Rath von Hammerstein selbst übernommen, gebühret. Es bezahlen nun die Pächter, oder der geheime Rath von Hammerstein, solches ist am Ende gleichgültig, und muß sich dieser Punct nach denen Judicatis richten, die Judicata aber Inhalts Mandati exequiret werden.

Dieses alles will durch die anmaßliche Appellation mehrgemeldten geheimen Raths auf einmahl wieder vereitelt werden: dahero salva Justitia denen verlangten Appellations Processen ohnmöglich zu deferiren seyn wird, wobei man jedoch ohnehin zu der Executions Commission das Vertrauen heget, sie werde in ordine Juris überall zu Werk gehen, und zu einigen gegründeten Beschwerden, welche noch zur Zeit dahier ermangeln, keinen Anlaß geben.

## OBSERVATIO DCCCCVIII.

*Melancholia desperabunda laborantes non sunt pœnis afficiendi, sed custodiendi.*

De dementia & Melancholia STRYCK disputationem scripsit, occurritque in Facultate Menſe Febr. 1741. casus ſingulari attentione dignus, cuius occasione Facultas animi ſui ſenſa ſic declaravit.

Daß in Actis von Deſperation gedacht wird, hindert nicht, daß eine Melancholie vorhanden ſeye. Es gibt ja eine Deſperationem Melancholicam, oder Melancholiam desperabundam, wovon das Reſponſum der Mediciniſchen Facultat zu Helmſtedt bey Krefſio

Comment. in Conſtit. Crim. ad Art. CLXXIX. §. 3. ſeqq. handelt.

Nun aber wird in Reſponſo ordinis Juridici daſelbſten als ein Indicium melancholix desperabundæ angenommen, daß Angeklagte, als ſie in den Blättern in dem Verſtande verrückt worden, unverſtändlich geredet. Diß findet ſich auch in dato caſu, da peinlich Beklagter in der Deſperation ganz unverſtändlich geredet. Hierzu kommt, daß man ihm bereits vorher an der Stirn zur Ader laſſen müſſen, welches vor ein ſufficientes Indicium ſeines verwirrten Zuſtandes zu halten. Ingleichen, daß er ganz ſchwarzgelb ausſieht, und die Teſtes jurati gar viel verwirrtes an ihm wahrgenommen, dabey auch denſelben unterweilen ganz trift, und vor ſich ſitt ſehend geſehen haben.

Woraus ſich begreifen läßt, wie er deswegen, daß ihn ſeine Frau hinweggeſtoſſen, und ſich nicht aus ſeinem Hauſe begraben laſſen wollen, zu einer ſolchen That, daß er dieſelbe mit einem Meſſer todt geſtochen, hat können gebracht werden, ohngeachtet er ſie vernünftig angerebet hat, angeſehen die Medici in gedachtem Reſponſo bezeugen, ob es gleich hieweilen ſcheine, die Gemüthskrankheit ſeye gänzlich gehoben, ſo breche ſie doch öfters ganz unvermuthet ſo heftig wieder herfür, als ſie niemahls geweſen, ſo zumahlen in dieſem Fall geſchehen können, da peinlich Beklagter ſichs vor einen groſſen Schimpf geachtet, wenn ſeine Frau aus ſeinem Hauſe nicht ſollte begraben werden.

Wie nun ſich von ſelbſten hierab ergiebt, daß er die That extra intervallum lucidum, dergleichen er gehabt zu haben die Teſtes jurati ausſagen, verrichtet, obwohlen er in intervallo zu der Frauen gegangen; Alſo macht es auch nichts, daß das Betragen der Frau vor eine Kleinigkeit zu halten, zumahlen man aus der täglichen Erfahrung weiß, daß melancholiſche Leute durch Kleinigkeiten dergeltalt erhitzt werden können, daß ſie die größte Exceſſe begehen, bevorab wo eine ſtarke Ambition hinzukommt die bey peinlich Beklagten im größten Grad ſich befindet.

Es vermag dagegen nichts, daß derselbe auf die Articul wohl zu antworten gewußt, gestalten dergleichen Melancholici ihre lucida intervalla haben, und in etlichen Stücken sich vernünftig aufführen, auch nachdem sie sich fassen, und ihre Absichten durchzusetzen gedenken, denenselben gemäß, antworten können. Solchemnach wird nichts helfen, wenn gleich der Richter sein jetziges Betragen ganz vernünftig und seine Leibes-Disposition nicht übel befindet: indem bey dergleichen Leuten nicht sowohl Corpus, als Mens afficiret ist, daher auch Melancholici oft mehr, als andere Leute, essen, vid. allegat. respons. Med. ap. Kress.

und selten ausser dem Punct, worinnen sie irren, ausbrechen, in diesem aber auch sich standhaft und so bezeugen, daß man nicht glauben sollte, daß sie irren, weil sie den Irrthum mit solchen Umständen so zu erzehlen wissen, als wenn er die untrügliche Wahrheit wäre.

Wir halten demnach bey solcher der Sache Beschaffenheit dafür, daß peinlich Beklagter unter diejenige gehöre, von welchen die Juristen sagen, quod non puniendi, sed custodiendi sint, einfolglich Fiscalis mit seinem Suchen pro irroganda poena gladii abzuweisen seye.

## OBSERVATIO DCCCCIX.

*Ebrietas a poena ordinaria non liberat, nisi quæ hominem memoria sui liberat, seu extra statum personalitatis ponit.*

De eo, quod justum est circa ebrium, Dissertationem egregiam debemus Gustav. Georg. BIERMANN. Ebrietatisque exceptio an excuset in delictis, in consultationem deducta est a b. BOEHMERO T. II. R. 1056. 1057.

Placent vero Meditationes Leyserianæ de ebriis Sp. LIX. Med. III. & Spec. CCCXLVIII. ebrietatem cum exilio mentis conjunctam exigentes: utpote quod exilium mentis non consistit, nisi in defectu memoriæ sui. Sic Jcti Mensē Sept. 1739.

Peinlich Beklagter hat den Musquetier W. mit einer Harke dergestalt am Kopf geschlagen, daß er zu Boden gefallen, und nicht sofort, sondern erst nach wiederholter Bemühung wieder aufstehen können, kurz darauf aber verstorben.

Er entschuldiget sich mit seiner damaligen grossen Trunkenheit, und will sich alles dessen nicht erinnern, was damahls vorgegangen, es bezeuget auch Test. 2. & 3. ad art. prot. de 10. Mart.

daß

daß Inquisitus summe ebrius gewesen, ingleichem 2) Test. 3. ad art. 40. prot. de 10. Mart. und ad art. 10. prot. de 10. Mart. daß er im Gehen gestrauchelt, anbey 3) sagen test. 2. & 3. ad art. 14. d. prot. daß Inquisit, als er nach Hauß gekommen, niedergefallen, und als er wieder aufgestanden, in der Cammer gestrauchelt, und durch Hülfe seiner Frauen zu Bette gebracht werden müssen: welche Trunkenheit von Menge des Brandtenweins, den er zu sich genommen, wovon Testes deponiret, test. 3. ad art. 10. prot. 11. Mart. & test. ad art. 4. prot. 10. Mart., nothwendig erfolgen müssen, immassen denn der Chirurgus den Entleibten besoffen angetroffen, ja selbst der Entleibte peinlich Beflagten zum Sauffen angetrieben, test. 2. ad art. 2. prot. de 24. Nov.

weilen sie vorher gute Freunde gewesen.

Bey alle dem scheint aus einem und dem andern, so vorher und hernach vorgegangen, als ob er doch dasjenige, was er gethan, gewußt habe, wie dieses Zeugen an ihm gemerket haben,

test. 1. & 2. ad art. 7. & 8. prot. de 10. Mart.

welches Bewußtseyn seiner selbst dolum nicht excludirt, quo tamen homicidium commissum ultimo supplicio puniendum est.

Immittelst bringt Defensor von Burgermeister und Rath, auch dem Pastore Attestata bey, daß peinlich Beflagter jederzeit ein Mann von untadelhaftem Wandel, still und fromm gewesen, der sich auch insonderheit bey dem Trunk nicht zankhaftig, sondern kurzweilig bezeuget haben solle.

Gleichwie nun anbey noch in Erwegung zu ziehen, daß bey der Sectione cadaveris, nach Erforderung der peinlichen Halsgerichts Ordnung, weder Richter, Actuarius noch Schöppen gewesen, also ist die größte Unrichtigkeit zwischen gegenwärtigem und demjenigen Casu, welchen Beyer

ad Art. 146. posit. 44. Lit. I.

anführet, einfolglich halten wir gleichfalls cum Scab. Lips. in gegenwärtigem Fall dafür, daß peinlich Beflagter vermittelst Eydes sich zu reinigen habe, daß er was von ihm gethan worden, nicht gewußt, noch sich dessen, was vorgegangen, erinnere, und, wenn er solchen abgeleget, mit einer Poena extraordinaria relegationis, oder einer Geldbusse zu bestraffen seye:

Carpz. Pr. Cr. P. 3. qu. 146. n. 32.

Gilhaus. Arb. jud. Cr. c. 5.

Ramus. c. 3. de Except. n. 115. seqq.

Zachia Quæst. med. leg. Lib. 2. tit. 1. Quæst. II. n. 33.

Befold. th. pr. v. Trunkenheit.

Lauterb. disp. de volunt. th. 7. n. 7.

Harpr. resp. 20. n. 16.

Struv. Ex. 48. th. 20. ibique Müller Lit. Z.

anerwogen solchergestalt Summa Ebrietas bey ihm gewesen: insonderheit da noch dieser notable Umstand hinzukommt, daß Facultas Helmstadiensis keinesweges in Abrede ist, daß beym Entleibten der über ein halb Maßel kurz vor den Händen genommene Brandtwein, der heftige und lang anhaltende Zorn, das Balgen vor dem Fall, nach dem Schlag, die Bewegung darauf bey Austheilung der derben Maulschellen, und da er seinen Gegner nachmahls zur Erde niedergeworfen, den Tod desselben beschleuniget haben können; in der peinlichen Halsgerichts-Ordnung Art. 147. aber versehen, daß bey der Lethalitate darauf zu attendiren, an non prostratus ipse malo regimine factoque proprio sibi acceleraverit mortem?

Kressl. ad art. 147. n. 4. p. m. 440.

Dabeneben hat peinlich Beflagter wegen der verübten That, wie der Mauth vorbey war, gar grosses Leid bezeuget: tunc demum vero, si delinquentem cessante ebrietate non poeniteat delicti in ebrietate commissi, poena ordinaria puniri potest.

Carpz. Pr. Cr. P. 3. quæst. 46. n. 55.

Menoch. L. 2. Arb. Jud. qu. cas. 326. n. 10.

Cocceji Disp. de fuggest. c. 4. §. 13.

## OBSERVATIO DCCCCX.

*An Investitura sub clausula: Belehnen alle seine rechte Erben, sie seyn genannt wie sie wollen, excludat fœminas?*

**S**i feudum hæreditarium non fluit ex formula: aller Erben und Nachkommen, prout jam observavi T. 1. opusc. p. 717. nec prædicta clausula Feudi Hæreditarii, nec admissionis fœminarum indicium esse, respondit quoque Facultas Mense Oct. 1732.

Berichten auf die Fragen:

- 1) Ob nicht, wie nach dem Tenore des Lehn-Briefs und mütterlichen Inventario die bemeldte Schwester Lucretia von des L. Annæi Successione zu excludiren gewesen, also auch
- 2) obachtet der in Præjudicium derer Gebrüdere von Lucretiæ marito so erschlichenen Belehnung, sie die ratam feudi sic adeptam cum fructibus wieder abzutreten und herauszugeben schuldig?

daß

daß es zwar das Ansehen habe, als wann die Worte: Wir belehnen aber seine rechte Erben, sie seyen genannt wie sie wollen, auch auf die Weibs Personen gehen, ob generalitatem suam,

vid. Klock. T. 2. conf. 17. n. 138. seq.

um derentwillen sie einige auch gar auf Extraneos extendiren, wohin insonderheit gehören

Andr. de Ifern. ad II. feud. 39.

Gail. 2. Obf. 154. n. 6.

Rosenth. c. 9. membr. 1. concl. 40. n. 14. & alii plures citati a Vultejo L. 1. c. 9. n. 31.

Gleich denn viele ein feudum pro se & heredibus quibuscunque datum gar pro absolute hereditario ausgeben,

Fachin. 7. contr. jur. 6.

Cacheran. Dec. 26. n. 18. Surd. conf. 153. n. 4.

Ever. jun. conf. 50. n. 19.

wohin auch insbesondere dasjenige feudum von einigen referiret wird, quod pro successoribus feudalibus & iis deficientibus, pro heredibus concessum est;

Sim. Pift. Vol. 1.

Modest. conf. 10. n. 13. 14. 15.

dergleichen das Feudum quæst. zu seyn scheint: inmassen die Worte der Belehnung folgendergestalt lauten:

Wir N. N. belehnen Caji Sohn L. Annaei und dessen männliche Leibes Erben, da aber derselbigem, welches in des Allerhöchsten Willen stehet, nicht mehr seyn sollten, alsdenn alle seine rechte Erben, sie seyen genannt, wie sie wollen.

Jedemnoch aber und diemeilen verba generalia pro substrata materia & ex natura rei zu interpretiren,

Barbosa th. L. 9. c. 76. conf. 7.

und also naturæ feudi conformiter ad solos heredes feudales zu restringiren sind, angesehen die generalitas genug würket, wenn nicht nur descendentes, sondern auch collaterales zur Succession gelangen, welcher Meinung Struv.

c. 9. §. 8. n. 12.

wie auch Horn

c. IV. §. 38.

bengethan, obwohlen dieser sogar auf Extraneos sothane verba ziehet, die aber in der gegenwärtigen Belehnung durch die Expression, rechten Erben,



klürlich excludiret worden, hiernächst beyde belobte Jcti dafür halten, da wenn in dergleichen feudis die foeminae zur Succession sollen gelangen können, die Concessio pro se omnibusque heredibus sine discrimine, für sich und alle seine Erben und Erbnehmen ohne Unterscheid, geschehen seyn müsse

Horn Jurispr. feud. c. 4. §. 38. p. 91. seq.

Struv. Obs. feud. n. 6. Obs. 6. p. 54.

wie auch sonst in feudis hereditariis die Weiber zur Succession nicht admittiret werden, nisi in litteris investiturarum expresse cautum fuerit, gestalten ex Diplomate Ottoni puero Duci Brunsvic. pro se suisque heredibus utriusque sexus impetrato, zu ersehen.

Als liegt darab klar zu Tage, daß die von der Lucretia erhaltene Belehnung per sub- & obreptionem erlanget, mithin denen bekannten Rechten nach keinen Effect haben könne,

Böehmer T. II. conf. 349. n. 24.

mithin erscheinet so viel, daß 1) wie nach dem Tenore des Lehen-Briefs die Schwester Lucretia von der Succession zu excludiren gewesen, also auch 2) obnerachtet der in præjudicium derer Gebrüdere von Lucretia marito erschlichenen Belehnung, sie die ratam feudi sic adeptam cum fructibus wieder abzutreten und heraus zu geben schuldig;

Derwegen die Frage:

Qua actione Sie, fratres, contra sororem aut heredes ejus am sichersten zu verfahren hätten, belangend, unsere rechtliche Gedanken dahin gehen, daß obgleich Dd. communiter vermeinen, ob feudum hereditarium per successionem devolutum hereditatis petitionem competere:

quos vid. ap. Rosenth. c. 7. concl. 6. 7. 8.

Jedennoch aber und dieweilen LVDWEL die von ihnen gebrauchte argumenta, adductis pro sua contraria sententia rationibus & autoribus, widerleget,

p. 414.

ob dominium, quod ipso jure in successores transit, kein sicherers remedium juris, als rei vindicatio, per ea, quæ etiam tradit

Rosenth. d. c. conf. 11. n. 39.

übrig bleibe.

## OBSERVATIO DCCCCXI.

*Pater usumfructum in maternis intuitu unius ex liberis remittens, non tenetur eundem remittere intuitu aliorum.*

Sicut

Sicut pater vi patriæ potestatis ususfructum in bonis liberorum adventitiis habet, ita eodem in maternis in specie gaudet.

l. 1. & 2. C. de bon. mat.

l. 6. C. de bon. quæ liber.

Ex quo jure ususfructus non solum sequitur, quod patri etiam legitima administratio bonorum adventitiorum competat,

c. l. 6. §. 2.

sed & porro id, quod Jcti Mense Martii 1735. responderunt.

Die Frage:

Ob nicht der Lucretiæ von denen Vormünderen der unmündigen Gebrüdere zuviel zugestanden worden, so daß diese Gebrüdere anseho noch befugt seyen, den unter die väterliche Massam gekommenen ususfructum ihrer ratarum maternæ hereditatis (pro parte accepta) von der Lucretia wieder zurückzufordern? betreffend, so scheinet es zwar, als wenn dadurch, daß die Lucretia ihr völliges Antheil ihrer Maternorum gleich circa Annum 1701. zu sich und in ihren Nutzen bekommen, der Vatter aber die ratas ex materna hereditate filiis debitas interim usufruiet, eine grosse inæqualitas inter liberos entstanden wäre, indem sein ohne das gutes Vermögen dadurch noch vergrößert worden, Lucretia aber bey der nachmahligen väterlichen Erbschafts-Vertheilung 1719. da die Brüdere noch minorenes, obwohlen bevormundet gewesen, wiederum eine gleiche Portionem, wie die Brüdere, nur erhalten habe.

Dergleichen Inæqualitas in Rechten verhaßt, und die Collation einzuführen Gelegenheit gegeben, um selbige aufzuheben.

Jedennoch aber und dieweil der Vususfructus von Maternis dem Vater vi patriæ potestatis eingeräumet, er auch um deshalb nicht als Tutor legitimus, sondern als Vatter das Mütterliche der Kinder administriret, einfolglich der Vususfructus von Maternis in seinen Faveur eingeführet ist, ein jeder aber favori pro se introducto renunciiren kan;

Als hat auch dem Vatter frey gestanden, seiner Tochter Lucretiæ ihren Antheil an Maternis sogleich heraus und sich des Vususfructus zu begeben, zu eben dergleichen Nachlaß aber hat derselbe in Ansehung seiner Söhne nicht gezwungen werden können. Und obwohl eine Ungleichheit daraus erwachsen, ist doch solche nicht anzusehen, da de expressa patris voluntate gewiß constirer,

Boehmer T. II. conf. 852. n. 10.

Woraus ferner so viel ersichtlich, daß der Lucretiæ von denen Vormündern der unmündigen Gebrüdere nicht zuviel zugestanden worden, so



scripto comprehensa & in eo contenta sunt, approbasse, confirmasse & ratificasse censei,

Carpz. P. 1. dec. 121. n. 14.

Bardili de subscript. c. 8. n. 22.

Brunn. conf. 91. n. 17.

Alexander Lib. 2. conf. 147. n. 3.

Hertius T. 1. resp. 136. n. 10.

Amnest 2) ohnehin es mit der Læsion, welche überhaupt difficilis probationis ist,

Franzk. 1. 3. resolut. 4. n. 5. seqq.

seine völlige Richtigkeit nicht hat, in vernünftigen Betracht, daß die Anzahl der Unterthanen, welche post permutationem hinzugekommen, in æstimatione læsionis nicht angerechnet wird, da kündigen Rechtens: In læsione æstimanda non ad præsens, sed illud tempus respiciendum, quo negotium celebratum est.

Lauterb. tract. Synopt. ad tit. ff. de rescind. vend. §. 1. n. 40.

Joh. a Sande l. 3. tit. 4. def. 16.

Mev. P. 2. dec. 320.

Brunn. cent. 5. d. 52.

Carpz. P. 2. C. 34. D. 16.

Læsus enim proprie non dicitur, cum tempore contractus de certo comodo vel damno non constabat & in iis, quæ ab incerto eventu dependent, læsio non attenditur,

per vulgata,

Gail. 2. Obl. 8. n. 12.

Mev. conf. 27. n. 67.

So halten wir dafür, daß der schriftlich aufgerichtete und von Herrn Grafen N. mit unterschriebene und ratificirte Tausch; Contract kräftig und bündig sey.

### OBSERVATIO DCCCCXIII.

*An is, qui jus cauponarium ultra 30. vel 40. annos b. f. possedit & certum uniformem canonem quotannis solvit, a domino expelli possit?*

Præsuppono hic, quæ de Cauponarum Origine & Jure & Magistratus in iis ordinandis Cura, solide scripsit CHRISTIANVS LVDOVICVS SCHEIDIVS.

Quæ-

Quaestionem vero illam specialem resolvit Facultas seq. resp. Menfe Oct. 1732.

Nachdem in dieser Sache a Jctis extraneis den 24. Jan. 1736. erkannt worden:

Das Implorantin Suchen, soviel die Erbpacht, Gerechtigkeit, gegen Erlegung eines uniformen Canonis, betrifft, nicht statt habe, und folglich selbige dem Imploraten, kraft ihres den 17. April 1737. mit ihm geschlossenen Contracts, bis den 1. May 1738. 4 Rthlr. 9. Mgr. jährlichen Bierzins des dagegen beschehenen Einwendens ohngeachtet, zu bezahlen schuldig, wegen der übernommenen 12. halben Fässer Breyhans aber wird der zwischen denen Partheyen geschlossene Contract, wenn Implorantin zuvor erwiese, daß sie darzu gezwungen worden, wie ihr hiermit zu thun auferlegt wird, cassiret und aufgehoben 2c.

hat implorantin Leuterung dagegen eingewandt, und 1) pro gravamine an gegeben, daß Jcti extranei ihren Krug vor keinen Erbkrug erkennen wollen, da doch die von undenklichen Jahren entrichtete Pensio uniformis ad 4. Rthr. solches zeige: qui enim ultra 30. vel 40. annos bona fide jus cauponarium possedisset & certum ac uniformem canonem quotannis solvisset, non posse a domino expelli, nisi hic probaverit, bona ista fuisse locata ad annos aliquos,

Carpz. P. 2. const. 40.

allermassen possessio quadragenaria nach allen Rechten, als zur Präscription hinreichend erachtet würde.

l. 4. c. de præscript. 30. vel 40. ann.

2) daß dicti Jcti metum nicht auf die Versteigerung der Pacht ziehen wollen, da doch Leuterat auffer den andern Drohungen auch gesagt, wir wollen es ihr schwer machen, wenn sie den Contract nicht eingehen und die 9. Mgr. geben will.

Jedemnoch aber und dieweilen, vermög des Landesherrlichen Reglements de Anno 1697. die Krüger entweder expresse belehnt, oder a Serenissimo, oder dero Fürstl. Cammer mit specieller Concession versehen seyn müssen, so Leuterantin nicht bewiesen, da sie bloß dafür hält, daß obbemeldte Zeit und ein unveränderter Canon annuus so viel, als eine specielle Concession effectuire; solchergestalt man de locatione ab initio gewiß ist, gleichwie auch Leuterantin Krug in den Registern unter der veränderlichen Einnahme stehet, und in dubio ein Negotium vielmehr pro locatione conductione, als emphyteusi zu halten,

arg. l. femper d. V. O.

Menoch

Menoch. III. præf. 105. n. 3. seqq.

Mithin Leuterantin und ihre Vorfahren die Erbgerechtigkeit blos detiniret; dannhero ihnen nequidem per diuturnitatem temporis ein Besitz zuwachsen können; siquidem detentionem in possessionem mutare non potuerant; uti nec genus possessionis, seu causam sibi quis mutare in aliam potest,

l. 13. §. 1. d. A. P.

l. 23. de probat.

l. 35. §. quod vulgo d. Vfus.

& temporis longinquitas ex conductore possessorem efficere nequit, arg. l. 10. C. locati.

nec natura negotii mutatur, nec contractus distinguuntur solo tempore sed ex propria conventionis forma,

l. 8. ff. Mandati.

Franzk. ad tit. Locat. n. 29. & de laudemiiis c. 15. n. 7. seqq.

ac traditio illorum communiter reprobatur, qui ex locatione ad longum tempus emphyteusin induci arbitrantur; Einfolglich keine præscriptio nequidem immemorialis, statt findet: cum in ea si non aliud, saltem possessio requiratur, nachdem die uniforme Abforderung der 4. Rthlr. in locatoris beneplacito gestanden: beneplacitum vero nulli legi subjacet, adeoque licet non quotannis, sed ab initio saltem sibi libertatem denuo locandi reservasset, nulla postmodum facta locatione, tamen nulla præscriptio locum habere possit, quoniam contra se haberet jus libertatis.

c. 17. X. de præscript.

Klock. Vol. II. conf. 62. n. 104. seqq.

Woraus sich von selbst ergibt, augeri posse pensionem, licet a tempore immemoriali fuerit uniformis.

Thesaurus Dec. 266. n. 3.

Menoch. Conf. 747. n. 22.

Costa de facti scient. & ignorant. In Sp. 26. n. 9.

Panschmann Qu. 22.

Bei alle dem aber, wenn Leuterantin die vom Amtmann gethane Bedrohungen, worinnen sie ihre Intention fundiret, bewiesen, der Contract null wäre, cum minæ, quæ procedunt ab eo, qui minas exequi potest, justum metum inferant,

l. 7. C. de his, qui vi met. causa.

Huber. ad tit. quod metus causa §. 2.

Lauterb. ad cit. tit. 17.

&amp; actus metu gesti nulli sint,

Bœhmer. consult. l. 126. 21. 22.

und denn delatio juramenti eine Species probationis ist;

Mev. P. 4. Dec. 6.

So hat nicht anders erkannt werden können, als daß, wofern Leuterat den ihm deferirten Eyd abschwöret, daß er die Leuterantin weder in Ansehung der verstreigerten Pacht, noch der übernommenen 12. Halbfässer Bryhanß zum Contract gezwungen, dieses Einwendens ohngeachtet, zu beyden ihm gehalten seye.

## OBSERVATIO DCCCCXIV.

*Casus obsessiois viarum, quæ dicitur die Verwartung.*

Distinguendum est inter obsessioem viarum publicarum, quæ fit prædæ, vel assassinii ergo & crimen capitale est, art. C. C. C. 128. atque illam, quæ ex lascivia, vel animo vindicandi fit, diciturque *Verwartung*, sicut illa *Wegelagerung*; prout Facultas Mensè Jan. 1734. probe distinxit verbis:

Beklagte haben Klägern, nachdem sie in Handel mit einander gerathen, auf der öffentlichen Land- und Herstrasse aufgepaßt, und selbigen ex vindicta sowohl verwundet, als dessen Glieder dermassen mit Knüppeln zerschlagen, daß er solche binnen 14. Tagen nicht recht regen, noch brauchen können.

Sie läugnen aber beydes: und doch sagt Testis I. ad Art. 10. daß wahr, wie Kläger vorbehey gehen wollen, Beklagte denselben vor die Brust am Canisöl angegriffen. Es hat auch der Soldat, welcher bey demjenigen Schlagbaum, wo die Attaque geschehen, Wacht gehabt, deponiret, daß nach 1. Uhr in der Nacht Beklagte zum Thor herein, und wieder nach einer Stunde mit Knüppeln heraus gegangen, und darauf solche Schläge gehöret worden, als wenn man auf Meel-Säck schlug, als auch nach Hülfe gerufen worden, und er zugeloffen, von ihm nicht nur Beklagte erkannt, sondern auch gesehen worden, daß Kläger von ihnen sehr übel zugerichtet seye.

Obwohlen nun Beklagte contra testem eingewendet, ob wäre er autor rixæ, und dannenhero angeführet, daß obbemeldter Soldat nur testis unicus seye, so ist doch bekantten Rechts: unum testem omni exceptione majorem semiplene probare,

art.

art. 30. C. C.

& semiplenam criminis probationem proximis indicis annumerari. Da nun ein jedes Indicium proximum per se ad torturam inferendam sufficient ist; so muß es auch in criminibus levioribus, proluxa inquisitione non dignis, ad pœnam extraordinariam zureichen; einfolglich da diejenige Species obsessionis viarum, quæ ex vindicta rixantium suscepta, si vel maxime læsio accesserit, extra ordinem ex ipsa facti qualitate bestraffet wird;

Theod. Coll. Crim. c. 6. aph. 10.

Befold. Thef. pract. voce: Wegelagerung.

Berlich. P. IV. concl. 2. n. 10 28.

So ergibt sich klärlich, daß wenn auch die beygebrachte Exceptio als gegründet angenommen würde, in diesem Casu doch pœna extraordinaria statt finde.

Solchemnach halten dafür, daß Beklagte in eine Gefängnuß, Grafe auf 2. Monath und Erstattung der Schmerzgelder, Schäden und Unkosten, wie auch die Gerichtskosten moderatione judiciali salva, fällig zu vertheilen seyen.

### OBSERVATIO DCCCCXV.

*Casus transactionis in Camera Imperiali, mediante Re- & Correferente in Causa a partibus litigantibus initæ, ibidemque confirmatæ, etsi sub illis Minores comprehensi fuerint.*

Videntur confirmationes Transactionum inter immediatos tantum ad Suprema Imperii Tribunalia spectare.

Hic vero Casus probat, etiam Transactionum inter mediatos initarum confirmationes ibidem obtineri posse, isque eo dignor est notatu, quo cautius Re- & Correferens negotio adhibiti fuere.

Rund und zu wissen seye jedermänniglich, deme daran gelegen, welcher gestalten, da zwischen Uns Grafen und Freyherrn von Dynhausen, als Lehenfolgeren deren, durch Absterben Christoph Albert von Dynhausen des letzteren männlichen Geschlechts, Eichholzischer Linie, seiter 1737. erledigten vom Hoch. Stift Paderborn zu Mann Lehen gehenden zum sogenannten Vorder. Hauß Eichholz gehörigen Dynhausischen Eichholzischen Feudal. Güther und mir geheimen Rath von der Lippe, als Allodial Erben, ein langwüiriger Proceß bey denen Paderbornischen Gerichten, und per Appellationem Imam & 2dam bey dem Kayserl. Cammer. Gericht bis anhero geführt,



annoeh aber definitive, und was Lehen oder Erb, nicht entschieden, sondern nur durch die Urthel vom 1ten Febr. 1760. interlocutorie und provisorie zum Beweis und respective Einraumung der Halbscheid an Gütthern an Herren Feudales zwar gesprochen, hingegen von mir geheimen Rath von der Lippe dagegen das Remedium restitutionis in integrum ergriffen, und annoeh nicht decidiret worden, wir beyderseitige litigirende Theile, sowohl in Betracht der schweren Kosten, welche der Fortgang des Processus verursacht, als auch um eine wahre aufrichtige Freundschaft unter so nahen Averbwandten herzustellen, des Herrn Cammer Richters Hochfürstl Durchl. ersucht, in vorgedachter streitigen Rechtsache die in selbiger am besten kündigung des Käyserl Cammergerichts Herren Assessoros, Herrn Franz Georg von Leykam, und Freyherrn Christian von Nettelbla, zu Mediateurs anzunehmen, und darum zu ersuchen, welche auch dieses Geschäft willigst übernommen, und nach eifriger Bemühung, Sorgfalt und Remonstrationen, uns vorzüglich die Langwürigkeit und Ungewisheit des Ausgangs dieses Processus, immassen, wann auch die dermalige Liegenheit des Remedii Restitutionis in integrum würde erlediget seyn, alsdann erst der neue Proceß über jedes Stück, deren über hundert seynd, zum Beweis der Allodialitat und Feudalitat müsse angetreten, und der von uns Feudalibus selbst in Actis begehrte Abriß und Augenschein mit vielen tausend Reichsthaler Unkosten per Commissionem Caesaream vorgenommen werden, zu erkennen gegeben; Geheimer Rath von der Lippe auch verschiedene wichtige und deutliche Original Documenten zum Beweis der Allodialitat deren vornehmsten ums Haus gelegenen Stücken coram mediatione vorgelegt, jedoch nicht weniger seiner Seits die Langwürigkeit dessen Auswürkung begriffen hat, besonders dabey zu erwägen gegeben worden, daß die Gütther so lange Jahre schon zur Halbscheid unter dem schädlichsten gerichtlich Paderbornischen Sequestro haften, und so bald noch nicht daraus gezogen werden möchten, an nebst auch auf jetzt erwehnten Gütthern ein so nahmhafter und über 34000. Rthlr sich belauffender Schulden Last haftet, welchen geheimer Rath von der Lippe, auf die ihm durch diesen Vergleich zu Theil werdende Erbgütther alleinig zu bezahlen übernehmen will, mithin uns sämtlichen und meistens denen darunter mit interessirten von Dynhausischen minderjährigen von denen Herren Mediatoribus viele Tage lang gepflogenen reiflichen Untersuchung als nützlich, ja nothwendig unter göttlichen Beystand nachstehender Vergleich einhellig verabredet und geschlossen worden, nemlich:

§. I.

Wir Grafen und Herren von Dynhausen cediren und überlassen für uns, unsere Erben, Nachkommen und Erbgenahmen, zu ewigen Tagen cum omni onere & commodo dem geheimen Rath Moriz Anton von der Lippe,

A) Das Wohnhaus Eichholz, mit sämtlichen Vorwerkern in ihrem ganzen Bezirk mit umgehenden Graben.

B) Die anliegende Mühle,

C) Den Garten, welcher zwischen dem Haus und Lehen Holz Eichholz belegen, wodurch der Mühlenfluß gehet,

D) sonstig gerad am Hof belegene und darzu gehörige Garten mit Einschluß jenes, so unterm Kruge und respective unter der Mühle an der Lacke liegt.

E) Den Krug daselbst mit seiner Circumferenz und anliegenden Gartens,

F) Die Schäferreyen oder Schaftriften mit deren Huth und Wende, auch Schwein- und Rinder-Huthe, so wie all solche bey dem Vorderhaus Eichholz bis hiehin gewesen, genuzet und besessen worden, worunter die in dem abgetretenen vierten Theil des Holzes Böckenthals, mit Ausschluß der Eichelmaß reservirte Hute mit begriffen, sodann

G) allige diesem Vorderhaus Eichholz anklebende hergebrachte im würllichen Besiß habende und exercirende Gerechtigkeiten, keine davon ausgenommen, sie haben Nahmen wie sie wollen.

An Wiesen.

1) Die gerad vor dem Hof über dem Fahrweg liegende Weide, die Lacke genannt, mit dem dazu gezogenen grad daran und darunter liegenden sogenannten Dörner Kamp, so wie solche würllich von dem Vorderhaus Eichholz genuzet und besessen wird.

2) Die Immen-Wiese.

3) Die Halbscheid des Wiesenwachses zwischen dem Niederholz und dem von der Stadt Nieheim angekauften Wellenholz belegen, nemlich den oberen Theil.

4) Die Nieheimische sogenannte Fabers, oder Bossenswiese, so hinter dem Niederholz an der Emmer belegen.

5) Die daran liegende Batt-Wiese.

6) Daselbst zwey kleine Wiesen in einem Stück belegen auf das Niederholz schießend.

7) 3. Wiesen oben und in den Sprungs, Böhren.

8) Die Wiese an dem von Eicholz nach Bergheim gehenden Weg belegen, mit dem untersten Ende zwischen beyder Häuser Garten und Hofbezirk sich erstreckend.

9) Die Deich-Wiese, so unter dem Mühlenwasser liegt, und an Haußgarten stoßt.

10) Die kleine Wiese an dem sogenannten Freissenteihe belegen.

11) Die kleine Wiese unterm Lehenholz Eicholz belegen, von N. Wischers herrührend.

12) Die sogenannte Koven Wiese.

13) Eine Wiese am hohen Steg gelegen, von Cord Otten Brochmann herrührend.

An adlich freyen und lastbahren Ländereyen.

Adlich freye Ländereyen.

1) Drenßig Morgen auf der Osterhome nach dem Niederholz schießend.

2) Vier und zwanzig Morgen daselbst an der hohlen Strasse.

3) Fünf und ein halb Morgen ohnweit davon gelegen, jenseits auf die Lutke-Lacke schießend.

4) Sieben Morgen ohnweit davon gelegen, dießseits auf die Lutke-Lacke schießend.

5) Fünf und zwanzig Morgen an der Osterhömer Kuhle belegen, nach dem Niederholz hin.

6) Zehen Morgen daselbst überm Weg.

7) Sechs Morgen am breiten Anker entlang vor dem Niederholz belegen.

8) Achtzig Morgen rechter Hand des nach Ottenhausen, und linker Hand des nach Steinheim gehenden Wegs belegen.

9) SechzehnjMorgen hinter dem Eicholz, längs des nach Ottenhausen gehenden Wegs belegen.

10) Eilf Morgen daselbst, grad daran auf den Weg mit einem Ende schießend.

11) Sechs Morgen hinter Müllers Kamp längs des Graßwegs nach Ottenhausen belegen.

12) Neun Morgen jenseits der Freissen-Kulen, auf die Freissengrund schießend.

13) Fünf und ein halb Morgen zwischen dem Steinheimischen Weg und der grossen Lacke.

14) Acht Morgen auf dem Koven, wodurch der Nieheimische Weg gehet, und auf die Koven-Wiese schießend.

15) Neun

*Handwritten notes on the right margin of the adjacent page:*  
 1) Das Vorder-...  
 2) Das Vorder-...  
 3) Das Vorder-...  
 4) Das Vorder-...  
 5) Das Vorder-...  
 6) Das Vorder-...  
 7) Das Vorder-...  
 8) Das Vorder-...  
 9) Das Vorder-...  
 10) Das Vorder-...  
 11) Das Vorder-...  
 12) Das Vorder-...  
 13) Das Vorder-...  
 14) Das Vorder-...  
 15) Das Vorder-...

- 15) Neun Morgen daselbst.
- 16) Dreyßig Morgen daselbst.
- 17) Zwölf Morgen daselbst.
- 18) Acht Morgen in der sogenannten Koven-Wiese.
- 19) Fünf und zwanzig Morgen noch daselbst im Koven-Felde, wovon zwey linker Hand des Nieheimischen Wegs belegen.

Lastbahre Ländereyen.

- 20) Ein und neunzig Morgen kostbahre Ländereyen, worüber Versatz und Kaufbriefe vorhanden.

An Holzungen.

1) Das Eichholz in seinem ganzen Bezirk mit Grund und Boden, als wogegen von dem Herrn geheimen Rath von der Lippe sein vierter Theil des grossen und kleinen Böckenthals, wie solcher als ein Erb und Allodium bey dem Vorderhaus Eichholz bis hiehin besessen und genuzet worden, jedoch mit Vorbehalt der ihm darinn ohnentbehrlichen Huth und Weyde, in Surrogatum eingeräumt und abgetretten wird.

2) Das Niederholz, mit Einschluß des saueren Grund, bis an den Elusbusch.

3) Den hinter dem Koven-Lande unter der Nieheimischen Feldmark und Steinberg belegenden sogenannten Koven-Busch und Strang.

4) Den Kirchthal bey dem Reizen gelegen.

5) Den von der Stadt Nieheim angekauften Theil des Wellenholzes.

6) Das Klaes-Heinholz zum vierten Theil.

7) Die Fischerey auf dem Mühlensuß und auf der Osterhohme.

An Pfächten.

1) Aus Otenhausen und Binsebeck, von Ländereyen in Otenhausischer und Binsebeckischer Feldmark belegen, wovon auch einige Bergheimische Einwohner und einer zum Bellenberg etwas unter sich hat.

35. Scheffel, 7. Meßen Roggen,

2. Scheffel Gersten,

35. Scheffel, 7. Meßen Hafer.

daher Dienstgeld 3. Rthlr. 24. Gr. 6 $\frac{1}{2}$ . Pf.

2) Von Müdder zu Bilgerbeck vom Otenhausischen Lande.

2. Scheffel Roggen.

3. Scheffel, 4. Meßen Haber.

Sodann die mit Geld belegte Dienste zu Bergheim, und dieses alles also und dergestalt, daß der Herr geheime Rath von der Lippe, dessen Erben, Nachkommen und Erbgenahmen vorbenannte cedirte Eicholzische Güther, Gärten, Zehenden, und Gefälle als ein Erb, eigenthümliches Guth behalten und genießen, darüber wie mit andern eigenthümlichen Erbgüthern disponiren, doniren, testiren, schalten und walten möge, nach eigenem Gefallen und Belieben, ohne unserer von Dynhausen Widerspruch und Hinderniß.

## §. 2.

Da aber unter diesen cedirten Stücken einige befindlich, welche von uns Lehensfolgeren als Lehen angefochten und behauptet worden, hingegen von mir geheimen Rath von der Lippe, als Allodial Erben, allodial zu seyn asseriret worden, auch deshalb bey denen Vergleichs- Tractaten, Original Kaufbriefen und andern Documenten zu solcher Bestärkung vorgezeigt, und Hrn. Lehensfolgeren zu inspiciren communiciret werden, dennoch aber uns Lehensfolgeren über kurz oder lang zu Lasten geleet werden könnte, über streitige Lehen- Stücke transigiret zu haben, ohngeachtet, wie Acta bezeugen können, wir die Assistenz des Lehens- Herrn vielfältig imploriret und nicht erhalten können, so können wir Lehensfolgere nicht anders, als mit Genehmigung des Lehensherrn diesen Vergleich und Cession beschließen, und leben der Zuversicht, daß der Herr geheime Rath von der Lippe, seinem Versprechen gemäß, unser Gesuch bey dem künftigen Lehensherrn und Dhom- Capitul zu Paderborn nicht nur kräftigst zu unterstützen, sondern auch zu befördern nach aller Möglichkeit bemühet seyn werde.

## §. 3.

Dahingegen ich geheimer Rath Moritz Anton von der Lippe sowohl von Dietrich Adolph, als Christoph Albert von Dynhausen herrührende, vermög deren bey denen Actis concursus befindlichen Classifications- Urtheilen noch ohnbepahlte sich ohngefähr an Capital und rückständigen Zinsen auf 34000. Rthlr. belaufende Schulden zu übernehmen, auf denen vorstehendermassen mir nunmehr überlassenen Gütheren zu behalten, die deshalb sich meldende Creditores nach meiner Gelegenheit zu befriedigen mich anheischig mache, und Herrn Feudales von Dynhausen gänzlich loß und ledig gebe, auch, auf an dieselbe derowegen zu machende Ansprüche gegen jedermann zu vertreten verspreche.

Ingleichen verbleiben auch die von einigen vorbeschriebenen Gütheren denen Herren Feudalibus zu entrichten hergebrachte Feuer und Zehenden ohne einiges Bedenken fernerhin an dieselbe abzuführen.

## §. 4.

S. 4.

Ich geheimer Rath Moritz Anton von der Lippe cedire aber auch und überlasse für mich, meine Erben, Nachkommen und Erbgenahmen, an die Herren Grafen und Freyherrn von Dohnhausen, als Eicholzhische Lehensfolger, jetzt und zu ewigen Tagen;

- 1) Den Pohlhose in Steinheim.
- 2) Den Hiflohe, so dermahlen Müllers Kamp und von einigen alten Leuten noch Hiflohischer Kamp genennet wird, und vormahls nach Ausweis deren theils an der Hecke noch stehenden Eichenbäumen und im Kamp noch befindlichen Stämmen, ein Holz gewesen ist.
- 3) Die sämtliche Steinheimische Korn- Pfacht von ohngefähr 900. Morgen Landes nach Ausweis des alten coram Mediatione bereits extradirten Haus-Registers.
- 4) Die aus Steinheim hebende Kamphaber, wie auch das Wiesefeld von Steinheim, Eversen und Ziedenhausen.
- 5) Das Wasser, die Heye genannt.
- 6) Den unter und grad an der Lacke belegenen Mühlen- Brock zu 10. Mähers, wie weit solcher nemlich zur Halbscheid vom Vorderhaus Eicholz genuset wird.
- 7) Den aus denen Wiesen in der Gegend des Mühlenlacken- Brocks allenfalls gehenden Zehenden oder Wiese- Gelder.
- 8) Den Linnensfeldischen oder Stoppelb- rger Zehenden.
- 9) Den Holz- District, grossen und kleinen Sunteren mit dem etwa vom Herrn von Schiller dazu gekauften District.
- 10) Das daran liegende sogenannte Sunteren Guth.
- 11) Das Emmerbrock.
- 12) Die Fischerrey auf der Emmer.
- 13) Die halbe Wiesen zwischen dem Niederholz und dem von Nieheim angekauften Wellenholz belegen, ohngefähr zu 4. Mähers.
- 14) Den Elusbusch.
- 15) Den grossen und kleinen Böckenthal zur Halbschied in seinen Holz- bezirk.
- 16) Die Hopfenheuer zu Steinheim.
- 17) Den Heidhof mit daran liegenden grossen Kamp zu Bergheim.
- 18) Die aus Bergheim zum Vorderhaus Eicholz eingegangene Heuer ohngefähr 11. Scheffel haltend,
- 19) Das freye Burg- Lehen zu Driburg.
- 20) Die von dem Meyer zu Bilgerbeck Grasschaft Lippe eingehende

Heuer ad 7. Scheffel Roggen, 7. Scheffel Gersten, 14. Scheffel Haber, und die von sothanem Hofe, wann ein neuer Meyer darauf kömmt, zu zahlende 7. Rthlr. 30. Gr.

21) Das Bauerholz, so jenseits Steinheim liegen soll.

22) Die Salzpacht zu Uffelen.

23) Der Alternative zum Vorderhause Eichholz gehörigen Ziegenbüschern und Böckenthalischen Zehenden.

24) Die Heuer aus der Dorfschaft Dynhausen

ad 27. Scheffel, 2 $\frac{1}{2}$ . Megen Roggen.

27. Scheffel, 2 $\frac{1}{2}$ . Megen Gersten.

59. Scheffel, 3. Megen Haber.

samt den Wein-Käufen, so die Meyer von diesen Ländereyen alle zwölf Jahr entrichten müssen.

25) Den Blut-Zehenden zu Bilgerbeck.

26) Den gegen das Lehen-Holz Eichholz vereinbahrtermassen in Surrogatum abgetretenen vierten Theil des grossen und kleinen Böckenthal, so wie solcher beyhm Vorderhauß Eichholz würklich bis hiehin besessen, und genuset worden, worinn ich jedoch, der geheime Rath von der Lippe, die meinem Vorderhauß ohnentbehrliche Huthe und Wende ausserhalb des etwa zum Eichenkamp zu machenden Districts mir vorbehalte; wann aber darinn Eichenmast vorhanden, so bleibet solche denen Herrn Lebensfolgeren von Dynhausen privative, und soll sodann 14. Tage vor Michaelis bis Neujahrstag das Vieh von dem Vorderhauß Eichholz darin nicht getrieben, noch gehütet werden.

### Frey adeliche Ländereyen.

27) Achtzehn Morgen frey adelicher Ländereyen beyhm Böckenthal.

28) Zwölf Morgen grad daran liegend.

29) Achtzehn Morgen im Felde, ohnweit des Clusbusches.

30) Zwey Morgen jensets der Freiffenkülen auf die Freiffengrund schiesend, welche oben am nächsten nach Steinheim liegen.

Also und dergestalt, daß sie solches ohne mein, oder deren Meinigen Widerspruch, als ein wahres Paderbornisches Mann-Lehen-Guth nach Lehensrecht Brauch und Herkommen ruhig nutzen und geniessen mögen.

§. 5.

Wegen dieser abgetretenen Stücke an vorgedachte Herrn Lebensfolgere Grafen und Freyherrn von Dynhausen verspreche ich geheimer Rath von der Lippe, die Eviiction dergestalt gegen jedermann kräftigst zu leisten, daß ich jedoch

jedoch wegen deren §. præced. N. 7. bemeldten Wiesegelbern oder Zehenden keine andere zu versichern und zu gewähren übernehme, als nur von der mir selbst inhabenden Timmen-Wiese; gleichwie ich auch wegen deren in dicto §. N. 3. cedirten Steinheimischen Korn Pfächten, die ohngefehr benannte Anzahl derer 900. Morgen nicht anders, als mit dem dabey bemeldten und coram mediatione bereits würklich extradirten alten Haus-Register versichern und Eviction leisten kan; ingleichen nicht verbunden seyn will, wegen des ibidem sub N. 9. beim grossen und kleinen Suntern vom Herrn von Schiller angekauft seyn sollenden Holz-Districts den Ankauf zu erweisen; nicht weniger die sub Num. 16. 19. 21. und 22. cedirte Stücke, weil ich solche gar nicht unterhabe, noch untergehabt, nicht anderst verschaffen noch gewähren kan, als daß ich mein ex jure allodii darauf prä tendirtes Recht fallen lasse, und respective dieses Recht Feudalibus cedire, und dagegen die Erklärung deren Herrn Feudalium annehme, daß, da der Mühlenfluß bey der oben §. 1. Lit. B. benannten Mühle aus dem Lehenfluß, die Heze genannt, geleitet worden, sie, gedachte Herrn Feudales, dieserwegen eine Forderung der Mühle zu machen, oder das Wasser davon abzuleiten, niemahls befuat, sondern gehalten seyn sollen und wollen, solchen aus der Heze geleiteten Mühlenfluß ohngestört in seinem Lauf zu belassen, auch wann Reparationes an dem Mühlendamme, oder an der in dem Heze-Fluß angelegter Schleisse oder Staue, wodurch das Wasser in den Mühlengraben getrieben wird, vonnöthen seyn sollten, niemahls daran zu verhindernen, oder einen Einwurf zu machen.

§. 6.

Was unter denen an Herrn Lehns-Folgere abgetretenen obgedachten Stücken annoch sich bey dem angeordneten Sequester befindet, verspreche ich geheimer Rath von der Lippe, wann vom Kayserl. Cammer-Gericht nunmehr auf unser allerseitiges Begehren der Sequester durch ordentliches Decret und Befehl an die Paderbornische Gerichte aufgehoben wird, mit allen Kräften behülflich zu seyn, daß selbige Herrn Lehnsfolgeren ohngesäumt eingeräumt werden sollen; was ich aber selbst innen habe und besitze, verspreche von dato an innerhalb eines Monats denen Herrn Lehns-Folgern sub poena Dupli & realis Executionis willigst einzuräumen und extradiren zu lassen.

§. 7.

Sollte auch ausser denen in diesem Vergleich und §. 1. nahmentlich benannten Stücken sich künftig ergeben und erwiesen werden, daß ich geheimer



Rath von der Lippe noch ein mehrers unter und im Besitz hätte, welches zu denen Eicholskischen Allodial- und Feudal- Güthern gehörig, so verpflichte mich hiemit, daß solches an Herrn Feudales willigst abtreten, und sie solches allenfalls von mir mit oder ohne Recht in via Executionis bey diesem Kayserl. Cammer, Gericht zu suchen berechtiget seyn sollen.

## §. 8.

Wegen deren an Herren Lehensfolgere abgetretenen Zehenden und Gefällen deshalb das Hausbuch denen Herrn Lehensfolgern coram Mediatione obgedachtermassen würklich behändiget ist, verpflichte ich mich geheimer Rath von der Lippe, daß allen nur möglichen Fleiß, Eifer und Bemühung jedoch ohne zu einer gerichtlichen Assistenz oder Eviction, wie bereits §. 5. angemerket, schuldig zu seyn, anwenden wolle, damit die darinn verzeichnete Zehende, Pfächte und Gefälle zur völligen Activitat gebracht, und Herrn Lehensfolgere selbige inskünftig erheben mögen; wie denn

## §. 9.

Ich geheimer Rath von der Lippe überhaupt verspreche und gelobe, daß denen Herren Lehensfolgern, sowohl in Betracht deren nahmentlich cedirten Stücke, als auch sonst alle mögliche Assistance, jedoch nicht aus Schuldigkeit weder durch richterlichen Zwang, sondern aus Freundschaft, so viel in meinen Kräften seyn wird, hinkünftig redlich und aufrichtig leisten wolle.

## §. 10.

Damit nun endlich dieser Vergleich zu ewigen Zeiten von uns beyden transigirenden Theilen, unseren Erben, Nachkommen und Erbgenahmen desto ohnverbrüchlicher gehalten und unzertrennlicher befolget werden möge; so ist unter uns beyden transigirenden Theilen verabredet und verglichen worden, daß, wann über kurz oder lang, wegen hierinn benannter verglichener Eicholskischer Allodial und Feudal Stücke sich Nachrichten, Documenta, Brieffschaften, oder Beweissthum, welcher Art selbige auch seyn möchten, imgleichen, wann auch in der zwischen denen Herrn Feudalibus und denen von Reichs und Amboten, wegen des Hinterhauses Eicholsk, durch Urthel und Recht, oder gütigen Vergleich anerkannt werden sollten, daß dieses oder jenes Stück entweder feudal oder allodial seye, selbige sowohl insgesam, als jedes Stück insbesondere, null, nichtig und unkräftig seyn, auch weil von Seiten meiner, des geheimen Raths von der Lippe verschiedene Parcelen, welches ich vor ohnstreitiges Erb, und Allodium gehalten, zu  
Denen

denen Lehen-Gütheren, als ein vollkommen hinlängliches Surrogatum abgetreten habe, kein Theil deshalb eine Ansprache an den anderen zu formiren, noch deshalb bey irgend einem Gericht zu klagen berechtiget noch bemächtiget seyn solle, sondern beyde Theile eine solche Klage und Gesuch für ungerrecht und unzulässig hiemit erklären.

§. II.

Ob zwar ich, der geheime Rath Freyherr von der Lippe, ratione fructuum perceptorum denen Herrn Lebensfolgeren über die ex sequestro bereits erhaltene Gelder nichts mehr geständig, so will amore pacis gleichwohl denenselben sämtliche in dem von ihnen sub Lit. K. ad acta übergebenen statu solventorum Haus Eicholzisch sequestrirten Intraden de Anno 1738. bis 1742. utrumque inclusive, als in damahliger Sequestrations-Rechnung von denen Pachtariis noch verblieben seyn sollende Rückstände dergestalt einräumen, daß solche die Herrn Lebensfolgere selbst ex sequestro einfordern und sich bezahlt machen, jedoch nicht befugt seyn sollen, dieserhalb an mich geheimen Rath von der Lippe den mindesten Anspruch zu machen; wohingegen dann wir Lebensfolgere von Dynhausen dem Herrn geheimen Rath von der Lippe, sämtliche übrige de Anno 1743. bis 1762. utrumque inclusive dem Sequestro etwa noch rückständige obsonsten aus dem Sequestro noch prætendirt werden könnende Gelder einräumen und übergeben.

§. 12.

Die Proceß-Kosten sollen gegeneinander aufgehoben und verglichen seyn.

§. 13.

Auf den wegen deren auf dem Vorderhaus Eicholz ehemals vorgefallener Thätlichkeiten anhängigen Proceß wird von beyden Theilen renuntiiert.

§. 14.

Alle diejenige Stücke überhaupt und jedes insbesondere, so durch gegenwärtigen Vergleich ein Theil dem anderen abgetreten oder vertauschet hat, wollen sie sich allensfalls bey sich ergebender Irrung zu stärkerer Verthaltung per Donationem inter vivos übertragen haben.

§. 15.

Zu alles vorstehenden mehreren Bekräftigung, und daß unser beyderseitiger ernstlicher Wille und Meynung seye, diesen gegenwärtigen Vergleich unverbrüchlich zu halten, und die Freundschaft beyder Häuser nach allem

Vermögen zu unterhalten und zu befördern, begeben wir uns beyderseits deren Exceptionum doli, fraudis, circumventionis. persuasionis, læsionis ultra dimidium & enormissimæ, non inspectarum tabularum, noviter repertorum Documentorum, rei non sic, sed aliter gestæ, restitutionis in integrum ex capite minorennitatis, wovon wir übrige Feudales, und ich Curator, Amtmann Zimmig, sub hypotheca omnium bonorum hiemit eintreten, und ihn geheimen Rath von der Lippe deshalb von aller Ansprach schadlos zu halten versprechen, und allen übrigen Exceptionen, sowohl in genere, als in specie, benannten und unbenannten, wie selbige in Rechten befindlich, oder von Menschen Wis noch erdacht werden können oder mögen, wissentlich, wohlbedächtlich und hinlänglich unterrichtet: Sollte ingleichen aus dem bey der Mediation abgehaltenen Protocollo eine diesem Vergleich widrige oder nachtheilige Deutung erzwungen werden können, so wollen wir dasselbe hiemit seines Inhalts völlig vernichtet und auffer aller Wirkung gesetzt haben; inmassen wir dann auch uns beyderseits dahin verglichen haben, daß, wann dieser Vergleich in denen namentlich benannten hin und wieder cedirten Eichholzhischen Stücken, auffer was die Execution dieses Vergleichs und den §. 7. eximirten Casum betrifft, von einem oder anderen Theil oder dessen Erben angefochten werden sollte, solcher klagender Theil ipso facto in 4000 Rthlr. Strafe dem andern Theil baar zu bezahlen verfallen seyn, und selbiger nicht eher, als solche Strafe erlegt, gehört werden sollte.

## §. 16.

Letzters verbinden sich beyde Theile, die Confirmation dieses Vergleichs sowohl bey dem Lehenhof, als hiesigen Kayserl. Cammergericht auch die Gestalt eines zu interponirenden Decreti Judicis, in Betracht deren darunter mit interessirten Pupillen, und Minderjährigen nachzusehen, Liti in utraque Cauſa Appellationis 1mæ & 2dæ förmlich und feyerlich per Procuratores zu renuntiiren.

Und haben selbige zu völliger Beylegung aller bisherigen gerichtlichen Streitigkeit und Erneuerung wahrer aufrichtiger Freundschaft, wie auch dessen unverbrüchlicher Gültigkeit mit ihrer eigenhändigen Unterschrift und angebohrnen Inſiegel bestätiget. So geschehen, Wehlar, den 8ten Tag Januarii 1763.

(L.S.)

Friedrich Wilhelm, Graf von Dynhausen, aus Vollmacht meines Herrn Vatters und Herren Oncle.

Mo=

(L.S.) Moriz Anton von der Lippe, mppr.

(L.S.) Friedrich Adolph von Dynhausen, vor mich und im  
Nahmen meiner Bettern von Dynhausen.

(L.S.) August Leberecht Timmig, mppr. als Vormund des  
rer Minorennen von Dynhausen zur Grevenburg.

Præsentes subscriptiones & Sigillationes me præsentate factas esse at-  
testor.

(L.S.) Franciscus Philippus Gress, Com. Palat. Cæsareus, su-  
premi Camerae Imperialis Judiciæ Notarius mppr.

Sent. 10. Januarii 1763. publ.

In Sachen deren Gevettern von Dynhausen, wider von der Lippe,  
decisæ appellationis secundæ, ex post petitæ restitutionis in integrum adver-  
sus Sententiam die 10. Febr. 1760. latam, nunc Supplicæ pro confirmatione  
Transactionis; Ist die durch Lt. Hert und Dr. Kuland unterm 8ten dieses  
extrajudicialiter übergebene Supplicam samt Beylagen ad Acta zu registri-  
ren verordnet, darauf die darinn beschehene Litis renuntiation angenommen,  
fortan die gebettene Confirmation des unterm besagten 8ten dieses dahier  
geschlossenen Vergleichs, vorbehaltlich jedoch des deren darunter begriffe-  
nen Lehnhalber amoch erforderlichen Lehensherrlichen Consens, alles seines  
Inhalts erkannt, darüber, besonders deren darunter begriffenen minderjäh-  
rigen halber, als denenselben nüglich, richterlich Decret und Autorität in-  
terponiret, auch nothdürftige Urkund zu nehmen, verstattet; Dann wird  
Fürstl. Paderbornischen Hofgericht, sowohl in Gemäßheit vorgedachten ge-  
troffenen Vergleichs, die unter ihrem Sequester, als welcher hiemit gänz-  
lich aufgehoben und cassiret wird, zeither behaltene Güther jedem Theil so-  
fort einräumen und zu überlassen, als auch die bey selbem vorhandene Brief-  
schaften, wie solche zu denen jedem Theil zugehenden Stücken gehören, ohne  
weiteren Aufenthalt auszuhändigen, bey Straf fünf Mark löthigen Goldes  
anbefohlen.

OBSERVATIO DCCCCXVI.

*Et si furtum trina vice iteratum sit, si tamen fur restituit, vel minorennis,*

520 *Observat. DCCCCXVI. Etsi furtum trina vice iteratum sit, &c.*  
*nes, vel simplex est, licet propter 2. furta priora punitus, ultra re-*  
*legationem simplicem pœna sese extendere nequit, multoque mi-*  
*nus, si tria furta valorem 5. Ducatorum non*  
*excedant.*

**S**unt, qui docent, uti LVDOVICI (a), propter tertium furtum ad ultimi supplicium demum deveniri, si res furtivæ omnes conjunctim consideratæ, valorem 5. Ducatorum excedant.

Et quamvis hæc restrictio in art. 162. C. C. C. non contineatur, sed indistincte pro furto tertia vice commissio pœna, ultimi supplicii dicitur, illorum sententiam tamen communiter receptam esse testatur STRYCK (b).

Sique Sententiæ illi communiter receptæ quis accedere nollet, saltem requirere deberet, ut fur propter duo furta punitus esset, quoniam d. Art. einen mehrer verläumdten Dieb supponit, quamvis hoc juxta dictam Sententiam communem non sufficeret.

Enimvero Sententiæ huic tam indistincte subscribere non licet, sed simul considerandum, an non fur restituere possit, simplex vel minorennis sit.

Facultatis Juridicæ judicatum de Mensè Jan. 1734. verbis:

### RATIONES DECIDENDI.

Obwohl hier furtum trina vice reiteratum vorhanden, so ergeben sich dennoch verschiedene mitigantia pœnæ mortis; inmassen 1) peinlich Beklagter das meiste restituiret, und was er noch nicht restituiret, sich gegen seinen rückständigen Lohn compensiret; 2) alle 3 Diebstähle sich über 5. Ducaten nicht belaufen, 3) derselbe ein einfältiger Kerl von Natur ist, sodann 4) in Zukunft sich bessern und auf solchen Wegen nun und nimmermehr wieder betretten lassen will.

vid. resp. ad art. 150.

4) derselbe minorennis ist.

Gestalten Rechtsens: Mitigandam esse pœnam ordinariam 1) si reus restituerit rem oblatam, vel compensare possit

Harprecht conf. 54. n. 62.

Berger. elect. crim. p. 46.

Wernh. P. 5. Obf. 103.

2) si fur simplex, aut spes emendationis adsit,

Harppr.

(a) Doctr. Pand. L. XLVII. T. II. §. IX. (b) Vl. Mod. Tit. de Furt. §. 5.

Harppr. P. II. conf. 54.

Tab. ad art. 160. C. C. C.

3) ob minorennitatem,

Hertius T. II. resp. 484.

so daß derentwegen in dem von Hertio angeführten Fall poena laquei in fustigationem cum relegatione mutirt worden, obgleich der Dieb 2mal wegen eines Diebstahls bestrafet worden, welches doch in praesenti casu nicht geschehen, ja eben die Ursache ist, warum sich Inquisit aus dem Stehlen nichts mehr gemacht: indem er allezeit ungestraft durchkommen, wenn er gleich auf der That ertappet worden, und dem ohngeachtet allezeit von seinen Herren, die er bestohlen, in Diensten behalten worden;

Als halten davor, daß in gegenwärtigem Fall poena ordinaria in drey jährige relegationem, jedoch sine fustigatione, zu mutiren seye.

### OBSERVATIO DCCCCXVII.

*Furta duo punita in computum venire nequeunt, quo tertia vice iteratum, in se parvum, magnum evadat, nisi furta plusquam tertia vice reiterata sint.*

#### §. I.

Fur, qui in art. 162. incorrigibilis dicitur, ein verläumdter Dieb, is est, quem poena bis inflictæ non correxit. Consentit Ordinatio politica Magdeburgensis c. 2. §. 1. verbis:

Es seye keiner vor einen verläumdeten Dieb zu halten, welcher nicht Dieberey halben zweymal abgestraft, und habe sich darnach nicht gebessert.

In Ediçto Regio quidem GEORGII I. d. 6. Mart. 1722. arbitrio judicis relictum, an propter furtum una vice saltem punitum, poena mortis dignum judicet furem verbis: Wir seyn auch zufrieden, daß mehr erwehnte Justiz, Canzley hinführo in judicando sich nach der Meynung derer Jctorum richten möge, welche statuiren, daß die in Kayfers Caroli V. Ordnung art. 162. gesetzte Todesstrafe alsdann erst, und anderst nicht, statt habe, als wenn ein solcher Dieb, wie er da beschrieben ist, um einer oder mehr vorhin begangener Diebereyen willen bereits gestraft worden.

At vero juxta l. 42. ff. de Pœnis Interpretatione Legum poenæ molliendæ sunt potius, quam asperandæ.

Vnde apud LEYSERVM (a), furi propter furtum ter punitam demum poena mortis a Jctis Helmstadiensibus dictata fuit. Ac propterea insuper requiritur, ut talia furta non uno tempore commissa sint: alias enim, et si in diversis locis seu domibus commissa essent, pro actu continuo, adeoque uno tantum furto, habenda sunt.

Prout etiam BERLICH testatur (b), daß das Hofgericht zu Salzburg im Jahr 1657. drey Dieben, welche in einer Nacht in drey verschiedenen Häusern gestohlen, solches ad infligendam poenam nicht für drey, sondern nur für einen Diebstahl gehalten.

## §. 2.

Sed nec sufficit ad poenam mortis, ut fur bis sit punitus propter furtum, sed insuper in tertio furto requiritur, ut magnum per se magnum sit.

Sic enim Facultas Menfe Aug. 1739.

Es ist die Frage: An furta priora punita computari queant ad furtum reiteratum tertium in se parvum, magnum efficiendum?

Nun scheinen zwar die von denen Herrn Jctis N. angeführte Ursachen, warum sie erkannt,

Daß oberwehnte Inquisitin, wegen ihrer in Güte gestandener zum öftern wiederholter Diebstähle, als eine verläumdete Diebin, andern zum Exempel, sich aber zu wohlverdienter Strafe mit dem Strange vom Leben zum Tod zu bringen.

in die Augen zu fallen, als wäre nemlich 1) Inquisitin bereits vorhin einmal wegen der zu M. begangenen Diebereyen gestrafet, worauf sie sich aber doch nicht gebessert, sondern im Monath November und December zu 5. verschiedenenmahlen in B. wieder gestohlen, demnach selbige, vermög ausdrücklicher Verordnung der peinlichen Halsgerichts, Ordnung

Art. 162.

die auf furta tertia vice iterata gesetzten ordentlichen Strafe des Stranges, als eine verläumdete Diebin, bey welcher die Hoffnung der Besserung verlohren, verdient habe, und wenn gleich 2) der Werth dieser letztern 5. Diebstähle keine 5. zum furto magno erforderliche species Ducaten ausmachen, jedennoch dieses letztere quantum inclusive des zu M. begangenen auf 24. Rthlr. taxirten Diebstahls mehr als gedoppelt herauskomme, hiernächst

3) die

(a) Med. ad Pand. Sp. 535. p. 79. (b) Concl. p. 570.

3) die denen Proprietariis angebrachte Wiedererlangung des ihrigen in furto tertia vice iterato in keine Consideration zu ziehen seye.

vid. Leyser. Sp. 535. Med. 16.

Wie denn auch die beschene Restitution von der Inquisitin gutem Willen nicht, sondern der Deprehension in flagranti hergerührt.

Bei so bewandten Umständen also, und da 4) ex multiplici furtorum punitorum reiteratione die Incurabilität und bereits eingewurzelte böse Gewohnheit zum Stehlen sich satzsam veroffenbare, nichts vorhanden wäre, so zur Abwendung der poenae ordinariae was beytragen könnte;

Dem ohngeachtet aber ist in praxi ausgemacht, daß auch in furto tertia vice commissio auf den Werth der Sache gesehen werden muß, wie

Carpz. qu. 78. n. 80.

Struv. ad tit de furtis §. 21.

Lauterb. Coll. d. tit. §. 55. &c.

statuiren, und kan von dieser Meynung um so weniger abgegangen werden, ob ea, quae tradit Kress.

ad art O. C. 162.

Daher steht nicht zu begreifen, wie der zu M. zum zweytenmahl begangene Diebstahl zu denen leystern furtis quæst. in computum gebracht werden können, damit der Excessus 5. Ducatorum herauskomme: in reiffer Erweidung, daß diese Quantität schon ihren völligen Effect gethan, und dazu gedienet, daß peinlich Beklagtin mit dem Zuchthause auf 6. Jahr gestraffet, und das Delictum damit verbüßet und aboliret worden, mithin sehr enorm wäre, wenn dieselbe Quantität nochmahls in Consideration kommen, und die peinlich Beklagtin nicht zwar ad duplicem poenam, wie Defensor sagt, sondern zu der härtesten Strafe des Todes graviren sollte.

In Ord. Crim. art. 162. findet sich zwar, daß der erste und zweyte Diebstahl sollen zusammen gerechnet werden, es ist aber dieses von dem Fall zu verstehen, wann der Reus noch nicht gestrafft worden; cessiret also bey der peinlich Beklagtin, weil sie die Strafe ausgestanden:

Demnach ist um so weniger abzusehen, wie man das Quantum des zweyten Diebstahls ihr zweymal zur Last legen könne, auch die Todesstrafe bey dem furto ohnedem sehr bedenklich ist.

Und obwohl

Carpz. quæst. 78. n. 79.

die Frage expresse aufwirft: an in numerum trium furtorum computanda sint etiam illa, pro quibus quis antea fuit punitus? So antwortet er doch



dergestalt unverständlich darauf, daß die vorige Schwierigkeit annoch bleibet; ob man nemlich den Art. 161. O. C. de computatione furtorum priorum von dem Fall verstehen könne, si furtum jam fuerit punitum: obgleich Jul. Clar. Menoch, Berlich, Covarruv, und mehrere simpliciter behaupten, daß das dritte furtum leve, durch die vorherige aggravirt werde.

Dann eines theils geben sie keine gründliche Raison davon, andern theils können ihnen bewehrte Rechtslehrer, die das Gegentheil statuiren, entgegen gesetzt werden, worunter insonderheit ANTON FABER (c) zu zehlen, verbis: ex causa furti condemnatus & punitus fur, si furtum rursus faciat, dum ne omnino leve & minimi momenti, ad mortem damnandus est.

Weilen nun in hoc casu für das zweyte Furtum Satisfaction geschehen, so ist nicht zu ergründen, wie man der peinlich Beklagtin solches nochmahls und sogar ad mortem zurechnen könne: immassen sola reiteratio ad mortem nicht anreichig ist, wie Carpvov selbstem gesehet. Wozu noch über dieses kommt, daß peinlich Beklagtin nur einmahl gestraft ist, denn obwohlen einige für genug halten, wenn der Dieb einmahl gestraft worden; so ist doch viel sicherer, auf eine zweymahlige Strafe zu sehen, da consuetudo furandi, oder daß es ein verläumdter Dieb, das ist ein solcher feye, der an die Strafe sich nicht kehret, erfordert wird, solches auch das Edictum regium an die Hand gibt, dessen Inhalt ist, daß mortis poena statt haben solle, wenn der Dieb um einer oder mehr vorher begangener Diebereyen willen gestraft worden, wodurch bloß dem Richter a Legislatore frey gestellet worden, den Dieb, so nur einmahl vorher gestraft, mit der Todes Strafe zu belegen; Hier aber ist um so weniger Ursach vorhanden, warum man eben die härteste Meynung erwählen solle, da sich nicht zusammen reimen läßt, warum das Quantum in furto tertia vice iterato zu attendiren, und doch nicht auch zugleich restitutio rerum zu consideriren seye.

Nachdem also minorennitas mit hinzutritt, um welcher willen man zur Besserung sich grosse Hoffnung zu machen, und peinlich Beklagtin pro incorrigibili nicht allerdingis zu halten hat, zumahlen sie bey einem Diebstahl sich sehr dumm bezeuget;

So haben wir nach reiflicher Collegial-Ueberlegung dafür halten müssen, daß peinlich Beklagtin mit der ihr zuerkannten Strafe des Stranges zu verschonen, hingegen aber auf Lebenslang ins Zuchthaus zu condemniren seye.

§. 3.

§. 3.

In Furto plus quam tertia vice iterato idem juris esse nequit.

Hinc Facultas Anno 1740.

Auf gehaltene Registraturen verfasste Inquisition, Articul Marien B. darauf erstattete Antwort, und was zu deren Vertheidigung in Schriften übergeben worden, sprechen N. N. auf vorgehabten Rath der Rechtsgelehrten vor Recht:

Das oberwehnte Inquisitin, wegen ihrer in Güte gestandener zum öftern wiederholter Diebstähle, als eine verleumdete Diebin, andern zum Exempel, sich aber zu wohlverdienter Strafe, mit dem Strange vom Leben zum Tode zu bringen, von Rechts wegen.

RATIONES DECIDENDI.

Obwohlen es anfänglich das Ansehen gewinnen möchte, auch in der Num. act. 21.

übergebenen Defensions-Schrift behauptet werden will, daß Inquisitin B. mit der ordentlichen Todes-Strafe des Stranges, wegen derer von ihr im Monath November und December 1738. zu B. in verschiedenen Häusern, als des Goldschmidts S. Sattler F. der Assessorin L. imgleichen bey Herrn D. und endlich B. ausgeübten Diebstählen zu verschonen, hergegen mit einer blossen poena extraordinaria zu belegen sey; immassen singula furta simplicia sowohl, als parva seyen, deren Werth überhaupt nach der

Num. Act. 12.

beständigen Estimation, exclusive derer 32. Mgl. so Herr D. imgleichen des Kinderheandes und blauen Schürze aus des Goldschmidts S. Hause entwendet worden, auf 4. Rthlr. 25 Mgrl. sich erstrecket, folglich die Summe derer zu einem furto magno erforderlichen 5. species Ducaten keineswegs in sich begreifet, in welchem Falle, nach der benigniori und veriori Sententia derer Criminalisten, auch in furto tertia vice reiterato auf die ohne dieß strenge ordentliche Strafe des Stranges nicht erkannt zu werden pfleget,

Kress. ad O. C. art. 162. Not. 2.

und ferner hinzukommet, daß, nach des Defensoris Meinung, die von Inquisitin an einem andern Ort zu M. im Amt St. Anno 1731. ebenfalls begangene verschiedene Diebereyen allhier in keine Betrachtung zu ziehen, in Erwägung diese, laut der

Num. Act. 8.

befindlichen Amts Acten und darinn Num. 7. enthaltener, und am 23. Jan. 1732. publicirten auch exequirter Sentenz mit 6. jähriger Zuchthaus Strafe allbereis gebüffet; ferner diese sowohl, als die letztere Anno 1738. von neuem begangene Diebstähle, besage derer Acten, denen Eigenthümern völig wiederum restituiret worden, demnach, daß diesen die furta sonderlich schädlich gewesen, nicht gesaget werden mag, auf welchen Umstand jedoch, nach dem Sinn der peinlichen Halsgerichts Ordnung

Art. 160.

bey Erkänntniß der Todes Strafe, auch bey dem dritten Diebstahle hauptsächlich zu reflectiren, und wenn dergleichen Schaden die Eigenthümer entweder gar nicht, oder nicht sonderlich erlitten, auf eine bosse poenam extraordinariam gesprochen zu werden pfeget,

Clafen ad Ord. Crim. art. 162. p. 616. §. deinde videndum &c.

Sodann deme noch weiter beytritt, daß die corpora delicti, dem anscheinen nach, noch nicht in liquido beruhen, indem, besage derer Acten, von denen Eigenthümern solche nicht eyndlich bestärket worden, quo casu ne quidem ad torturam & territionem, multo minus ad poenam capitalem deveniri potest;

Berger Oecon. pag. 187. not. 2.

Endlich aber der Inquisitin freywilliges Bekänntniß sowohl, als daß sie, ihrem

Num. Act. 12.

befindlichen Vorgeben nach, zum Laster des Diebstahls verführet worden, ihr zur Befreyung von der Poena ordinaria einigermaßen zu dienen scheint.

Jedennoch aber und dieweil Inquisitin zu M. Amts N. besage beygelegter Acten

Num. Act. 8.

dasselbst ad art. Inq. 4. drey bis vier verschiedene Diebstähle nach einander, re, loco & tempore distincta, wovon der eine sogar mit Einsteigen geschehen, begangen zu haben in Güte bekante, und ob sie wohl, in Ansehung ihrer angehofften Besserung, mit 6. jähriger Zuchthausstrafe nach H., kraft der am 23ten Jan. 1732. eröffneten Sentenz in fasciculo actorum

Num. 8.

deshalber beleet, dennoch dieser Zweck bey ihr nicht erreicht worden, indem, als sie nach verflossener Strafzeit, laut

Num. Act. 15.

am 17. Jan. 1738. sich hinwiederum auf freyen Fuß gestellet gesehen, als bald in eben diesem Jahr, ausser dem, daß sie sich, juxta articulum Inquisit. 38. zu B. schwängern lassen, sich auf anderweite viele Diebereyen von neuem applieiret, insonderheit aber in denen Monathen Novembri & Decembri, nach ihrer eigenen freywilligen Bekänntnuß

ad art. inquisit. 43. 51. seq. Num. act. 19.

zu fünf verschiedenemahlen in M. wiederum gestohlen, demnach sich, nach ausdrücklicher Verordnung der peinlichen Halsgerichts Ordnung

Art. 162.

der auf furta tertia vice reiterata gesetzten ordentlichen Strafe des Stranges, als eine verläumdete Diebin, bey welcher alle Hoffnung zur Besserung verlohren, theilhaftig gemacht, und sie hievon dasjenige, was in der Defensions Schrift und obigen Rationibus dubitandi angeführet worden, nicht bestreyen mag; gestalten, wenn gleich der Werth derer, nach ausgestandenem Zuchthause zu M. verübten fünf abermaligen, sowohl loco, als rebus & tempore distinguirten Diebereyen, sich kaum auf die Helfte derer zum furto magno gehörigen 5. Species Ducaten erstrecket, dennoch dieses letztere Quantum, inclusive derer im Amt St. zu M. Anno 1731. begangenen Diebstähle, welche, laut Num. 4. in actis inquisit.

sub Num. 8.

auf 24. Rthle. 17. Mor. endlich taxirt worden mehr als gedoppelt herauskommet; diese vorherbezangene furta aber, ob sie gleich an einem andern Orte begangen und bereits bestrafet worden, dennoch bey nunmehr so vielfältig erfolgter Reiteration und klar sich veroffenbarten habitus in stehlen als lerdings in computum zu bringen,

Carpz. Prax. Crim. L. 2. qu. 78. n. 79.

ibique allegati Jul. Clarus, Berlichius, cum cæteris.

Co cejus Diss. de proport. furti ac suspendii rupto laqueo §. 41. seqq.

hienächst in hac specie plusquam tertia vice reiterati furti die beschehene Restitutio rerum furtivarum. und daß die Diebstähle denen Eigenthümern entweder gar nicht, oder doch wenig schädlich gewesen, nichts würfen mag, als worauf war bey dem erstern, keineswegs aber so viele Diebstähle nach dem Sinn der peinlichen Halsgerichts Ordnung

Art. 162.

zu reflectiren,

Ludovici ad cit. art. 162. Ord. Crim. & in Diss. de restit. rei furtivæ cap. 2. §. 14. & 15. ibique præjudic. Fac. Jur. Hall.

Im übrigen aber, und da Inquisitin theils mit denen gestohlenen Sachen ertappet worden, theils die, so ihr samt und sonders, ehe solche denen Eigenthümern restituiret, vorgezeigt, und von ihr recognosciret, die Taxation auch sämtlicher Diebstähle endlich bewerkstelliget worden, an der Richtigkeit des Corporis delicti kein gegründeter Zweifel übrig bleibt, einfolglich die eydliche Bestärkung derer Eigenthümer ad liquidandum corpus delicti überflüssig ist,

Leyser Spec. 535. med. 7. & 8.

Königl. Crim. Instruct. cap. 4. §. 19.

und endlich die freywillige Bekännniß der Inquisitin so wenig, als ihre vorgegebene und unerwiesene Verführung bey so bewandten Umständen, und da ex multiplici furtorum jam punitorum reiteratione die Incurribilität, und bereits eingewurzelte böse Gewohnheit zum Stehlen sich sattfam veroffenbahret, etwas zu Abwendung der Poenæ ordinariæ beytragen kan; Als sind wir, wie geschehen, zu sprechen bewogen worden.

### OBSERVATIO DCCCCXVIII.

*Convenientissimum medium eos coercendi, qui criminis blasphemiæ inculpato sunt, scandalumque saltem in ebrietate dedere, pœnitentia ecclesiastica est, cum incarceratione.*

**B**laspheemia veri nominis, in Deum nempe immediate commissa injuria, gladio punitur.

Limitationem tamen DD. addunt in summe ebrio, vel si in continenti post blasphemiam pœnitentia declaretur, quibus casibus poena fugationis obtinet

juxta Carpz. Pr. Cr. P. 1. Quæst. 45. n. 57. seqq.

Licet illa limitatio de pœnitentia, in puncto juris summe dubia sit, quoniam delictum semel consummatum est, nec per pœnitentiam res in pristinum statum reduci potest.

Ludovici in Diff. de effectu pœnitentiæ c. 3. §. 23.

in Praxi tamen attendi solet; pœnitentiæque Ecclesiasticæ locum facit, quo publice de eadem constet, scandalumque publicum e medio tollatur.

Perpende quæso resp. sequens de Mensē Aug. 1734.

Weilen die sogleich bey der General-Inquisition endlich abgehörte Zeugen ausgesagt, auch bey der Confrontation wiederholet, daß 1) Inquisit,  
in

in Ansehen der erstern und horrendesten Blasphemie, deren er inculpirt worden, alsbald declariret, daß er die göttliche Majestät mit den Worten nicht gemeynet habe, und weil sie so ausgeleget worden, heylliches Leid darüber bezeuget, mithin solche als eine Blasphemie eigentlich nicht angenommen werden können: immassen diese in læsione Majestatis divinæ bestehet und absque dolo malo nicht concipiret werden kan,

Art. 106. C. C. C.

wenigstens pœnitentia ein mitigans pœnæ abgibt,

Berger in Jurispr. Crim. p. 123.

So viel aber die zweyte betrifft, selbige auf einen errorem in religione hinausläuft, welcher abernahlen ob cessantem dolum einer Blasphemie so wenig, als bey den Juden, Plaz einräumt.

Boehmer de var. sacril. Spec. ex mente jur. Can. §. 6.

Drittens Inquisit summe ebrius gewesen seye, und wenn er nüchtern, nicht so spreche, und denn 4) Rechtsens ist, in Crimine Blasphemix veri nominis ab ebrio commissio pœnæ extraordinariæ tantum locum esse.

Carpz. Quæst. Crim. 45. n. 59. seqq.

Als halten wegen dieser und anderer Umstände davor, daß die Tortur gegen ihn nicht statt habe, quamvis alias circumstantia pœnam ordinariam mitigans, summa nempe ebrietas, quæ mentis alienationem inducit, per torturam explorari possit

Stryck. ad Jus Eccles. l. 2. c. 18. §. 38.

Berger Oecon. Jur. L. 3. tit. 11. th. 1. not. 1.

mit dem Juramento purgatorio aber ihn zu belegen, zu bedenklich falle, sondern er des Trunks und darinnen gegebenen Aergernisses wegen, weshalb auch die Ausdrücke hier nicht wiederholt werden mögen, in der Kirch öffentlich vorzustellen, und von den Predigern, was er in der Trunkenheit gethan, ihm scharf zu verweisen, auch andere, daß sie sich vor dergleichen hüten, ernstlich zu verwarnen, sodenn er noch mit 4, bis 6, wöchiger Gefängniß, oder einer proportionirten Geldstrafe zu belegen, idque refusis expensis.

### OBSERVATIO DCCCCXIX.

*Testium de universitate probatorialium testimonium robur ex accessione  
testium reproboratorialium de universitate adversa fertiri  
potest.*

Id Facultas Mense Aug. 1740. advertit, verbis:

Nachdem kraft des ergangenen Interlocuti unterm 4. Aug. 1732.  
fol. Act. 49.

Appellantes erweisen sollen, daß sie auf denen in Actis bemerkten Orten mit Holzten, Hütten und Sträuffel holen, einen Rechtsbeständigen und ruhigen Mitbesitz oder Gebrauch von 40. bis 50. Jahren hergebracht, haben dieselbe Zeugen produciret, welche auch, Einwendens ohngehindert, durch ein Interlocut vom 4ten Nov. 1732. jedoch *salvis exceptionibus & salva reprobatione* zugelassen worden.

vid. Act. 68.

Obwohlen es nun das Ansehen gewinnen will, als wenn sothane Zeugen nichts bewiesen, gestaltn man sie *ad testimonium* nicht admittiren sollen, da

1) die zwey erste Gemeindeglieder, und in dergleichen Sachen, wo bey *singuli de universitate* interessiret sind, als testes in propria causa, keinen *idem* meritiren.

Textor in *praxi Judic. P. I. c. 9. n. 81. 82.*

Berger in *Eiect. discept. for. tit. 22. Obs. I. n. 6.*

2) Jetzt erwehnte zwey Zeugen Kinder in appellantischer Gemeinde haben, testes *vero non sunt habiles parentes in causa liberorum*, l. 6. & 9. ff. de testib. c. 3. X. qui *matrim. accus. poss.*

3) vom dritten Zeugen ein Bruder in gedachter Gemeinde sich befindet, *welchenfalls* bekannt:

*Fratrem in causa fratris testem inhabilem esse, ob praesumptionem affectionis ex sanguine.*

Farinacius de testib. quaest. 54.

4) die 5te Zeugin allein von Sträuffel und Zaungerten zu zeugen gewußt, mithin nur *unus testis singularis* ist, wobey *Rechtens: testes singulares non probare: per vulgata.*

Wosern aber ja 5) ein Particulgen eines Beweises übrig geblieben seyn sollte, es doch durch den Gegenbeweis völlig enerviret zu seyn scheint, wie ab dem Rotulo in der Vergleichung des Beweises und Gegenbeweises klar zu Tage lieget;

Jedernoch aber und dieweil 6) eine ausgemachte Sache ist, *possessionem ex actibus possessoriis* probari,

Boehmer *Dig. L. XLI. §. 11.*

Und denn 7) *testis tertius* im 52 Jahr seines Alters ausgesaget, so lang

lang ihm gedente, hätte die Gemeinde W. die articulirte actus possessorios ruhig exerciret, ja er selbst ohne Widerrede darinnen gehütet, Holz und Sträuffel gehohlet, auch niemahls gehöret, daß die quaest. Hecke mit Holz und Weidgangs - Gerechtigkeit denen beyden Gemeinden G. und K. privative eigenthümlich zugehöre.

ad interrog. gen. 16. 18.

Womit 8) die Aussage der 5ten Zeugin übereinstimmet, als welche vor 42. Jahren bey ihrem Pauthen gedienet, und öfters in der Hecke quaest. Sträuffel, Holz und Zaungerten gehohlet, ohne daß sie jemahlen von jemand wäre beschmälet worden,

ad interrog. gen. 18.

Und 9) eben dieses testis 1. & 2. deponiren,  
ad interrog. gen. 18.

Welchen 10) der ehemahlige Waldknecht, als 8vus testis reprobatorialis beyrtritt, in Betracht derselbe ausdrücklich anführet,  
ad art. XI.

die K. und W. hätten zusammen in der strittigen Hecke gelebet, und wäre ihm, als er Waldknecht gewesen, niemahls gesaget worden, daß er ein oder andern Theil daraus halten sollte, sondern er sollte nichts schädlich hauen lassen.

Wohin nicht weniger 11) des 4ten Reprobatorial. Zeugen Aussage gehöret,

ad art. 8.

daß nemlich zu seiner Zeit die W. auf der quaestionirten Hecke Holz und Sträuffel gehohlet, ob sie gleich gewärtigen müssen, gepfändet zu werden, wovon er aber keinen Casum beyzubringen weiß, vielmehr das Gegentheil aus des oberwehnten Waldknechts Deposition hervorleuchtet: immassen wie die Sache mit der Eiche passiret, des Sentschöff von W. Sohn in der Hecke Sträuffel gemachet, nichts aber entgegen gesetzt worden,

ad art. 16.

Ueberdies 12) die Rationes dubitandi ganz unerheblich: denn gesetzt,  
ad 1. 2. 3.

daß die zwey erste Zeugen Gemeindeglieder sind, so haben sie doch kein proprium interesse in hac causa: nam is dicitur proprium habere in re aliqua interesse, qui suo nomine agere potest & excipere,

Müller ad Struv. Ex. 28. th. 39. lit. W.



Lyncker resp. 113. n. 64.

welches aber von ihnen nicht gesagt werden mag, weil Appellati selbst anführen, wie sie ihren Kindern das ihrige übergeben haben, gleich sie auch bey Subscription der Vollmacht sämtlicher Gemeindeglieder nicht concurrirt haben.

Man aber ist ausfündigen Rechts: illos tantum, de quorum proprio interesse agitur, a testimonio dicendo repellit:

Müller d. l. not. 1.

Benigstens concerniret gegenwärtige Sache nicht directe ihr commodum: membra vero universitatis testes habiles sunt in causa universitatis, si directo singuli commodum non percipiunt, licet per consequentiam iis accedat commodum, uti Facultas Goettingensis Menſe Febr. 1736. in causa des Collegiat- Stiffts St. Gangolphi zu Magdeburg, contra die Gemeinde zu Groß Lüpſt pronunciavit, quam Sententiam in Instantia Leuterationis Menſe Dec. 1737. confirmavimus.

Ueber dieses, wenn gleich die actus possessorii bey gehabter rechtlicher Befugniß ohne Scheu und in conspectu aller benachbarten exerciret werden müssen, ist es doch schwehr von 40. bis 50. Jahren her durch Nachbarn dieselbe zu beweisen, als welche selten auf dasjenige attendiren, wobey sie nicht interessiret sind, ja wohl gar nicht actus possessorios exerciren sehen, ob sie gleich ohne Scheu exerciret werden. Si vero casus versatur super facto, quod difficilis probationis, tum quis ad testificandum admittitur, utut quoddam in causæ exitu lucrum vel damnum ad ipsum perveniat.

Müller c. l.

Lyncker c. l. n. 62.

Woraus die Wichtigkeit des fernerverweiten Einwurfs zugleich sich ergiebet: quia in factis, quæ difficilis probationis sunt, parentum testimonia admittuntur.

Müller c. l. th. 39. n. 5.

Um da weniger aber mag das Testimonium ermeldter Zeugen ex hoc capite angefochten werden, als Appellati selbstn lauter Gezenzeugen aus ihren Gemeinden, die auch Verwandte und Berschwägerte darinnen haben, aufgeföhret, und also dergleichen Zeugen so wenig wider sich verwerfen können, als testes pro se adductos.

Lyncker Resp. 27. 21.

Dannhero auch das dritte Obmotum zerfällt, wohl erwogen Mevius bereits erkannt hat, wie aus angeführter Raison nur folge, daß Brüder testes non omni exceptione majores, nicht aber prorsus inhabiles seyen.

P. 7. Decis. 116.

Und was hierdurch sothanem Testimonio abgehen sollte, ihme durch die Uebereinstimmung mit des 4ten und 8ten Reprobatorial-Zeugens Aussage wieder zuwächst, vermöge der bekannten Rechtsregel: testes non omni exceptione majores ex accessione aliorum robor fortiri,

Lyncker Resp. 184. 28.

Sodann den 4ten Einwand betreffend, ist in hac causa in genere der Mitbesitz quaest. Hecke in Hütten, Holzten und dergleichen zu beweisen, ein-  
folglich singularitas hujus testis adminiculativa

Möller ad Struv. c.1. §. 48. Lit. I.

Die Rechte aber vermögen: singularitatem testium adminiculativam probationi non obesse,

Wesensb. comment. ad C. tit. de test. n. 13.

Böehmer T. II. P. II. resp. 935. n. 8. & P. I. resp. 594. 23.

welches in Vergleichung mit des 4ten und 8ten Reprobatorial-Zeugens Deposition ein neues Argument abgiebet, daß obige 2. erste Zeugen, als commembra universitatis, nicht zu verwerfen: in vernünftiger und rechtlicher Consideration: quod testis de universitate aliqualem fidem faciat, ejusque dictum suppleatur ex dicto aliorum testium fide dignorum.

Besold. conf. 246. n. 83.

Endlich den fünften Scheingrund belangend, daß Appellati die articulierte Abnutzungen in quaest. Hecke genossen, welches doch von Appellantibus nicht in Abrede gestellet wird, die meiste Reprobatorial Zeugen nichts sagen, als daß sie die actus possessorios nicht exerciren sehen; so gar nichts beweist, kein einziger aber hat wirkliche Pfändungen und gerichtliche Klagen, noch Inhibitiones anführen können, wie doch gegenbeweislich geschehen sollen, damit bey solcher der Sache Bewandnuß die erwiesene actus, als clandestini und turbativi, oder contradicti wären anzusehen gewesen, mithin daraus keine Possessio hätte erwiesen werden können, cum possessio non probetur actibus clandestinis & turbativis, vel contradictis.

Harppr. Vol. nov. conf. 36. n. 342.

Post. de manut. obs. 17. n. 44.

Böehmer Resp. T. II. P. II. resp. 988. n. 10.

So halten wir dafür, daß Appellanten den Mitbesitz oder Gebrauch mit Holzten, Hütten und Sträussel hohlen Rechtsbehörig erwiesen, und olchemnach dabey zu schützen seyen.

## OBSERVATIO DCCCCXX.

*Citatus in causis summariis non comparens pro contumace habendus est, etsi de termino nimis angusto querimonias jactet, modo ex circumstantiis appareat, ipsum comparere potuisse.*

In causis summariis quidem non posse negligi, quæ recta ratio, sicut ad indagandam veritatem, ita & integritatem judicii desiderat, optime jam perspexit b. de LEYSER.

Sp. 683.

At rationes esse, in dato casu non comparentem pro contumace haberi,

Facultas Mensæ Oct. 1737. probe agnovit.

Obwohlen Leuterant vermeinet, sein in termino præfixo geschehenes Aussenbleiben excusire sattsam 1) seine notorische schwere Krankheit, das schlimme Wetter und der unbrauchbare Weg, nebst bevorstehender Festarbeit, indem er in die zehnmahl zu predigen gehabt,

2) Die Kürze des ihm anberaumten Termins, um derentwillen er das Mandat vom 20. Jul. 1736. zu befolgen auffer Stand gesetzt worden. Denn stelle man eine Comparation der in dem Bescheide fol. 17. selber angeführten Insinuation vom 13. ten Nov. bis zum gesetzten Termin den 22ten ejusd. übrig verbliebenen Zeit an, so seye ihm nicht einmahl eine 8. tägige Frist zu statten kommen, geschweige, daß ihm so viel Zeit wäre übrig geblieben, ganzer 8. Tage, wie in angeregten Mandat enthalten, ante terminum die Abkündigung zu thun.

Zudem 3) seye ihm sothanes Mandat weder insinuiret, noch sonst zu Gesichte gekommen, und wann es gleich bey allen Gerichten angeschlagen wäre, habe er doch, als ein Geistlicher, die Kirche und nicht sowohl die Gerichtsstellen zu frequentiren, mithin keine Gelegenheit überkommen, davon Wissenschaft zu bekommen.

Jedennoch aber und dieweilen bekannten Rechts: a contumacia non liberare impedimenta affectata & fictitia, aut de facili removenda,  
Mev. ad Jus Lubecens. L. 5. tit. 4. n. 26. & P. 6. Dec. 89. P. 8.  
Dec. 48.

wohin allerdings der angegebene unbrauchbare Weg und das schlimme Wetter zu referiren, immassen ja Leuterant dadurch nicht abgehalten worden,  
in

in angefügtem Termino zu erscheinen, und da auch Leuterant Unpäßlichkeit wegen persönlich den Termin abzuwarten nicht vermögend gewesen wäre, er doch per Mandatarium hätte erscheinen, oder prorogationem termini suchen können, als wozu die ihm angelegte Zeit dergestalt zureichend gewesen, daß auch noch Leuteranten Notiz davon hätte ertheilet werden können, damit er die Reise nicht vergeblich thun dürften, welches bloß die Absicht des ergangenen Mandats ist, solchemnach, da er Zeit genug gehabt, mehrberührtem Mandat zu gehorchen, es auf die Anzahl der darinnen exprimirten Tage nicht so viel ankommet, als auf rationem finalem desselben: cum mens & ratio statuentium præponderet verbis:

Tusch tract. Concl. T. 6. Lit. N. concl. 31. n. 16.

ideoque ratio potius, quam verba spectanda,

Menoch consil. 998. n. 13.

Fusar. de substit. quæst. 480. n. 40.

quia verba per rationem ampliuntur,

Surd. conf. 67. n. 10. cum seq.

welches hier um da mehr statt findet, weilen gegenwärtige causa fiscalis ist, die causæ fiscales aber, nach eigenem Geständniß Leuterantens, summariæ sind, mithin de simplici & plano tractiret werden müssen, aus welcher Ursache auch in causis fiscalibus citatus non comparens contumax erachtet wird, etiam non accusata contumacia ejus per partem adversam,

Gail. L. 1. Obl. 55. n. 9.

Annebst Leuteranten ignorantia Mandati nicht excusiren mag; nam legum ignorantiam post duos menses a tempore publicationis lapsos nemo prætereundere potest,

Nov. 66. c. 1.

nisi forte tam longe quis absens fuerit, ut verisimile sit, ad ejus notitiam legem non pervenisse,

Philipp. ibid. n. 15.

aut si quispiam peregrinus contra legem peccet, de cujus ignorantia certo constat, beydes aber hier keine Application findet;

Als ist bey solch klarer Actenfundigen der Sache Beschaffenheit nicht abzusehen, wie Leuterant der auf contumaciam gesetzten Strafe entgehen könne: quia contumacia conjuncta est cum contemptu judicis & judicii, qui vindicandus est, quo magis reipublicæ interest, autoritatem eorum servari, atque defendi:

l. un. ff. si quis injur. dic. non obtemp.

nec malitiæ indulgendum, ut judicia protrahantur eludanturque.

OBSERVATIO DCCCCXXI.

*Ad furtum qualificatum extra Saxoniam non requiritur effractio  
seditiosa.*

Secundum usum fori Saxonici furti qualificati nomine indicatur furtum seditiosum, quod nempe fit cum effractione seditiosa (a). Aliter vero res se habet extra Saxoniam.

Ita enim Facultas Menſe Junii 1737.

Jedennoch aber und dieweilen 1) vigore art. 159. O. C. C. nicht nöthig, ut effractio, quæ in furto violento desideratur, seditiose & coadunatis hominibus geschehen, immassen sothaner articul conservationem pacis ac securitatis domesticæ concerniret, und um derentwillen so harte Strafen dictiret: illa vero domestica securitas etiam per ostia, parietes effringentem, vel per fenestras, foramina &c. incendentem turbatur,

Leyser Spec. 535. IX. & Spec. 536. X.

so daß 2) da nicht bloß auf læsionem gesehen wird, in keine Consideration zu ziehen: an res ablata restituta fuerit, nec ne?

confr. Bœhm. in Elem. Jurispr. Crim. S. II. c. XII. §. 162.

Und eben deswegen 3) wenn auch nur der erste Diebstahl gefliſſen, gefährlich, oder furtum qualificatum gewesen, der Dieb allerdings am Leben zu bestrafen, demnächst die fürnehmste Species eines gefährlichen und gewaltsamen Diebstahls ist, wann solcher wie hier, per conspirationem geschehen.

Leyser Sp. 536. XVII. XVIII.

Und denn die Rechte in denenjenigen Delictis, welche per conspirationem verübet worden, nicht darauf, was ein jeder bey dem Handel gethan, sehen, sondern die ganze That vor einen Actum achten.

Leyser Spec. 536. XIV. XV. XVI.

Bei alle dem aber 4) in decernenda pœna furti qualificati zugleich in Erwegung zu ziehen, an leviori vi effractio suscepta & fur armis lethiferis instructus fuerit, anben an spes emendationis adsit & de vita bene ante acta constet.

Bœhmer c. I.

Als ic.

OB-

(a) Carpz. Pr. Crim. quæst. 79. n. 34. Berger Jur. Crim. p. 34. seq. Wernh. Obs. P. 3. Obs. 206. & 161. nec non P. 9. Obs. 182.

OBSERVATIO DCCCCXXII.

*An idem sit, utrum matrimonium per mortem, an vero per divortium ob malitiosam desertionem dissolvatur?*

Respondit Facultas Mense Aug. 1733.

Nachdem Beklagtin durch Urtheil und Recht von ihrem Mann ob malitiosam desertionem abgeschieden, hingegen wegen Inventur und Sicherstellung dessen Vermögens von seinem Bruder belanget worden, will es zwar anfangs das Ansehen gewinnen, als wenn sie zu keinem von beeden, vielweniger einer Extradition gehalten wäre: angesehen nach der Lehre Carpzovii es gleich viel gilt: an per divortium ex causa desertionis, an vero per mortem matrimonium dissolvatur.

P. III. const. 26. d. 21. n. 4.

Solchenfalls aber die Brandenburgische Landes-Constitution Tit. VII. §. 6.

Klarlichst decidiret: daß nach erfolgter Beschreitung des Ehebettes, der überlebende Ehegatte des Verstorbenen Erbe ab intestato ex asse und mit exclusion der Geschwistere und übrigen Collateralium seye, solchemnach der Beklagtin das Vermögen ihres ersten Mannes, gleich als wenn er gestorben, erblich zugefallen zu seyn scheint, wie denn viele Doctores expresse statuiren:

quod innocenti, si propter delictum alterius, nimirum malitiosam desertionem, dissolvatur matrimonium, eadem bona assignanda sint, quæ in casu morientis conjugis alteri per statutum debentur.

vid. Sam. Stryck. de diff. Spons. Sect. VI. §. 50. ibique citati.

Ueber dieses auch behaupten: quod contra desertorem eadem competent, quæ contra adulterum.

Stryck. c. I. §. 49.

Maritus vero, qui adulterium commisit, non solum dotem, quam alias mortua uxore vigore statuti vel pacti lucratur, sed etiam donationem propter nuptias in compensationem dotis factam & denique omne lucrum & commodum sibi statuto vel pactis dotalibus ex bonis uxoris debitum amittit, pars innocens vero hæc omnia lucratur.

Berlich. Concl. P. IV. concl. XXIX. n. 25. 26.

Leyser Med. ad ff. Sp. CCCXIV. VII.

Alldieweilen aber post divortium das Matrimonium aufhöret; mithin auch causa successionis conjugum cessiret, ja gar keine Conjuges mehr

vorhanden; als ergibt sich von selbst, daß auch unter Abgeschiedenen kein Jus succedendi mehr statt finde, welchem Carpov beytritt, c. l. def. XVII.

wenn er cum allegatis aliis Doctoribus ausdrücklich sezet: facto divortio totali nullum competit Jus succedendi marito vel uxori in bonis defuncti conjugis.

Dem gar nicht im Wege stehet, daß er malitiosum desertorem pro mortuo hält, immassen bereits

Bardili de divortio ex causa desertionis §. 63.

bemerket, daß es bloß de portione statutaria zu verstehen, worauf es aber in casu presenti nicht ankommt, und von welcher auf Successionem universalem sich gar nicht schliessen läset, anervogen diese den Desertorem, auf Art der Confiscation, alles seines Vermögens priviren würde, dergleichen Inconvenienz bey jener, wenn sie tempore divortii abgezogen wird, nicht vorhanden, hierzu aber kommt auch noch, daß amissio donationis propter nuptias, lucri ex pactis dotalibus, nec non portionis statutariæ in pœnam verordnet ist, pœnalia aber, bekantten Rechten nach, nicht zu extendiren sind, welches alles auch ob paritatem rationis de divortio ex causa adulterii gilt, wie selbst

Carpov. c. l. def. XXI. n. 4.

beyde Casus einander æquipariret.

Noch weniger aber kan diesem der obangeführte locus Stryckii einen Abbruch gebähren, gestalten er offenbar einen ganz andern Casum supponiret, sintemahlen er mit ausdrücklichen Worten voraussetzet, quod ante latam sententiam alter decesserit, so gegenwärtiger Casus nicht ist, da Beklagtin ihres vorigen Mannes Tod ante Sententiam nicht, wie sich gebühret, erwiesen, also das Gegentheil folgen muß, quod si ante latam desertionis sententiam alter non decesserit, desertæ personæ Jus succedendi non competat, argumento a contrario desumpto, quod in jure fortissimum putatur;

Solchemnach sind wir des Dafürhaltens, daß Beklagtin zur Inventur und Sicherstellung des Mannes Vermögens anzuhalten.

### OBSERVATIO DCCCCXXIII.

*Necesse non est, ut reprobatio probationi contradictorie instituat, sed sufficit, modo etiam per indirectum intentionem actoris elidat, themaque,*

que, quod actor probare ausus, impugnet: tumque super Articulis reprobatorialibus Furamenti delationi locus est.

Ita pronunciavit Facultas Gœttingensis Mensè Febr. 1736. in causa des Collegiat-Stifts St. Gangolphi zu Magdeburg, contra die Gemeinde zu Groß-Lyps, quam Sententiam confirmavimus Mensè Dec. 1736. sequentibus.

Obwohl Leuterant sich dadurch gravirt befindet, daß 1) der Gegenbeweis vor legal angenommen worden, da er doch den Beweis nicht contradictorie geführet, wie denn die Articuli reprobatoriales nichts in sich enthalten, als Huth, Triff, Weyde und mehr allotria, welche das thema probandum & a parte adversa mediante reprobatione elidendum nicht exhauriren, mithin als impertinent billig verworfen werden müssen, sodenn Umstände in sich begreifen, wovon bey der litis contestation nichts gedacht worden.

2) Die vom Leuteranten  
ad Art. 13. & 22.

unternommene Eydes-Delation statt haben solle, da sie doch aperte inadmissibel, ja ein wunderlicher Eyd seye, der dahin abgelegt werden solle, daß die Feldmarke K. aus mehrern als 9. Hufen, auch aus Gärten, Huth und Weyde bestehe, und wenn das Objectum litis darauf beruhete, der Eyd kein medium idoneum eruendi veritatem seye: sondern, wenn es zu wissen nöthig, durch Augenschein und Nasmessung besser erfahren werden könne.

Jedennoch aber und dieweilen quoad 1) nicht nöthig, daß der Gegenbeweis, seu species defensionis, dem Beweis contradictorie geführet werde, sondern genug ist, wenn nur intentio actoris dadurch elidiret, einfolglich auch nur indirecte das Thema, welches der Kläger zu probiren unternommen, impugnet wird,

Struv. Exercit. ad Pand. XXVIII. 47.

welches denn in præsentī casu geschehen, da a) das, was von Huth, Weyde und Triff articuliret, die Befreyung vom Schoffe quæst. per indirectum angehet: denn weil der N. Gemeinde Præstation niemals uniform gewesen, sondern bald aus 9. bald aus 8. bald aus 6. fl. bestanden, so erhellet klärllich: daß dieselbe nicht auf der Gemeinde als Gemeinde hafte, sondern nachdem gemeldte Gemeinde wenig oder viel Grundstücke von klagendem Stifte im Pacht gehabt, wie jedesmahlen contrahirt gewesen, bald viel, bald wenig gegeben worden, worauf das thema probandum ankommt,



allermassen Leuteranten in der fol. 137. befindlichen Urtheil auferleget, zu beweisen, daß der Schoß quæst. von Beklagten auch zu solchen Zeiten, wenn sie die R. Hufe nicht in Pacht gehabt, an die Klägere gezahlet worden;

Hiernächst articuli reprobatoriales deswegen inadmissibel nicht zu achten sind, quod circumstantiæ speciales, quibus exceptiones proponuntur, litis contestationi adjectæ non fuerint.

Böhrner Consult. T. II. CCII. n. 12.

Ferner quoad 2) wenn  
ad Art. 13. & 22.

dargethan worden, daß die R. Mark ausser denen 9. Hufen, aus Würthen, Gärten, Huth und Weyde bestehe, und diese Leuteraten entzogen, klar sich veroffenbahret, daß die Gemeinde von dem Schosse, den sie dafür geben solle, befreyet seye, solchemnach, da Leuteranten beydes aus alten und neuen Documenten ihres Stiffts bewußt seyn muß, sie ihre Wissenschaft und Gewissen zu eröffnen um da mehr angehalten werden können,

Schlitte ad Ludovici Pr. civ. p. 237. Lit. C.

weil die Ausmessung kostbahrer und mehrerer Dispute, ob etwa auch diese oder jene Hufe, Würth, Garten, Huth und Weyde auf der R. Mark liege, unnerworfen: Dabeneben ausgemachten Rechtens ist, daß wenn die Gegenbeweiß, Articul denen Beweiß, Articlen nicht directe entgegen, die Eydesdelation gar wohl statt habe.

Wernher. P. II. Obf. XLVIII.

Schlitte ad Ludovici Pr. Civ. p. 237. Lit. C.

Wohingegen super Articulis reprobatorialibus probationi directo contrariis dieselbe keine statt hat, nach der Lehre Rivini (a), Wernheri (b), und Bergeri (c).

Als haben wir so wenig den geführten Gegenbeweiß, als die Eydesdelation verwerfen können.

### OBSERVATIO DCCCCXXIV.

*Testamentum coram duobus Scabinis judicii nomine ablegatis, extra locum judicii, etiam absente actuario, conditum ceu judiciale, validum est.*

Di-

(a) ad Ord. P. 5. Tit. 21. En. 26. (b) P. 4. Obf. 47. (c) P. 2. Suppl. ad E. D. F. Tit. 21. §. a. p. 506.

**D**istinguum inter actus jurisdictionis contentiosæ & voluntariæ. Confectio & insinuatio testamenti sunt jurisdictionis voluntariæ; indeque neque judicem ipsum, neque actuarium, neque locum judicii requirunt (a).

Ita Facultas Mensē Maji 1737.

Es will aber das Ansehen gewinnen, als wenn Testamentum quaest. aus folgenden Ursachen nicht bestehen könnte, weil 1) zur Zeit der Errichtung nur zwey Zeugen gegenwärtig gewesen, da doch ausgemachten Rechts, daß zu einer jeden letzten Willens, Verordnung wenigstens 5. Zeugen erfordert werden, welche Nullität 2) durch die darauf erfolgte Confirmation nicht verhütet werden mögen, cum omnis confirmatio supponat confirmabile,

Und obgleich 3) die beyde Personen Scabini gewesen, jedennoch das Testamentum quaest. pro judiciali um deswillen nicht zu halten seye, weil der Richter cum assessoribus nicht gegenwärtig gewesen: cum in judiciali testamento præcipuum sit, ut Judex cum assessoribus adsit prævia speciali rogatione & requisitione ad eum actum.

Wesenebec. in parat. de test.

Klock T. 3. conf. 107.

Berlich. P. 3. concl. 4. n. 16.

Alldiereisen aber 1) das Testamentum quaest. von zwey vom Richter auf beschehene Requisition der franken Testatrix deputirten Scabinis aufgenommen worden, und aber 2) jure communi ein testamentum coram duobus Scabinis judicii nomine ablegatis extra locum judicii, etiam absente actuario conditum, als judiciales zu recht beständig.

Berger Oecon jur. L. II. tit. IV. not. 4. 5.

Ludov. Doctr. Pand. L. 28. §. XVI.

Gleichwie auch 3) Rechts: quando facultas recipiendi testamentum actuario a judice speciatim commissa est, sufficere ad testamenti judicialis subsistentiam præter ipsum unius Scabini præsentiam.

Wernher Vol. I. P. I. Obs. 26. p. 37.

Die Adhibitio aber des Actuarii 4) nicht solennitatis, sondern probationis & fidei gratia erfordert wird, mithin per æquipollens, adhibito nempe altero Scabino, ersetzt werden kan.

Y y 3

Lyn-

(a) conf. Wehlarische Nebenstunden P. X. p. 73.

Lyncker Resol. CCC. n. 9.

in mehrern Betracht 5) Testamentum Judiciale eingeführet worden ad  
difficiles testamentorum solennium solennitates evitandas.

Lauterbach de testam. judicial. §. 4.

Als haben wir das Testamentum quæst. vor Rechtsbeständig erkennen  
müssen.

### OBSERVATIO DCCCCXXV.

*A poena gladii homicidam dolosum non liberat, quod occisus fuerit  
homo sceleratissimus.*

**I**d visum Defensori cuidam: Facultas vero Menſe Febr. 1737. contrarium  
statuit verbis:

Obwohlen Defensor anführet, 1) daß der Entleibte homo sceleratif-  
simus gewesen, der viele Mordthaten und Diebstähle begangen, dergleichen  
Mensch impune todtgeschlagen werden könne, weiln dergleichen Exempel in  
der heil. Schrift genug vorkommen, und seye peinlich Beklagter als ein un-  
schuldig Werkzeug Gottes, wie die Pistole, gebraucht worden, es auch  
gleich viel gelte, ob der Entleibte von der Obrigkeit, oder peinlich Beklag-  
tem seine verdiente Strafe bekommen; wozumahlen 2) die Todtschläger wey-  
land bey den Teutschen nicht getödtet worden, und warum heut zu Tage  
das Homicidium so stark bestrafet wird, die Ursache seye, weil einem Men-  
schen kein grösseres Uebel zugefüget werden könne, als wenn er des Lebens be-  
raubet werde, so ihm Gott noch fristen wollen, welches bey einem so Ruchlo-  
sen nicht zu præsumiren.

Jedennoch aber und dieweilen 1) peinlich Beklagter, vermittelst der  
Tortur, nunmehr bekannt hat, daß sein Vatter ihn nicht geheissen, den  
Peter todt zu schieffen, dieser auch, wie er auf ihn und seinen Vatter zuge-  
gangen, kein Messer in der Hand gehabt, und daß er, peinlich Beklagter,  
von sich selbstn die Mordthat vorgenommen, und aber 2) insonderheit der  
höchste Gesetzgeber in seinem göttlichen Gesetz in Sachen des vergossenen  
Menschenbluts, nach seinem universal göttlichen Gesetz zu urtheilen und zu  
richten, so eifrig und ernstlich gebothen hat, daß, wer Menschenblut vergos-  
sen, dessen Blut wieder vergossen werden solle.

Gen. 9. Lev. 24. vers 17. 21. seq.

Num. 35. vers 30. seq.

mit

mit solchem auch die weltliche Kayserliche Gesetze übereinstimmen.

Art. 137. Ord. Crim.

Hiernächst 3) die Obrigkeit dazu gesetzet, die Uebelthäter nach vorgän-  
gig gerechter Untersuchung ihrer Uebelthaten zu strafen, und die Frommen  
gegen sie zu schützen; daher in den Criminal-Rechten auf des Occisi vor-  
ges Leben nicht gesehen wird,

Carpz quaest. 2. n. 22.

Tubing. Conf. 190. n. 121. vol. 110.

sondern dolosi homicidæ per poenas capitales aus dem Wege zu räumen sind,  
damit sie nicht mehrere homicidia begehen, deren judicio auch nicht über-  
lassen werden kan, wer pro homine sceleratissimo, oder des Todes wür-  
dig zu erachten, sondern solches Justitiæ Dei vindicatricæ zu überlassen ist.

Sodann 4) an den alten teutschen Gesetzen ebemäßig gemißbilliget wird,  
daß sie den Pferdsdiebstahl mit dem Tod, den Todtschlag hingegen, ja so-  
gar parricidium, nur multa bestrafet haben,

vid. Heineccii Præfat. ad tit. 1. Elem. Jur. Germ.

und eben deswegen Carolus V. poenam capitalem ceu ordinariam homicidii  
dolosi aller Orten in Teutschland eingeführet.

cit. Art.

cui adeo tamdiu insistendum, donec eam alia circumstantia vel aggra-  
vet, vel leniat, woran es hier fehlet.

Wenn auch gleich 5) als peinlich Beklagter gesaget, er wolle dem Ver-  
ter nachgehen, und ihn todtschießen, dessen Vatter darauf geantwortet  
hätte, das thue, solches doch pro tali jussu nicht erachtet werden mögen,  
der zu befolgen gewesen.

Solchemnach und da 6) hier ein dolosum homicidium zur rechtlichen  
Genüge probiret, gas göttliche Gesetz aber ausdrücklich gebiehet, daß man  
keine Versöhnung nehmen soll, über die Seele des Todtschlägers: denn er  
seye des Todes schuldig, und solle des Todes sterben, und das Land könne  
vom Blut nicht versöhnet werden, das darinn vergossen wird, ohne durch  
das Blut dessen, der es verge, a hat;

Num. 35. vers 31. & 33.

Weshalben die Doctores insgemein dafür halten, in hoc delicto pœ-  
nam mortis nec in poenam perpetuæ incarcerationis mutari posse

Carpz. Pr. Crim. P. 3. Quæst. 3. n. 59. & J. F. P. 4. c. 11. def. 6.  
n. 6.

indem

Indem zwar nicht unrecht, daß man mit dem armen Gefallenen ein Christliches Mitleiden trage, aber eine Christliche Obrigkeit, der von Gott das Schwerdt gegeben, in dergleichen Fällen mit Biance sagen müsse: necessarium quidem esse naturæ condolare, a lege autem & justitiæ regula discedere magis periculosum esse, maxime cum Judex tanquam Dei minister non suum, sed Dei judicium exerceat;

Als haben auf pœnam gladii zu erkennen kein Bedenken getragen.

### OBSERVATIO DCCCCXXVI.

*Divisio parentum inter liberos ex capite læsionis enormis impugnari nequit, eoque minus, si transactio accessit.*

In divisione parentum inæqualitatem usque ad legitimam admittimus. Et licet unus ex liberis legitimam non habeat integram, inde tamen non totam divisionem impugnare, sed ad supplementum tantum agere potest (a). Quemadmodum igitur hic æquipræstationes æquipolentes non dantur; ita remedii

l. 2. C. de rescind. vend. Ratio, consequenter & ipsa Lex hic cessat.

l. 78. §. fin. ad Sen. Trebell. Repugnaret quoque eadem aperte

Quam Sent. amplexa Facultas Menſe Aug. 1738. verbis:

Nachdem Klägere den 12ten Martii 1722. einen Vergleich und Theilungs-Reces über ihre väterlichen Güther interposita autoritate Notarii eingegangen, denselben aber nachgehends vor præjudicirlich gehalten, und per Instrumentum Notariale protestando revociret, auch contra fratrem & matrem viduam Klage erhoben, und als jener nach vorgeblich tentirter Güte und darauf beschehene Submission verstorben, vorher aber per testamentum solenne seine Schwester Margar. Catharinam zum völligen Erben seiner Verlassenschaft eingesetzt hatte, sich von neuem gegen diese und ihren Sohn moviret, und gebetten, sie samt und sonders in integram zu restituiren, und demnächst die detentores & usurpatores der noch gemeinschaftlichen Güther zur Edition eines ordentlichen Inventarii und deren Theilung anzuhalten, in Entstehung dessen aber alle liegende Gründe für die offerirte

8000.

(a) conf. Wildvogel de divis. par. int. liber. & Stryck caut. test. c. X. §. 13.

8000. Rthlr. zuzuschlagen, und alsdenn Beklagten zur Räumung zu vermögen, und bis dahin einen gewissenhaften Sequestrum anzuordnen; So scheint für sothane ihre Intention zu militiren, daß sie 1) durch obmentionirte Theilung wohl doppelt ultra dimidium, ja enormissime verkürzet worden, angesehen, wann alles, was A. modo dessen Erbin dadurch erlanget, zusammen gerechnet werde, 10838. Rthlr. herauskommen, wogegen ein jedes von denen übrigen Miterben nicht auf 1000. Rthlr. erhalten.

Wobey denn Rechtsens: Majoribus per fraudem vel dolum, vel pereram sine iudicio factis divisionibus subveniendum esse, quia in bonæ fidei Iudiciis, quod inæqualiter factum esse constiterit, in melius reformabitur.

l. 3. C. commun. utriusque judic.

Cum ex læsione tali enormissima dolus arguatur, isque operetur, ne transactio, ne divisio effectum fortiri possit:

Vrceolus de transact. qu. 95. n. 19. seq.

Cyriacus contr. 116. n. 36.

Welchen 2) um danehr hier Platz einzuräumen, weisen bey der Theilung Klägeren das von ihrem sel. Großvatter errichtete Testament, als von welchem die meiste Güther herrühren, und der zum Vortheil seiner Kinder und Kindesfinder verschiedenes disponiret habe, nicht vorgelesen, vielweniger zu lesen gegeben worden, da doch bekannt: ex jurejurando delato & præstito super testamento relictis, eo non inspecto, nullam oriri obligationem

l. f. C. de reb. cr.

consequenter nec ex transactione, weil transactiones & juramenta paria jura meistentheils haben.

l. 31. ff. de jurejur.

Berger in Oecon. jur. p. 1208.

Schilter in praxi jur. Rom. Exercit. 9. th. 9.

Gail. L. 2. Obs. 139. n. 10.

Auch noch 3) hinzukomme, daß die Mutter und der Bruder vieles von der Verlassenschaft verschwiegen, und aber ausgemacht: eum, qui abscondit & tacet, quod si scivisset alter, non ita transegitset, in dolo esse.

Richter Dec. 87. n. 7.

Mev. VI. Decis. 146.

Lyncker Vol. 1. resp. 192. n. 16.

Solchemnach 4) nichts hindere, wenn gleich cujuscunque generis exceptionibus, etiam enormissimæ læsionis renunciaret worden; da eben das

Vitium, das in dem Haupt, *Negotio* anzutreffen, sich auch in der *Renunciacione* befinde, daß es nicht unbillig hier heißen möge: *quod ejusmodi clausulæ dolum magis augeant, quam tollant, aut minuunt.*

Mandell. Conf. 81. n. 53.

Lyncker. Vol. II. Resp. 50. n. 13.

Jedennoch aber und dierweil 1) obbesagte Theilung und Vergleich als eine *Divisio parentum inter liberos* anzusehen, cui hi stare tenentur,

l. 10. l. 16. l. 21. C. fam. ercisc.

l. 53. ff. de legat. 1. §. 8. inst. de hered. instit.

Da insonderheit die Eltern selbige zu dem Ende zu errichten pflegen, daß eine Gleichheit unter denen Kindern getroffen, und alle deshalb zu entstehende Uneinigkeiten dadurch gehoben werden mögten, wozu dieselbe in denen Rechten angemahnet werden,

l. 6. §. 2. C. de bon. qua lib.

l. f. C. commun. utriusque jud.

um deswillen dergleichen *Divisio* von denen *DD. præventio arbitri familiae herciscundæ* in cogitatione futurae successionis genannt wird,

Hert. de præleg. §. 5.

aus welcher Absicht in gegenwärtigem Casu die getroffene Theilung mit Vorwissen und wohlbedächtlicher Einwilligung der Mutter, laut ihres eigenen Geständnisses

Num. act. 66. ad punct. 2.

geschehen, indem sie wohl eingesehen, daß ihrem Sohn A. nichts zum Voraus werde gelassen werden, da doch ihre übrige Kinder demselben zu danken schuldig, daß er ihr in ihrem hohen Alter und 56-jährigen Wittwenstande in allen vorkommenden Fällen wohlbedürftige Hüffe geleistet, und die Güther conserviren und vermehren helfen, mithin die andere Kinder nach Vermögen ausgesteuert worden.

2) Sämtlichen Kindern diese Theilung aus dieser Ursache beliebet, weil ihre Mutter, vermög üblicher *Communio bonorum* bey fürwährendem ihrem Wittwenstand das Vermögen vor sich hätte behalten, einfolglich weil die Sterbfälle ungewiß sind und niemand denen Klägern oder ihren Kindern die Gewehr geleistet hätte, daß sie dieselbe überleben würden, es geschehen können, daß der Anfall der Güther auf sie nicht kommen wäre, dieserwegen sie lieber etwas gewisses sofort annehmen, als den *eventum incertum futurae successionis* abwarten wollen, dabey denn aus denen abgemeinen

meinen Rechten klar ist: quod quia de futuro incerto eventu transigitur, nulla rescissio transactionis ob læsionem locum habere queat,

l. 63. §. 1. de cond. indeb. Cum remedium l. 2. C. de rescind. vendit.

illis negotiis tantum applicari possit, quæ præstationes æquipollentes admittunt, quales in transactione deficiunt,

Huber ad tit. de rescind. vend. §. 5.

Wildvogel de transact. non retract. ob enorm. læsionem §. 17.

so daß in l. 28. §. fin. ad tit. Trebell. steht, daß die Transaction gehalten werden müsse, wenn auch einer nur den 4ten Theil bekommen,

3) Klägere bey dem Worte der ewigen Wahrheit versprochen, daß sie insgesamt gegen dasjenige, wodurch sie überhaupt abgefunden worden, einen Abstand und völlige Verlassung vom Gute thun wollten: quæ formula: bey dem Wort der ewigen Wahrheit, verum juramentum constituit juxta

Mev. P. I. Decif. 146.

nec dubium, promittentem in conscientia eadem obligari, nec sine periculo a tali promissione recedere posse.

Marburgens. Vol. I. const. 17. n. 105.

Carpz. Decif. illust. 199. n. 20.

Dergleichen Pacta hereditatis futuræ renunciativa juramento vallata aber heutiges Tages schlechterdings gelten und alle Exceptiones, auch so gar ab ætate defuntas ausschließen.

c. quamvis 2. de pactis in 6.

Auth. sacram. pulcr. C. si adversus vend.

Worab 4. von selbstem erhellet, daß von keiner Erheblichkeit, was in rat. dubit. 1.

angeführet worden, und zwar um so weniger, weil die Theilung Consilio patris geschehen, quod tollit suspiciōnem fraudis & de quo jura optime præsumunt,

l. 7. C. de Curat. furios.

wie auch die Mutter selbstem bestättiget, daß sie ehrlich bey ihren Kindern gethan, so daß wann sie den getroffenen Vergleich nicht halten wollen, sie dieselbe vor Gott verklagen wollte.

vid. Num. act. 66. ad punct. 2.

Was auch Klägere beygebracht, um eine læsionem enormissimam zu erweisen, bestehet theils in unerwiesenen factis, theils supponiret es eine völ-



lige Gleichheit unter den Kindern, da sich doch bey A. was besonderes vor den andern befindet, als 4 E wenn Klägerē sich sehr beschweren, daß ihm die Wiese und Zuschlag über 100. Rthlr. nicht sollten gesteigert werden, sie auffer Acht setzen, was die Mutter

Num. 66. ad. punct. 4.

geantwortet, wie daß sie und ihr abgelebter Ehemann die 100. Rthlr. welche ihm in seines Großvatters Disposition zum Voraus zugeleget worden, seit her 1656. da jener gestorben, genuzet, und ihm keine, doch sonst völlig competirende Zinsen davon zugekehret.

Noch weniger aber vermag, was in rat. dubit. 2. enthalten, angesehen die Zeugen das Gegentheil ausgesaget, daß nehmlich das großväterliche Testament während der Theilung auf dem Tisch gelegen, und den Interessenten frey gestanden, darinnen zu lesen, solches auch von einem derselben öffentlich vorgelesen worden.

Hieruächst Rat. dubit. 3. wieder auf einem Facto beruhet, wovon in Actis kein Beweis zu finden, und aber diejenige selbst, so einen Transact ob enormissimam læsionem rescindiren, erfordern: ut læsio liquidissime sit probata.

Stryck in usu Mod. ad tit. de transact. §. 22.

Endlich quoad rationem dubit. 4. ist in Erwegung zu ziehen, daß das ganze Negotium renunciationis aus einem solennen Vergleich seinen Haupt-Ursprung genommen, mithin nicht nur juxta superius deducta bestehen, sondern vielmehr transactionem confirmiren muß: cum geminatio actus præcedentis confirmationem inducat,

Parif. L. 2. const. 10. n. 122.

speciatim autem omnem suspicionem fraudis & deceptionis tollat,

Card. Tusch T. 4. concl. 28. n. 75.

und gesetzt, daß ob enormem læsionem transactio rescindirt werden könnte, so ist doch nicht abzusehen, warum man nicht, wie in casu præsentis geschehen, der daher entspringenden Exception renunciiren könnte, cum quilibet jure pro se introducto renunciare possit, per notoria.

Bei solcher der Sache Bewandniß sind Klägerē mit dem Besuch edendi ulterioris inventarii faciendæque novæ divisionis abzumeifen, und Beklagter von angestellter Klage gänzlich zu entbinden gewesen.

OBSERVATIO DCCCCXXVII.

*Propter excessum in pignoratione non competit Exceptio Spolii.*

Confusio Spolii cum Pignoratione occurrit in Facult. Mense Mart. 1735.  
notata verbis seqq.

Die Gravamina, um welcher willen Leuteranten gegen die in Sententia confirmirte und folgendergestalt lautende Frankfurther Urthel:

Nummehro aus denen Acten und der Partheyen rechtlichem Einbringen allenthalben so viel zu befinden: daß Beklagte nach dem fol. Act. 27. befindlichen Bescheid, Einwendens ungeachtet, auf die übergebene Klage zu antworten, und litem gehörig zu contestiren, auch weil sie solches in eventum nicht gethan, die dadurch verursachte Unkosten Klägern zu erstatten schuldig.

Leuterung eingewandt, sollen darinnen bestehen, daß 1) die opponirte Exceptio spolii vor ungegründet und inapplicabel erkannt worden, da doch das Spolium in Ansehung der bey der Pfändung verübten Excessen klar zu Tage liege, gleichwohl aber wegen Vorenthaltung des Todtgeschlagenen, oder sonst abhanden gebrachten Hammels, oder dessen Werths, und aller Kosten, item omnis interesse, plenaria restitutio noch nicht erfolgt seye, debet enim restitutio fieri plene, ut tantum restitutio resarciat, quantum abstulit spoliatio,

Gonzalez ad c. 7. n. 8. X. de rest. Spolii.

und denn Rechtsens: spoliatum ante plenariam restitutionem in petitorio respondere non teneri, adeo ut ne princeps quidem mandare possit cognitionem petitorii, nisi integraliter satisfiat spoliato de omnibus,

Gabriel L. 5. concl. 1. n. 11. 14.

2) Sie in expensas ob litem in eventum non contestatam condemniret worden, dessen justification ex justificatione primi gravaminis fließe. Denn wenn excipiens de Spolio gar nicht zu antworten schuldig, noch actor zu hören, sondern Restitutio vorhergehen müsse; so solle die Condemnatio in expensas, ob id quod tali jure usi fuerint, von selbst hinweg, wozu noch komme, daß nicht abzusehen, was für Kosten verursacht worden, da sie nichts gethan, als restitutionem spolii plenariam und die Abthnung des Possessorii rechtsgebührender massen ante susceptionem & decisionem petitorii nachgesucht, welches ja auch geschehen seyn würde, wenn sie gleich eventua-

liter litem contestiret hätten, massen sie doch auch sodenn zusehender auf sothaner Restitution und Decision bestanden wären.

Alldieweil aber eine blosser Pfandung vorgegangen, quæ pro conservando jure & possessione in Germania recepta & approbata est,

Carpz. P. 2. c. 27. def. 3.

Lyncker Resp. 179. n. 39.

solche aber mit einem Spolio nicht zu confundiren ist, als welches supponiret, quod quis inique de possessione sua dejectus sit.

Lancellot. de Attent. L. 3. c. 4.

Wohingegen Leuteranten selbst bekennen, in quasi possessione servitutis geblieben zu seyn; mithin wenn gleich Leuteraten hierbey excediret hätten, und noch nicht gesteißt wären, dennoch dieses nicht eigentlich ad spolii causam, sondern ad satisfactionem publicam propter excessum gehöret, und dahero kein anderer Proceß um deswillen aufgehalten werden kan.

Böhmer T. II. Resp. MXXIV. n. 11.

Einfolglich Leuteranten allerdings in die expensas retardati hujus processus fällig zu ertheilen, zumahlen da sie selbst erkennen, welchergestalt die Justificatio ihres zweyten Gravaminis von der Justificatione des erstern, so ein Spolium voraussetzet, dependiret, und wann sie auch gleich in quasi possessione servitutis prætentæ angeblichermassen sich befinden, die angestellte actio negatoria jedennoch propter favorem libertatis das onus probandi auf sie devolviret, cum præsumtio libertatis major sit & elidat illam, quæ ex possessione alterius nascitur;

Stryck de Act. invest. S. II. m. 4. §. 4.

Hertius de quasi possidente probante S. II. §. 3.

So ist es bey der Frankfurther Urthel der eingewandten Leuterung ohngehindert zu belassen.

## OBSERVATIO DCCCCXXVIII.

*Subditi, qui ad ædium publicarum reparationem tenentur, sumtus quoque ad easdem noviter exstruendas erogare obligati sunt, eoque magis, si observantia accedit.*

Obligationis prioris ratio non continetur nisi in subjectione.

Eadem vero obligationem posteriorem quoque involvit, modo ea, quæ Obs. LIII. deduxi, rite penfitare velis.

Ac proin Facultas Mensē Maji 1737.

Nachdem ein neues Amts Wohnhaus zu erbauen nöthig gewesen und dieserwegen die Eingeseffene der Amts Vogtey B. durch ein Proclama citiret worden, daß sie durch Bevollmächtigte erscheinen sollten, um wegen der ihnen obliegenden Baukosten sich zu erklären, welches sie auch gethan und eingewilliget, daß sie die a 5346. Rthlr. sich belaufende Baukosten unter der Hand abführen wollten, so daß ein Vollhof jährlich 2. Rthlr. zu Abtragung dieser Summe zahlen sollte, hernachmahlen aber auf die hintere Beine sich gestellet, vermeinen sie folgender Ursachen willen zu erwehnten Kosten nicht angehalten werden zu können, weilen 1) die Unterthanen nicht schuldig, diejenige Häuser, welche der Herrschaft privative zustehen, aus ihren Mittlen zu erbauen, wohl aber Dienste bey deren Erbauung zu thun, 2) vigore Recces. Imperii de Anno 1542. verordnet, daß ohne die höchste Necessität und Indigenz die Obrigkeit denen Unterthanen keine neue Collecten und Onera abfordern solle, dergleichen Indigentia aber bey der Vogtey sich nicht befinde. 3) in facto es irrig seye, daß sie jemahls zu Erbauung eines neuen Amthauses Geld aufgebracht, sondern nur jährlich ein gewisses Quantum zu Bestreitung der Reparation des Amthauses aufbrächten, so jährlich wenigstens 100. Rthlr. betrüge, woraus stiesse, daß die von Imploranten a Lit. E. usque F. producirte Anlazen, nicht vom neuen Amthausbau, sondern von dessen Reparation und Erhaltung zu verstehen, überdieses 4) die Vogtey in causa propria durch ihre eigene Bächer nicht beweisen könne, 5) ihre Einwilligung betreffend, das Protocoll zeige, daß verschiedene Dorfschaften gar nicht, und überhaupt nur 4. Personen erschienen, welche von denen a 800. Eingeseffenen Vollmacht gehabt zu haben nicht beybringen können, und also selbigen nichts vergeben können, wiewohl auch überdas der einzige H. welcher betrunken gewesen, das Wort geführet.

Jedennoch aber und dieweilen laut Extract-Registers rubricirt: Ausgabe im Amt Anno 1595.

sub Lit. E. N. Act. 1.

die Landes Herrschaft zu Behuf der neuen Vogtey den Unterthanen daselbst was weniges aus Gnaden verehret haben, mithin schon damahls dieses onus erogandi sumtus ad extructionem den Unterthanen obgelegen und also an einem alten Herkommen nicht zu zweiffen, bevorab da hiermit die Zeugensaje einiger des Amts Eingeseffenen sehr wohl accordirer.

vid. N. Act. 1. Lit. K.

Und aber bekantten Rechtens: observantiæ magnam vim esse in juri-  
bus controversis, præsertim si de oneribus subditorum quæstio est,

Bœhmer Consult. T. I. n. 8. 3. 4. n. 13. 8. 100:

& longinquam observantiam instar legis ceneri,  
idem T. II. CCI. 3.

Hiernächst denen producirten Registern kein geringeres Recht, als den  
Hob. Registern der Privatorum zustehet, anebeneben keine ratio diversitatis  
zu ersehen, warum Imploraten zu denen Reparations, und nicht auch zu des-  
sen Erbauungskosten gehalten seyn sollten, da beyde zu ihrem Commodo  
aufgewandt werden, um deswillen auch das Incommodum auf sie fällt, so  
denn sie auf dem letzten Landgericht, der erlassenen Citation zufolge, durch  
ihre generaliter Bevollmächtigte erschienen, in die Proposition zum Bau  
gewilliget, einfolglich derselben Pactum zu præstiren schuldig: Procurato-  
ris enim factum dominus præstare debet, si vel maxime fraude vel dolo  
egerit,

l. 10. C. de procurat.

Und dieses um da mehr, weisen sie ex post facto, vermög Berichts,  
sub Lit. D. N. Act. 1.

alles nochmalts ratihabiret, und nur gebethen, daß sie nicht mögten gehal-  
ten seyn, die Wiederbezahlung in groben Sorten zu thun; cum ratihabito  
faciat meum negotium, quod ab initio meum non erat,

l. 6. §. 9. de neg. gest.

eundemque effectum habeat, ac si consensus statim ab initio interpositus  
esset.

Gail. Obs. 47.

Card. Tusch Concl. 21. Lit. K.

Als sind Impetraten zu Erogirung der erfordernten und von ihnen be-  
reits verwilligten Umthaus, Baukosten gehalten und im Weigerungsfall  
Zwangs, Mittel gegen sie zur Hand zu nehmen.

### OBSERVATIO DCCCCXXIX.

*Ad juramentum acceptatum admittendus non est, qui sine metu perjurii  
probabili admitti nequit.*

Is quidem acceptationis Juramenti peculiaris traditur effectus, quod re-  
vocatio juramenti delati ob vim transactionis locum sibi amplius  
non

non vindicet, aliamque probationem deferens substituere non possit, ita tamen, ut inter probationes, quæ causam principalem noviter instruunt, & probationes, quæ indicia perjurii præbeant, juxta SCHAUMBURGIVM distinguendum sit (a).

Enimvero distinctio hæc nulla est. Ea ipsa namque indicia, quæ Causam principalem noviter instruunt, indicia perjurii præbeant.

Atque sic pronunciavit Facultas Mense 1740.

### OBSERVATIO DCCCCXXX.

1) *An in Comitatu Loffensi bona immobilia per Successionem Collateralem alterutri conjugum stante thoro obvenerint inter patrimonialia vel inter Acquæstus ita referenda sint, ut in defectu Pactorum dotalium medietas dictorum bonorum quoad proprietatem sub lucrum conjugale consuetudinarium cadat? 2) Quid circa talia bona in Comitatu Loffensi sita obtineat, si conjuges non in dicto Comitatu, sed in Territorio Leodiensi habitent?*

#### §. 1.

**A**nna Catharina de Zhenemont, quæ est Appellatorum Avia, dum qua vidua Anno 1702. ad secundas Nuptias transit, cum Henrico Framberto de Buntinx Sponso suo mediante Pacto antenuptiali contraxit & stipulata est:

- 1) ut Bona immobilia illata Sponsi, deficientibus Liberis, post mortem ad ejus proximiores Consanguineos, salvo superstiti horum Bonorum usufructu, revertantur.
- 2) ut pariter Bona immobilia Sponsæ pendente Viduitate acquisita aliaque post Obitum pleno Jure ad primi Thori Liberos devolvantur, ita ut superstes nullum habeat horum usumfructum &
- 3) ut Acquæstus, quos stante Matrimonio facere possunt, post Mortem sine Liberis dividantur inter respectivos proximiores, nisi aliter pendente Matrimonio disponderent &c.

(a) Princip. for. a X. p. 240.

## §. 2.

Ambo Conjuges in Principatu Leodiensi, extra tamen Comitatum Lossensem, utpote qui separato a Consuetudinibus & Statutis Leodiensibus Jure utitur, Domicilium habuerunt, ibique mortui sunt. Stante vero hoc Matrimonio evenit, ut secunda Martii 1725. Affinis quædam Mariti de Buntinx Cæcilia van Vossen subitanea Morte corripere, in cujus Bona partim in Comitatu Lossensi, partim in Patria Leodiensi & partim in Districtu Civitatis Imperialis Trudonensis sita, ab intestato dictus de Buntinx, qua proximus Agnatus, successit, ratione cujus successione & quidem tantum ratione bonorum in Comitatu Lossensi sitorum præfens Lis agitabatur. Nam Hereditate hac jam adepta obiit demum præfata Anna Catharina de Zhenemont de Buntinx Vxor sine Prolibus hujus Matrimonii & absque quod etiam Dispositionem fecerit aliam, & Viduus de Buntinx ex post duxit Vxorem Barbaram Sreuwærs, cui ad tempus Vitæ Vsumfructum omnium Bonorum in Comitatu Lossensi sitorum, proprietatem vero proximis suis testamento reliquit. De Buntinx quoque circa Annum 1742. mortuo, ejus Vidua Barbara Sreuwærs nupta est Gerardo Diepers & hi sunt nostri Appellantes, qui præmemorata Bona Lossensia in totum vigore dicti Testamenti usufructuarie possident.

## §. 3.

Appellati, primæ Vxoris de Buntinx Annæ Catharinæ de Zhenemont Nepotes, Medietatem dictorum Bonorum actione ex Contractu antenuptiali, in cujus Articulo tertio dispositum, ut Acquæstus, non existentibus Liberis, vel alia sequenti contraria dispositione, inter utriusque conjugis proximos sint dividendi vel in eventum, si ejusmodi successio collateralis pendente Matrimonio obveniens sub Acquæstu cadit, ipsoque Jure pro Medietate in utriusque proximiores devolvitur, in prima Instantia, scilicet Vliermalienfi Supreme Comitatus Lossensis Judicio vindicare intendunt.

## §. 4.

Appellantes quidem opposuerunt, quod in Contractu antenuptiali tantum Acquæstus industriales intelligerentur, quod nec de Jure communi, nec Leodiensi, vel aliarum Provinciarum sub nomine Acquæstus Successiones venirent, quod in Comitatu Lossensi talis consuetudo æque non vigeret, sed esset probanda & casu quo probaretur, fines tamen territorii Lossensis non egrederetur, nec ad hanc Consuetudinem Pacta dotalia conju-

conjugum exterorum & per hoc ipsa Pacta Bona sua Dispositioni Legis localis subtrahentium explicari possent.

§. 5.

Ast Scabini Lossenses Juri consuetudinario Lossensi innixi Appellatis Medietatem horum Bonorum adjudicant, appellantes ad eorum restitutionem cum fructibus a morte de Bantinx perceptis & in Expensas Litis condemnantes. A qua Sententia appellantes ad Aulam Curingianam, Judicium immediate Superius - - ibidem vero secuta ex eadem ratione Sententia confirmatoria cum condemnatione in expensas, ad hancce supremam Cameram Imperialem appellant, ubi Causa usque ad Quadruplicas ventilata & ab utraque Parte ad Sententiam definitivam submissa, tota hujus causæ controversia ab hac una vel altera Quæstione dependebat,

- 1) an in supradicto Contractu antenuptiali ratione obvenientis successioneis quidquam dispositum? etsi ea de Re ibidem nihil actum reperiatur,
- 2) An non obstante eo, quod conjuges extra Comitatum Lossensem Matrimonium contraxerint, Domicilium habuerint & obierint, Successio tamen in dictis Bonis juxta consuetudines Lossenses vel juxta alia Jura regulanda sit?
- 3) An adsit revera consuetudo Lossensis, vi cujus Successio collateralis stante Thoro uni conjugum obveniens pro acquæstu taliter habeatur, ut illa etiam absque alia Dispositione sub lucrum conjugale statutarium cadat, fiatque post finitum per mortem superstitis usumfructum inter proximiores utriusque conjugis divisibilis?

§. 6.

Ad primam Quæstionem, an nimirum Successio in Bonis quæsticis patritia sit? id est, an Casus Successioneis in Bona Quæstioneis comprehendatur sub Pacto inter Conjuges inito? an vero hæc Successio sit Statutaria, aut consuetudinaria? id est, an illa juxta Statuta, aut Consuetudines, his vero deficientibus juxta Jus commune regulanda sit?

Primum sustinuit uterque, Appellantis scilicet & Appellati Advocatus, hoc diverso tamen respectu, quod ille Bona per Successionem collateralis ad Defunctum Buntinx devoluta, utpote in spe saltem in Matrimonium illata, sub primo & secundo Articulo Pactorum dotalium comprehensa sustinuerit, e contra Appellatorum Advocatus dicta Bona sub No-



mine Acquæstum objectum Articuli tertii Pactorum dotalium esse de-  
pradicaverit.

## §. 7.

Verum enimvero Conjuges Tempore initi inter eos Pacti nuptialis de Hereditate illis 23. annis ex post obventura non cogitasse verius est, siquidem verba contractus debent intelligi secundum suam propriam significationem, eorumque interpretatio sumenda a communi usu loquendi, quo successiones futuræ obvientes non sub Bonis in Matrimonium illatis, neque etiam sub Acquæstibus, quos contrahentes facere possent, proprie intelliguntur. Imo verba contrahentium: *Acquæstus, quos facere poterimus*, vix non clarissime demonstrant, contrahentes non nisi ad Acquæstus Cura, aut industria, aut opera unius vel alterius, aut utriusque partis faciendos, non vero casu per successionem quandam obventarios respexisse, etiam de More Patriæ Leodiensis, ubi Contractus initus & contrahentes suum habebant Domicilium.

Acquisita proprie dicuntur ea, in ordine ad communionem conjugum, quæ alterutrius eorum, vel utriusque industria constante Matrimonio acquiruntur (a). Speciem vero patrimonialium constituunt ea Bona, quæ sive ante Matrimonium, sive eo constante alteri Conjugum Donatione forte vel Legato, Titulo lucrativo, obvenerint & acquisita industria alterutrius Conjugis ante Matrimonium (b). Si igitur ex Regulis Juris in stipulationibus & in cæteris contractibus semper id sequimur, quod actum est, aut si non appareat, quid actum sit, id, quod in Regione, in qua actum est, frequentatur (c); extra dubium erit, contrahentes in Articulo tertio Pacti antenuptialis non alios Acquæstus, quam ex More Regionis, in qua contrahebant & Domicilium habebant, scilicet Industria alterutrius vel utriusque Conjugis factos subintellexisse & sic in Pacto illo de Successione illa collateraliter provisum non esse.

## §. 8.

Cessante nunc provisione hominis seu pacti, subintrat Provisio Legis, seu Statuti vel Consuetudinis. Sed cujus Statuti vel Consuetudinis?

Secunda Quæstio erit in casu præsentis, ubi Jura Leodiensia & Loffensia, Rei sitæ scilicet & Contractus seu Domicilii, inter se differunt. Quan-

(a) Mean ad Jus Leod. Obs. 348, n. 7. (b) Mean ibid. (c) L. 34. ff. de Reg. Jur.

Quanquam enim Comitatus Lossensis ad Episcopatum Leodiensem devenit, tamen idem Comitatus tam in Titulo, quam in Juribus, Statutis & usibus antiquis a Patria Leodiensi omnino distinctus remansit, omniaque Jura Consuetudinis & usus primævos ac laicales, quibus dum a Comitibus teneretur, usus est, interim retinuit juxta recordium trium statuum Leodiensium de 1522. quod videri potest apud *Louvrex* (d). Jura itaque Leodiensia & Lossensia differunt.

§. 9.

Si ad Observantiam Leodiensium causa decidenda foret, forte in casu præsentis, ubi Jus Manus plicatæ locum non habet (prout illud quoad Bona extra Provinciam Leodiensem sita habere locum non potest) juxta *de Mean* (e), *de Louvrex* (f), ex Observatione ejusdem *de Mean* (g) decideretur, quod in his per Successionem collateralem obvenerit Bonis Lex aut Conventio, quæ acquisita inter Conjuges eorumque Heredes ex æquo dividit, Successioni Juris communis cedere deberet.

§. 10.

Sed e contra Judices a quibus aliam Consuetudinem in Comitatu Lossensi obtendunt, vigore cujus Bona taliter per Successionem collateralem acquisita pro talibus non existentibus & finito per mortem superstitis usufructu, duo Latera, unum scilicet pro Heredibus mariti, alterum pro Heredibus uxoris habere debeant.

§. 11.

Ardua proinde Quæstio foret, num statutum vel consuetudo loci Contractus & Domicilii, num Rei sitæ prævaleret, militantibus hinc inde gravissimis authoribus, nisi *Louvrex* P. 4. p. 98. nobis attestacionem quandam ex Anno 1699. referret, Tenore cujus Bona Lossensia a duobus Conjugibus Leodiensibus pendente pleno Thoro acquisita post mortem utriusque non Jure Leodiensi, sed Lossensi veniant dividenda. Cui Sententiæ se conformare videtur *de Mean* (h), dum ille Sententiam *Gailii* (i) in eo amplectitur, quod immobilia Jurisdictioni & Territorio, in quo sita sunt, cohæreant, ut ita quicquid Pars rea & Appellans in variis suis exhibitis, signanter in Actis prioribus fol. 79. ex Abraham a Wefel de connubiali Bonorum Societate, ex *Steckmann*, aliisque Authoribus alle-

A a a a 3

get,

(d) P. 4. pag. 31. (e) Obs. 55. n. 13. (f) P. 4. pag. 98. (g) Obs. 348. n. 14.  
(h) Obs. 55. n. 13. (i) Lib. 2. Obs. 124. n. 10.

get, hic locum non inveniunt. Ex eo jam prædictam Gailii Sententiam in Principatu Leodiensi & Comitatu Loffensi, utpote Jurisdictionibus contiguis & eundem Dominum territorialem recognoscentibus, per Observantiam quandam stabilitam esse dignoscitur.

## §. 12.

Majori Difficultati subjacet Quæstio tertia: Num effective in Comitatu Loffensi talis vigeat consuetudo, vigore cujus Bona obvenientia per Successionem collateralem, quæ alias juxta communiorem Doctorum Sententiam, ac plerisque in Locis inter patrimonialia referuntur, nec conjugum communicentur (k) deficiente omni Dispositione pro Acquæstu reputentur, sicque sub Lucrum Statutarium in Comitatu Loffensi juxta *Louvrex* (l) vigenz & taliter quidem cadant, ut Dispositio Mariti de Buntinx in favorem secundæ suæ conjugis facta irrita sit.

## §. 13.

Actori sane incumbit allegatæ consuetudinis a Reo per integra Acta constantissime negatæ Probatio, quam ille præstaturus ad notorium provocabat & quædam allegatæ Notorietatis indicia proferebat. Videamus igitur, an argumenta illius ad probandam allegatam consuetudinem & proinde Reum condemnandum suffecerint?

## §. 14.

In primis fundabat se actor in duabus Resolutionibus Scabinorum Vliermalienensium, prima de 1658. altera de 1675. apud *Louvrex* (m) ubi Conjux Conjugi Bona immobilia ex Successione Fratris aut Sororis obtenta alteri Conjugi Testamento reliquit, id quod fieri posse, Scabini Vliermalienenses data desuper resolutione censuerunt.

Ad vim hujus Argumenti intelligendam scire oportet, quod de Jure Loffensium Conjux Conjugi de Patrimonialibus & acquisitis ante Matrimonium nihil relinquere possit (n), poterit tamen deficientibus Liberis alter alterum ex immobilibus stante Thoro acquisitis ditare. Ex hoc nunc inferebat Actor: Si Conjux conjugem de Patrimonialibus illatis ditare non possit, possit vero de obvenientibus stante Thoro per Successionem collateralem non fecus, ac de alio Acquæstu, signum manifestum est, quod obvenientia hæc per Successionem collateralem referantur inter Acquæstus.

(k) Heeser loc. commun. loc. 18. n. 3. & 10. de Mean Obs 347. n. 9. 10. & 11.

(l) P. 4. p. 100. (m) P. 4 pag. 71. & 102. (n) *Louvrex* P. 4. pag. 106. & 107.

quæstus. Si referantur inter Acquæstus, irrita fuit Henrici de Buntinx dispositio, sed finito per mortem ejus Vsfuuctu Medietas Bonorum per Successionem collateralem obtentorum ad Heredes Barbaræ de Zhene-mont redire debuit.

§. 15.

Secundo de Notorietate, quod successiones collaterales referantur inter Acquæstus, doceret Notamen Præstantissimi Authoris a *Louvrex* (o) in verbis:

- „ Notandum hic per aliud Recordium de 27. Junii 1674. quod
- „ Successio a Fratre vel Sorore obveniens reputetur collateralis,
- „ licet Bona forent patrimonialia, de quibus Maritus & Vxor
- „ se invicem ditare possunt.

§. 16.

Tertio provocabat Actor in act. prior. ad Responsum quoddam Ce-lebris quondam Advocati & Scabini Judicii Vliermaliensis, dicti Piers, qui consultus super casu quodam respondisse fertur sequentibus:

Verum quidem est, quod juxta Consuetudines Loffenses Succes-siones collaterales venientes in pleno Thoro censeantur Acquæ-stus illius Thori & Marito & Vxori fiant communes.

§. 17.

Quarto Actor Recordium aliquod Scabinorum Vliermaliensium de 9. Octobris 1754. produxit, Tenore cujus Scabini resolvunt, quod colla-teralis Successio haberi & reputari debeat pro Acquæstu, in quo ultimo superstes ex Conjugibus habuit Medietatem pleno Jure & alterius Medie-tatis Vsumfructum, post cujus Mortem hæc postrema Medietas pervenire debeat ad prædefuncti Conjugis proximiores tunc in vivis existentes.

§. 18.

Quinto allegabat Actor Exemplum Consiliarii Vrieriex, cui dum vi-veret, ampla Hereditas per mortem Fratris sui delata est, quam mortuo dicto Consiliario, ejusque Vxore, Heredes Viri ab una Parte & Heredes Vxoris ab altera citra ullam controversiam juxta notoriam Consuetudi-nem Loffensium inter Acquæstus istius Matrimonii reputandam & media-tim inter Heredes Viri & Vxoris dividendam esse convenerunt. Idem Con-

---

(o) ad cit. supra Resolut. de anno 1658. P. 4. pag. 71.

Consiliarius (pergit actor. [16] fol. 13. v.) omne suum Patrimonium in  
 pias Foundationes profudit, quibus tuendis præfecit tres perpetuos Execu-  
 tores, nempe Pastorem Hasselensem & duos Seniores Scabinos Vlierman-  
 lienses Haffeleti habitantes, qui tamen Executores induci non potuerunt,  
 ut Heredibus Vxoris controversiam facerent de Successione collateralis  
 stante Thoro obventa.

## §. 19.

Quibus sexto in favorem actoris adhuc addi possunt Sententiæ dua-  
 rum Instantiarum, latæ a Judicibus Juris patrii optime gnaris & duæ Re-  
 lationes prætensam Consuetudinem, ut notoriam ab omnibus Jctis in  
 Notaminibus ac scriptis suis relictam deprædicantes.

## §. 20.

Ast hæc omnia adminicula sunt, quibus prætensa consuetudo, ejus-  
 que Notorietas non plene omnino probata videtur. Etenim

## §. 21.

ad primum differt casus in allegatis ex Louvrex Resolutionibus decisus  
 toto cælo a nostro præsentis. Hinc Quæstio non est, an Hearicus de Bun-  
 tinx super Bonis sibi per Successionem collateralem obvenientibus dispo-  
 nere potuerit, sed an illa Bona necessario sub lucrum statutarium cadant?  
 Quod statutum, item Consuetudo sint strictissimæ interpretationis, nec de  
 casu ad casum extendi queant, trivissimi Juris est. Extenderetur autem  
 de casu ad casum, si ex hoc, quod Hereditas eatenus æquiparetur ac-  
 quæstui, ut de ea in favorem conjugis disponere liceat, inferri velit:  
 Ergo talis etiam inter Acquæstus referenda, ut cadat absolute sub lucrum  
 conjugale. Periculosa nimis & tanto magis evitanda hæc Extensio, quo  
 magis per hanc recederetur a Jure communi & Facultas testandi in Jure  
 adeo favorabilis restringeretur tunc, si statuatur, Conjugem non nisi super  
 Medietate proprietatis disponere posse.

## §. 22.

Vel si mavis dicere: Consuetudo est a Jure communi devia, per  
 quam quis de patrimonialibus & illatis in Favorem Conjugis disponere  
 nequeat. Limitatio vero hujus Consuetudinis, quod quis de collateralibus  
 stante Thoro obvenientibus disponere possit, uti ad Jus commune  
 denuo rediens, ita favorabilis est, proinde juxta omnes Authores exten-  
 denda, neutiquam vero eo restringenda, ut Facultas illius desuper te-  
 standi denuo absque Lege expressa præcludatur.

Ad

Ad secundum venerari quidem oportet Notamen Domini a Louvrex, utpote cujus præclarissimi Viri collectaneis unice debemus, quicquid de Jure Loffensi adhuc in Lucem prodiit, sed idem præclarissimus Author Testis est, quod Consuetudines Loffenses non sint sicut Leodienses a Principe & Statibus approbatæ, nec sub harum Authoritate ac collatione publica Typis impressæ, sed Oraculo Scabinorum Leodiensium suam referre debeant Existentiam (p). Quodque eadem Resolutiones sibi non raro contradicant, in specie in illa Resolutione de anno 1658. ab Appellante allegata apud de *Louvrex* (q) & illa de Anno 1698. 1706. & 1709. magna reperitur Contradictio (r), quam Contradictionem tam notavit (s) in verbis:

Notandum, quod per hanc Resolutionem mutata seu explicata fuerit alia Resolutio de 8. Octobris 1658. & per præsentem, scilicet hanc de Anno 1698. quæ in usu est, resolvitur, Bona, quæ Conjux superstes pendente Viduitate acquisivit, ac deinde in secundum Matrimonium intulit, Respectu secundæ Conjugis eodem Jure censenda esse, quo bona ante primum acquisita.

Per illam de Anno 1658. resolvebatur, quod Conjux de Bonis per Successionem collateralem stante Viduitate in Favorem secundæ Conjugis disponere possit.

Similem ferme Contradictionem ad verba in Resolutionibus duabus ad eundem casum Anno 1709. sub 20. Martii respectivè & 9. Octobris datam, ubi in prima statuitur, finito Vsfu fructu succedere Heredes, qui tempore mortis proprietarii in vivis fuere, in ultima vero Successio adjudicatur Heredibus, qui tempore mortis Vsfu fructuarii in vivis fuerunt, quæ ultima pluribus Decisionibus in aliis casibus datis stabilitur.

Insignem hanc Contradictionem ipse agnovit Actor, dum priorem Resolutionem de Anno 1658. errorem communem causasse & hunc errorem diu perdurasse asserit, ita ut ad eum tollendum quatuor successivis Resolutionibus Vliermalienfis opus fuerit. Ex qua genuina Confessione videtur inferendum, prout Pars opponens id apprime notat, quod Resolutionibus Scabinorum Vliermalientium tanta Vis tribui non possit, ut per unam vel alteram consuetudo quædam, quæ vim legis haberet & de qua aliunde non constat, legitime introducta & quæ ad Juris sufficientiam probat, dici valeret.

*Crameri Obs. Tom. III.*

B b b b

Ad

(p) de Louvrex P. 4 p. 48. (q) P. 4. p. 71. (r) idem l. c. p. 104. 106. & 107. (s) idem ad cit. Resolut. de Anno 1698. Part. 4. p. 104.

Ad tertium Responsum Juris, scilicet ab Advocato Briers quondam datum, notandum, quod laudatum ab Appellante Responsum nec in Originali, nec in Forma probante productum fuerit. Sciendum deinde, quod Attestationes & Resolutiones Curia Vliermaliensis opera Scabini Biers & Confratrum ejus ad se transmissas ediderit de Louvrex (t) absque quod in iis dictum Responsum Juris reperiat. *(t)*

Nec etiam dictum Scabinum Briers, licet a Louvrex c. l. satis commendatum, Jura Lossensia ex integro possedisse, testantur rationes decidendi secundæ instantiæ, dum ille in allegato ab Appellante Responsum dubitabat, num Successio Ascendentium pariter, ac Collateralium præterse inter Acquæstus referenda sit? dum tamen in dictis Rationibus decidendi sustinetur per aliam Regulam decidi, quod Bona Lossensia non vadant ad ascendentem.

Ex quo satis compertum est, allegatum, non vero in originali, aut copia productum, nec in Operibus Collectoris a Louvrex reperibile Responsum Viri in Jure Lossensi non omnino versati, ad probandam consuetudinem parum proficere.

Ad Quartum Recordium Scabinorum Vliermaliensium de 9. Octobr. 1754. ab Actore ad acta Cameralia productum ea notare convenit, quæ in specie de Scabinis Vliermaliensibus notavit *Roding (u)* verbis:

Judicandi Modus in aula periculosus est in eo, quod Nobiles assideant pro forma decreta autem & interlocutoria ferantur ab unico ordinario Jcto, definitivæ quoque frequenter ab eodem vel ab alio unico assumto, cui causas confidunt, hi autem ab alterutra Parte facile præoccupari possunt.

Idem contingit coram Scabinis Vliermaliensibus, quod scilicet aliquis vel aliqui eorum antequam causa ad eos per Appellationem adducta sit, super ea per alterutram Partem fere præconsultantur, ut in Judicio Appellationis de conformi Sententia eo magis secura sit.

Id quod ad Rem magis convenire videtur, cum triduo ante Litem 12. Octobr. 1754. inceptam dictum supra Recordium a Scabinis Vliermaliensibus NB. extraordinarie in Judicio remotis absque dubio Scabinis aliam Sententiam tenentibus, quales sunt Con-Scabini Luerzemans & Schoomarts Senior, prout ex Actis prior: & respective Confessione Actoris apparet.

Ad

(t) P. 4. pag. 77. & seqq. (u) Pand. Jur. Cam. Lib. I. tit. 20. §. 15. de aula Curim-giana.

Ad quintum Exemplo de Successione Consiliarii Vrierix ab Actore allegato opponebat Reus, hanc causam inter partes esse transactione finitam, proinde ex hac nihil inferre licere.

Opponi præterea non immerito potest Testamentum Henrici de Buntinx, de cuius Successione agitur, qui Jurium Lossensium non ignarus fuisse videtur, eo quod Conjugi suæ, cui quicquid potuit, assignavit, Bonorum tamen Lossensium non nisi Vsumfructum concessit, nec saluti animæ suæ consulturus Partem Bonorum quæstionis sibi pro anniversario constituisset, nisi credidisset, liberam & plenariam sibi super iis Dispositionem, modo conjugi ea non proprietarie conferret, competere.

Et si talibus argumentis, quale est illud ab Exemplo Consiliarii Vrierix deductum, pugnare liceat, tum etiam non parum relevabit, quod Actorum Parentes per spatium 10. aut 12. annorum a morte Henrici de Buntinx actionem hanc intactam reliquerint.

Ad sextum Sententia, a qua appellatum, nullum inter partes Jus constituit, nec Relatio in fine actorum adscripta, nec Rationes decidendi in separato transmissæ in ullis præjudiciis pro dicta Consuetudine in contradictorio firmatis se fundant, sed potius conglomeratas Rationes adducunt, ex quibus inducere conabantur, quod quia conjuges possunt se invicem de Bonis stante Thoro per Successionem collateralem obtentis ditare, ideo etiam talia Bona sub Acquæstum conjugalem necessario cadant; per quas futurum Judicium eo magis perplexum reddunt, quo evidentius ex hoc colligendum est, Consuetudinem allegatam nec esse per frequentatos actus firmiter stabilitam, multo minus in contradictorio firmatam. Præterea nec Judici de Consuetudine attestanti credendum esse tradit *Carpzov* (x).

In Ambiguitate itaque hæremus circa consuetudinem allegatam & non plene probatam & vix elabendi rima videri potest, nec decisionis motiva supersunt, nisi hæc:

a) quod licet, ut supra §. 16. notatum, communior & in plerisque Locis recepta Sententia sit, Bona provenientia ex Successione alicujus Consanguinei inter Conjuges non communicari, quod etiam in Civitate Trajectensi, quæ, prout in actis prioribus dicitur, proximus est Comitatus Lossensis Vicinus, nec non in Brabantia ita observatur, testante *de Mean* (y). Idem est in territorio Coloniensi per Ordinationem *Erzstift Cöllen Rechts, Ordnung* (z). Non tamen id omnino indubii Juris est,

Bb bb 2

sed

(x) Dec. 3, n. 22. & seq. (y) Obs. 347, n. 7. & 8. (z) cap. 8.



fed & alibi locorum aliter observatur, prout de consuetudine Lustaniæ & Regni Castellæ videri poterit (aa). Optime huc quadrat Doctrina *Carpzovii* (bb), quod casu, quo in Pacto vel Statuto Bona acquisita opponuntur Bonis Hereditariis, Heredes illi, quibus Bona acquisita debentur, ad Successionem Bonorum Hereditatis Titulo acquisite non admittantur. At si nulla fiat Oppositio horum Bonorum in Statutis vel Pactis dotalibus, eos admittendos esse.

Nunc in pacto nulla facta fuit Mentio Bonorum hereditariorum aut devolutorum cum acquisitis, sed tantum Oppositio illatorum cum acquisitis.

Similiter ex consuetudinibus Loffensibus deprehenditur, non fieri Oppositionem Bonorum hereditariorum & acquisite in ordine ad excludendam ab illis conjugem, sed tantum illatorum & acquisite stante Thoro, ita ut Conjux nihil ex illis, sive sint hereditaria, sive acquisita ante Matrimonium, adipisci possit, ex his vero Medietatem Jure conjugali lucretur (cc).

b) Lex & Consuetudo Loffensis, quæ Conjugem de immobilibus ditare prohibet, aut permittit, non pro fine habet, ne Bona exeant e Familia, alias Testamentum Mariti improlis in favorem Prolium Vxoris suæ super Bona Loffensia, nec Legatum Conjugi ad solvenda debita communia & funeralia, non valeret, quæ tamen valere docet a *Louvrex* (dd), nec qualitatem Bonorum, nec a quo latere venerint, sed respicit tantum tempus, an scilicet Conjugem ditare volens ea Bona possederit ante Matrimonium, vel stante Matrimonio ea obtinuerit. Hinc de paternis, quia illa spe saltem in Matrimonium illata videntur, æque, ac de acquisitis ante Matrimonium, Conjugem ditare non licet, de acquisitis stante Matrimonio vero, nec non de adventitiis per collateralem Successionem ideo licet, quia hæc adventitia habent Naturam Acquæstum. Dicitur notanter: quia habent Naturam acquæstum. Non enim, ut dubium §. 26. expositum erat, per modum exceptionis a Regula, quæ de paternis dispositionem in favorem Vxoris prohibet, dispositio illa de collateralibus, licet quondam paterna fuerint, permessa, quia collateralia sunt, alias Dispositio desuper, quocumque tempore successio collateralis obvenierit, permessa foret, sed ideo Dispositio de collateralibus in favorem Conjugis permessa est, quia Bona illa in Matrimonium non fuerunt illata,

(aa) de Meun cit. Obs. n. 3. & 5. (bb) Part. 3. Const. 17. def. 16. (cc) de Louvrex P. 4. p. 99 106. 107. (dd) Part. 4. pag. 106. & 109.

ta, sed stante eo obvenerunt & proinde Naturam acquæstum habent, quam Rationem Analogiæ Juris Loffensis conformem doctrina sua approbat laudatus ab utraque Parte de *Louvrex* (ee).

c) Conveniunt cum hoc Sententiæ priorum Instantiarum, in specie Scabinorum Vliermalienſium, ad quorum Oraculum in casibus dubiis circa consuetudines recurri solet (ff).

Rationes decidendi secundæ Instantiæ, quæ nobis afferunt, in antiquorum Juris peritorum Loffensium Manuscriptis reperiri, quod collateraliter obtenta habeantur pro acquæstu & licet communiter Doctores statuunt, quod nec Judici, imo nec Principi de consuetudine testanti credatur, fallit tamen hæc regula, si versemur in iis, quæ concernunt dubium (gg), quale hic sane est, cum Lege expressa Juris communis desuper non extante inter Authores certatur, num talis Successio collateralis inter acquæstus referenda sit? fallitque secundo hæc Regula, si Attestationes Doctorum & Judicum, non aliæ species Probationum ex Analogia Juris consuetudinarii accederent (hh). Insuper scimus de Praxi, quod in decidendis Causis Leodiensibus ac Loffensibus plus tribuatur Recordiis & attestationibus, quam in decidendis causis ex aliis Provinciis, idque propter exorbitantes omnino a Jure communi consuetudines, quibus in illis Regionibus utuntur.

Concludendum igitur erat ad confirmatoriam in causa principali.

Quod autem fructus perceptos attinet, ad quorum restitutionem Appellatus quoque juxta Tenorem exhibiti in prima Instantia Libelli, nempe a morte Henrici de Buntinx, condemnatus, Gravamen in hac non minus, quam in priori Instantia deductum fuit ex eo, quod bonæ Fidei Possessor, qualis sane Appellatus ejusque Vxor per spatium plus quam duodecim Annorum, a morte de Buntinx usque ad præsentem Litem motam, fuere, non teneatur ad fructus nisi in quantum de illis locupletior factus fuerit. Jam vero non præsumitur quis factus fuisse locupletior, sed hoc ab allegante concludenter probari debet & ex his Rationibus Possessor Hereditatis a restitutione fructuum ante Litis contestationem perceptorum a Supremo Mechliniensi Consilio pluries absolutus fuerit.

Cui Appellati opponunt, adversarios suos eatenus profecto locupletiores factos esse, cum aliorum, quæ præter quæstiva possederunt, Bonorum Proventus longe semper fuerint eorum Consumptione ampliores.

Bbbb 3

Verum

(ee) Part. 4. pag. 100. (ff) a Louvrex Part. 4. p. 48. (gg) Card. de Luca de feudis disc. 53. n. 5. (hh) conf. Card. de Luca de Dote discurs. 201. n. 7.

Verum enimvero disquisitio hæc, quatenus Appellatus, ejusve Uxor ex Perceptione Fructuum de Bonis quæstionis locupletiores facti sint vel non, non tam ad Cameram, quam ad Judicium executivum, seu ipsam Executionem spectat.

Quatenus vero bona fides partis reæ Judicem commovere possit ad eam a præstatione fructuum ante Litis Contestationem perceptorum absolvendam, casum in terminis, ut ajunt, terminantibus decidit *Faber (ii)*, in verbis :

Itaque quod ad Fructuum Restitutionem nihil prodesse debet Possessori, quod justam habuerit causam litigandi, puta quod non probabili Ratione Testamentum valere videretur, quia bona fides & justa litigandi causa excusare potest a sumptibus litis & a Præstatione accessionum, quæ non nisi propter moram debentur, sed non a præstanda Hereditate, quæ ipsa petitur per hujusmodi actionem.

Cujus Authoris Sententiæ in casu præsentis plenarie subscribendum, Appellantem nimirum in fructus perceptos ab obitu de Buntinx condemnandum, expensas vero omnium instantiarum ob defectum Legis positivæ, causamque ex hoc summe dubiam, compensandas esse.

## §. 23.

Hinc secuta est

Sententia 17. Jan. 1763. publ.

In *Causa Gerhardi Diepers*, uxorio nomine, Appellantis ex una, contra Henricum Theodorum & Mariam Josephinam *Corswarem*, Appellatos ex altera partibus, Causam pro conclusa acceptantes dicimus & pronunciamus, per Judices priorum Instantiarum bene & male judicatum, male & bene appellatum, proinde eorum Sententias respective confirmandas & reformandas esse, taliter, ut dictus appellans ad deoccupationem medietatis Bonorum in Comitatu Lossensi sitorum, quæ quondam Henrico Framberto Buntinx stante thoro cum Catharina de Zhenemont ex Successione collateralis Cæcilie van Vorsen obvenerunt, una cum fructibus perceptis a die obitus dicti Buntinx condemnandus, expensæ vero omnium Instantiarum compensandæ sint, prout hisce respective confirmamus, reformamus, condemnamus & compensamus. Porro prædicto appellanti ad docendum, huic Sententiæ per omnia paritum esse, tempus

3. D.

(ii) ad Cod. L. 6. Tit. 18. def 64. n. 3.

DCCCCXXI. *Actio hypothecaria*  
 §. 1. & 2. ex officio præcipuus sibi  
 per prædictos appellatos et non, pro  
 in penam 10. Marcarum  
 aliter pro altera vero appellatis  
 in casu & in puncto realis Executio  
 debet, quod juris.

## OBSERVATIO D.

*Hypothecaria & personalis adter-*  
*ritiva, qui etiam causam a Debitore*  
*habet & quidem ita, ut possessor*  
*non impeditur Executionem*

um in *Actio hypothecaria simpliciter*  
 in possessionem, non vero *stipulatio*  
 non tractat, communis est doctrina.

hinc vero supponit eadem eundem

Actio hypothecaria est pure re  
 obligatio vero ut debitum solv  
 possessoris hypothecæ, qui cum

que Ratio cumulationem actionis  
 nem & hypothecæ adterritivæ  
 a debito non habet, involvit, re

que hypothecæ specialis supponit  
 non competere, jam Obs. D.

Nov. 4. c. 1. eo extendit  
 generalis, five specialis, den

sententiam sibi reuli (4  
 regalia cum LAVTERBACH

Novellam 4. c. 2. cum S  
 cum hypothecam restringent

Sicque servatum in Camer  
 a Samburg Seyrum und vor

1) *Rechtsbücher* 2. IV. 111. 1.  
 über ed. Paul. L. II. 1. 1. 1.

3. D. p. T. & P. ex officio præfigimus sub tali comminatione, nisi ita egerit, quod præfatus appellans ex nunc, prout ex tunc & ex tunc, prout ex nunc, in pœnam 10. Marcarum auri puri pro una medietate fisco nostro Cæsareo, pro altera vero appellatis irremissibiliter perfolvendam declaratus esse & in puncto realis Executionis ad ulteriorem Implorationem fieri debeat, quod Juris.

### OBSERVATIO DCCCCXXXI.

*Actio hypothecaria & personalis adversus Debitorem & possessorem hypothecæ, qui etiam causam a Debitore non habet, cumulari possunt & quidem ita, ut possessori hypothecæ specialis non competat Exceptio excussionis.*

Petitum in Actione hypothecaria simpliciter formari debere ad tradendam possessionem, non vero *alternative*: ut vel solvat possessor vel possessionem tradat, communis est doctrina.

Enimvero supponit eadem eundem possessorem & hac ratione nititur: quia Actio hypothecaria est pure realis & possessionem hypothecæ intendit, obligatio vero ut debitum solvatur, hæret in persona debitoris, non tertii possessoris hypothecæ, qui cum creditore non contraxit.

Quæ Ratio cumulationem actionis personalis adversus debitorem principalem & hypothecariæ adversus possessorem hypothecæ, qui etiam causam a debitore non habet, involvit, re cum suo onere transeunte.

Sique hypotheca specialis supponitur, exceptionem excussionis possessori non competere, jam Obs. DLVI. probavi per Nov. 112. c. 1. quamvis alii Nov. 4. c. 2. eo extendant, quod in omni hypotheca, sive sit generalis, sive specialis, beneficium excussionis locum habeat, quorum Sententiam alibi retuli (a), proferendo tamen Exceptionem si pro regula cum LAVTERBACHIO acciperetur: id quod ab aliis non fit, dictam Novellam 4. c. 2. cum STRYCKIO (b) & HVBERO (c) ad generalem hypothecam restringentibus.

Sicque servatum in Camera in Sachen Kirchner contra Herrn Grafen zu Limburg Styrum und von Roll Citationis ad videndum exigi debitum

---

(a) Nebenstunden P. XIV. Abh. V. p. 95. (b) VI. Mod. de distract. Pignor. §4. (c) Huber ad Pand. L. XX. Tit. I. §. 89.

tum liquidum & se immitti in bona specialiter hypothecata, seque condemnari ad refarcitionem omnis damni & expensarum. In qua

Sententia 1. Febr. 1763. publ.

In Sachen Carl Philipp Kirchner Klägern eines, wider Herrn Grafen Friedrich Carl von Limburg = Styrum und den von Koll, als Inhabern der Herrschaft Brezenheim, Beklagte andern Theils; Citationis ad videndum exigi Debitum liquidum & se immitti in bona specialiter hypothecata &c. Ist in Contumaciam zu Recht erkannt, daß besagter Herr Graf von Limburg = Styrum die eingeklagte Forderung | 6 | zu bezahlen schuldig und dazu zu condemniren seye;

Als wir hiermit schuldig erkennen und condemniren, gedachten Herrn Grafen die Gerichtskosten derentwegen aufgelassen an Klägern, nach rechtlicher Ermäßigung, zu entrichten und zu bezahlen fällig ertheilend.

Dann ist demselben zu würtllicher Execution und Vollziehung dieser Urthel Zeit 3. D. p. T. & P. von Amts wegen angesetzt, mit dem Anhang, wo er deme also nicht nachkommen wird, daß er jetzt, als dann, und dann, als jetzt, in die Strafe 10. Mark löthigen Goldes, halb dem Kayserlichen Fisco, und zum andern halben Theil dem Klägern ohnmachtlähig zu bezahlen, fällig erklärt seyn, auch der Real-Execution halber, auf ferneres Anrufen, ergehen solle, was Rechtsens.

Uebrigens ist Klägers sein, puncto Immissionis in die ihm verhypothecirte Brezenheimer Allodial = Stücke beschehen Begehren noch zur Zeit abgeschlagen, sondern, falls derselbe, daß dergleichen würtllich vorhanden und dem mehrgemeldten Herrn Grafen von Limburg = Styrum zugehörig, innerhalb Zeit 1. D. näher anweisen wird, soll auch deshalb weiter ergehen, was Recht ist.

## OBSERVATIO DCCCCXXXII.

*Bona, quæ fideicommittens in uno corpore tempore fideicommissi conditi possedit, conjunctim quoque fideicommissio affecisse censendus est, licet singulorum in testamento non injecerit mentionem.*

Quam in Sententiam a Jctis Marburgensibus responsum esse, testantur sequentia de Anno 1737.

Es möchte zwar eingewendet werden, daß 1) das von Intervenienten producirte Testamentum mit vielen Vitiis visibilibus behaftet, anerwogen Correcturen, Rasuren, Interlineationes, deletiones sich darinnen befinden, 2) in demselben keine Constitutio Fideicommissi, sondern Substitutio und Prohibitio divisionis anzutreffen, wenigstens 3) die Güther quæst. nicht mit einem fideicommissi afficiret seyen, als von welchen in dem ganzen Testament mit keinem Wort Meldung geschehen, selbige auch zu den R. Erb. Stamms. Güthern niemahls gehöret, von welchen allein doch in dem Testament die Rede, 4) das Testament, worinnen das Fideicommissi gestiftet seyn soll, von keinem einzigen Zeugen unterschrieben, noch signiret, welches doch, besonders da ein Fideicommissum darinnen enthalten seyn sollen, nöthig gewesen, utpote ad cujus formam requiritur, ut testes adhibeantur ad minimum §.

§. 5. inst. de fideicom. hered.

L. f. C. de Codicill.

Alldiemeilen aber 1) der Testator §. 22. Testamenti den Grund seiner Disposition in der Conservacion der Familie sezet und aber bekant: fideicommissi indicium esse intentionem conservandi bona immobilia in familia, quam quilibet nobilis intendisse præsumitur, qui familiæ suæ favet, eamque propagari & conservari intendit,

Mantica de conjecl. ult. vol. L. VI. tit. 15. n. 1.

Knipschild de fideic. fam. c. 6. n. 92.

Wie er denn auch 2) §. 68. 69. allen seinen Söhnen verbotten, außer erweißl. dringender Noth, so wenig von denen Erb. als Lehengüthern jemahlen etwas zu versehen, noch weniger zu veralieniren, woben ausgemachten Rechtens: Fideicommissum induci ex prohibitione testatoris, ne bona extra familiam alienentur,

Petrus de Petra tract. de fideic. qu. 5. n. 41.

Mantica de conj. ult. vol. L. 6. tit. 10. n. 24.

adeo, ut ex intentione testatoris, conservandi bona in familia verba ambigua pro fideicommissio interpretanda sint contra quoscunque extraneos,

Boehmer consult. T. II. DCLVI, n. 23.

mithin obwohlen die L. und V. Güther, von welchen und deren Pertinentien und dazu gehörigen Revenüen allein Meldung geschieht, von einander unterschieden sind, jedennoch da sie der Testator zusammen in uno corpore besessen, derselbe beyde zusammen mit dem fideicommissio afficiret zu haben erachtet werden muß, besonders da er im Testament sezt:

Cramer Observ. Tom. III.

Cccc

son

„sondern beyeinander und beysammen in einem Corpore sollen bleiben  
 „lassen.

Woraus zu schliessen, daß alles in uno corpore beyeinander verbleiben soll, wie es condito testamento beyeinander gewesen, dergleichen Conjecturen allerdings hier statt haben müssen, cum sufficiat ad fideicommissum inducendum, si ex mente & sententia probabili testatoris appareat, testatorem fideicommissum constituere voluisse, quia tunc ex conjecturis illis fideicommissum inducitur, etiamsi verba expressa fideicommissi non adsint,

Knipschild de fideicom. familiae c. 6. n. 80.

Nächstem 3) der Testator §. 47. in casum mortis seines ältesten Sohns ausdrücklich verordnet, daß

sodenn sein zweyter Sohn Otto Friederich in dem völligen Besiz und Erbschaft derer sämtlichen V. Güthern allein succediren und folgen soll,

auch laut §. 49. nach dem Tod des zweyten der 3te eben so folgen und die sämtliche V. Güther ererben solle; quod vero ex talibus verbis tractum temporis successivum denotantibus, ut si dicat testator: instituo filium meum Cajum & si ipse decesserit sine descendantibus masculis, tunc fratrem substituo, colligatur fideicommissum potius, quam substitutio vulgaris, inter omnes constat,

Menoch Lib. 4. præf. 69. n. 11.

Peregrin. Lib. 1. conf. 49.

de Petra de fideicom. L. 5. n. 7.

Hiernächst 4) die angebliche Vicia testamenti in keine Consideration zu ziehen, in rechtlichem Betracht, quod verbis saltem quibusdam cancellatis non totum infirmetur testamentum, sed solum id, quod deletum est, l. 2. de his, quæ in testam. delent.

Carpz. P. 3. c. 3. d. 5. n. 23.

Stryck de Caut. testam. c. 24. §. 48.

Multo minus testamentum vitietur ex eo, quod in margine fuit adnotatum, si non sensum, aut voluntatem testatoris invertat, welches alles in gegenwärtigem Fall um da mehr Platz findet, da keine dieser Correcturen von jemand andern, als vom Testatore selbst mit eigener Hand geschehen.

So denn ausgemacht: absque ullis testibus in schedula manu propria conscripta vel saltem subscripta valide testari parentes,

Nov. 107. c. 1.

l. 21. §. 1. C. de testam. auth. quod sine C. eodem.

Carpz.

De alimentis  
 P. 1. c. 4. d. 17. & 18.  
 fideicommissum  
 gleichfalls beibehalten  
 müssen, da  
 an Interventum,  
 spaldig und

OBSERVATIO  
 familiae & familiae litis auctori  
 ria suppe

de re agit Facultas in leg  
 Obsequen Bistagor nomen  
 in jeyr wisse, was Reus amfibe  
 per decretum provinciale  
 glück duna

Merus P. 4. D. 194.  
 decretum Interimificum aldo  
 exceptione sit dubia; wohing  
 aufgehobte Documenta und an  
 ren, und nicht die geringste P  
 daß sein jus liquidum spur  
 ee zu halten möge, da pauper in  
 neque vestimen habet,

Schüler Exercit. ff. 6. §. 13.  
 ge über als Sergeant in w  
 Obenach aber und die w  
 nicht mehr hat, sondern je  
 klagend Vatter de facto  
 ueritres und Unter i Offi  
 um den nachdürftigen Unte  
 einem metawischen P  
 zu paupere dreyen zu er  
 ma poest,

Rivin. ad O. P. S.  
 Drenschke 3) Blig  
 hoch vor höchst probat

Carpz. P. 3. c. 4. d. 17. & 18.

Einsfolglich auch ein Fideicommissum, so inter liberos in dergleichen Testament errichtet, gleichfalls bestehen muß;

So haben erkennen müssen, daß Intervent die nulliter an ihn veräußerte vier Meyerhöfe an Intervenienten, als Successorem in fideicommissio, ohnentgeltlich abzutretten schuldig und gehalten seye.

### OBSERVATIO DCCCCXXXIII.

*De alimentis & sumtibus litis actori pauperi ab adversario suo proviso-  
rie suppeditandis.*

Fufius ea de re egit Facultas in seqq. Rat. Dec. Monate Sept. 1737.

Obwohlen Beklagter vorwendet, wie daß 1) des petitoris Jus liquidum seyn müsse, wann Reus demselben durante processu die Kosten interimweise per decretum provisionale zu subministriren angewiesen werden solle; gleich denn

Mevius P. 4. D. 194.

das Decretum Interimisticum alsdenn erst zugebe, si debitum sit liquidum & exceptio sit dubia; wohingegen die opponirte Exceptiones durch die beygebrachte Documenta und andere Beweise ausser allen Zweifel gesetzt seyen, und nicht die geringste Præsumtion vor Klägern militire, geschweige, daß sein Jus liquidum seyn sollte, zu dem 2) Kläger nicht pro paupere zu halten wäre, da pauper in Rechten nur derjenige seye, qui neque victum, neque vestitum habet,

Schilter Exercit. ff. 6. §. 18.

Kläger aber als Sergeant in würllichen Diensten und Sold stehe.

Jedennoch aber und dierweilen 1) Kläger von seinen Eltern nicht eines Groschens werth hat, sondern seine ganze Erbschaft an Lehen und Erbe von Beklagters Vatter de facto hinweggenommen worden, der Sold eines Musquetiers und Unter, Officiers aber dergestalt eingerichtet ist, daß er kaum den nothdürftigen Unterhalt für seinen Leib hat, geschweige die Kosten bey einem weitaussehenden Process solte bestreiten können, und denn 2) auch pro paupere derjenige zu erachten ist, qui sumtus litis de præsentisufferre non potest,

Rivin. ad O. P. S. tit. 1. n. 12.

Denmächst 3) Klägers Prætension wo nicht vor liquid, wenigstens doch vor höchst probabel zu halten, auch irrelevant ist, was von Beklag-  
Cccc 2 ten





Nachdem die endlich abgehörte Zeugen bekräftigen, daß beklagte Eheleute die Diffamation, als ob die M. ihren Buben von 6. Jahren mit den in retroactis bereits erzehlten Umständen habe wollen heren lernen, fast an jedermann, so ihnen auf der Straffe begegnet, öffentlich erzehlet habe, die geringste Wahrscheinlichkeit aber in Actis nicht vorhanden, ob habe die M. nur dergleichen Worte gegen den Buben gesprochen, um von der Vanität der Sache selbst und Superstition, die mit unter lauffet, nichts zu gedenken, welche Thomasius in Diss. de Crimine Magiæ und in seinen Juristischen Händeln am deutlichsten vorgestellet, und derentwegen Bayle verzeinet, man sollte die Leute strafen, welche andere vor Hexenmeister angeben; mithin die der M. durch solche Diffamation zugesügte Injuria pro atroci um da mehr zu halten, je bekannter es ist, daß bey dem gemeinen Volk ein solcher Ruf ad omnein posteritatem ohnauslöschlich, und des Diffamati Nahrung einen gewissen Abbruch nach sich ziehet, die Bestrafung aber belangend, ex actis ersichtlich, daß die Diffamanten und Injurianten wenig oder nichts in bonis haben, als bleibt nichts übrig, denn daß sie nach vorgängiger gerichtlichen ihrer Ehre jedoch ohnschädlichen Abbitte, in corpore büßen und mit 6 wöchiger Thurnstrafe zu belegen, falls sie mit einer proportionirten Geldstrafe solche zu redimiren nicht vermögten, hiernächst der Bube billig vor seine Maliz, quæ ætatem superat, ohne Correction mit Schlägen nicht zu lassen.

OBSERVATIO DCCCCXXXV.

*Mejeriæ non nisi cum consensu superiorum oppignorari possunt.*

Eam in rem Facultas Mense Nov. 1737. pronunciavit:

Nachdem in Sachen S. Klägern eines, contra Hans M. Beklagten andern Theils, die zu dieser Sache verordnete Commissarii zum Bescheid gegeben:

Daß Hans E. nicht gebühret, wider den Inhalt der Landes-Ordnung und des ihme in Anno 1732. gegebenen Meyerbriefts die von P. bey Erlaufung dessen Halbspannerhofs mit. cedirte 2. Hufen 22. Morgen Dienstackers, von welchen über den gewöhnlichen Dienst jährlich und dem Herkommen gemäß, auch 7. Tage nach J. und 4. Tage nach W. Dienste geleistet werden müssen; an beklagten Hans M. zu veräußern oder zu versetzen, und also derselbe schuldig, gedachte Acker zu gnädigster Herrschaft Disposition abzutreten und liegen zu lassen, und

seinen Regress an Hans E. so gut er kann, zu nehmen, da denn in Jhro Hochgräd. Gnaden Gefallen stehet, ob sie solche Aecker dem Kläger S. oder sonst jemanden, der davon præstanda præstiret, wieder austhun wollen:

hat gedachter E. von sothanem Bescheid appelliret, weil 1) angeregte Sentenz gegen ihn non auditum, 2) ex falsa causa, als wenn er nehmlich die Aecker versezet hätte, so doch gegen ihn a Fiscali nicht erwiesen werden können, gefället worden.

cum tamen nemo inauditus condemnandus sit,  
& sententia ex falsa causa sit nulla,

Altimarus de nullit. Sentent. 2. 316.

Allhierweilen aber Appellant selbst gestehet,  
f. act. appel. p. 13.

wie er zugegeben, daß sein Schwiegervatter Hans M. solche Aecker, statt der Zinsen, welche er demselben vor einige ihm zu Erkaufung des P. Hofes vorgestreckete Gelder sonsten jährlich baar zu geben schuldig gewesen, genuzet und genossen, welches doch nichts anders, als versezet heisset, und aber in der Landes-Ordnung

§. 12.

ausdrücklich versehen: daß denen Unterthanen, ohne Consens der Obrigkeit, Dienstpflichtige Güther andern zu versehen nicht gebühre, und dieselbe dessen bey Verlust derer Güther gänzlich sich außern und enthalten sollen, so auch inegemein bey dergleichen Güthern Rechtens,

de Ludwig in Jure Clientel. S. III. c. 2. §. XVI. p. 44.

und zumahlen auffer allen Streit gesezet ist, wenn, wie hier, ausdrückliche Verordnung desfalls vorhanden.

Strube in Comment. de jure Villic. c. VIII. §. XIII. p. 337.

Dagegen auch Exempel nichts vermögen, wenn gleich derselben einige hätten beygebracht werden können.

Secundum ea enim non est judicandum, sed secundum leges;

l. 13. C. de sent. & interloc.

Nächstdem nicht nöthig gewesen, daß Appellant zu Anfang dieses Processus mit in lite begriffen gewesen, angesehen er und Hans M. idem Jus haben, wobey bekannten Rechtens: Sententiam Jus facere quoad omnes, qui idem jus habent, etiam si nec litigaverint, nec vocati fuerint ad iudicium.

Covarruv. Lib. pract. qu. Tom. II. c. 13. n. 5.

Wie denn eigentlich nicht gegen ihn, sondern gegen Hans M. die Sentenz ergan,

lib. DCCCCXXXV. Mejeria non  
... propter identitatem  
... non potest dici, daß er doch  
... Nunc er Notiz davon  
... nicht vermagend mehr, ihm  
... in quavis iudici p  
c. 17. X. de Sent. & re jud.  
Universis in proc. iudic. Dis. II.  
Happrecht Vol. nov. cont. 90  
... als dem aber, wenn Appella  
... nicht, selches ihn a malit  
... nicht möglich,  
... comier. de Ludwig c. l. S. III.  
... oder weder von ihm selbst  
... in Rechte, erwiesen;  
... nicht es bei der Sententia a  
... Appellant können vor Wech  
... die questionirte Mejer. & Aecker

OBSERVATIO  
... domini cerevisiarum ment  
... jure, ad alios habere  
... ablati von verstorbenem  
... P. III. Westliche Sent  
... causas sequentibus Mejer  
... Nachdem der Mannen N.  
... by Verwangs, von G. be  
... amtes nach der gebach  
... also beendlich; die We  
... daß sie obligiret, ihr  
... nehmen, hingegen das  
... heute zu G. paria Jur  
... immer verlor, wenn fi  
... vor des Reichs ger  
... linge, sondern alle hant

ergangen, obwohlen er propter identitatem juris sich dadurch gravirt befindet; mithin genug gewesen, daß er doch bey Publication der Sentenz adcirciret worden, damit er Notiz davon erhalten, und wenn er was dagegen zu deduciren vermögend wäre, ihm solches in dieser Instanz frey stehen mögte, da interventio in quavis judicii parte & quavis instantia geschehen kan.

c. 17. X. de Sent. & re jud.

Ummius in proc. judic Disp. II. th. 3.

Harpprecht Vol. nov. conf. 90. n. 37.

Bev alle dem aber, wenn Appellant mit Consens des Amts die Aecker quæst. versetzt hätte, solches ihn a malicia, und also auch a poena caducitatis liberiren müßte,

confer. de Ludwig c. l. S. III. c. VIII. §. XXI. p. 432.

bisher aber weder von ihm sothane Confirmatio, noch das Gegentheil a Fiscali, wie Recht, erwiesen;

Als bleibt es bey der Sententia a qua, es wäre denn, daß Interveniens und Appellant binnen vier Wochen, wie Recht, erweisen könnten, daß er die quæstionirte Meyer = Aecker mit Consens des Amts versetzt hätte.

## OBSERVATIO DCCCCXXXVI.

*Privilegium Banni cerevisarii mentionem solummodo der Krüger injiciens, ad alios subditos extendendum non est.*

Quæ deduxi vom verbotenen Bierzwang, insbesondere im Hildesheimischen P. III. Wezlarische Beitr. Abh. XVI. suffulciunt, quod pronunciat Facultas sequentibus Mense Maji 1736.

Nachdem der Amtmann N. prætendiret, daß die Mühle all ihr Bier, vermög Bierzwangs, von G. hohlen müsse, und deswegen verschiedentlich Visitatores nach der gedachten Mühle gesandt hat, um zu sehen, was vor Bier allda befindlich; die Wittib und Erben R. aber nicht zugestehen wollen, daß sie obligiret, ihr Bier præcise von G. zu nehmen, und dawider eingekommen, hingegen das Brauamt zu G. interveniret, weil ihm mit dem Amte zu G. paria Jura competirten, und also ihr Interesse ebenfalls darunter versirte, wenn sich jemand dem Zwang entziehen wollte; So will es zwar das Ansehen gewinnen, als wenn der Bierzwang nicht nur auf die Krüge, sondern alle Unterthanen ohne Unterscheid gieng, in Betracht besag-

der



erlitten, davon herrühren, daß die Kinder nicht unter gehöriger Zucht und Obacht gehalten worden, welches ex effectu & experientia, vel rerum testimoniiis klar dargethan werden könne, indem Kinder, welche unter gehöriger Aufsicht gehalten werden, sich nicht unterstehen, vor der Hausthür in Conspectu vieler Personen vorbeiziehende Leute zu injuriren und durch Werffen zu beschädigen, folglich beklagte Eltern in lata culpa communi verliren, mithin ex quasi delicto communi zugleich als socii culpæ latæ, wenigstens aus der diesen ihren Kindern dermaleins zukommenden legitima ihn, Beklagten, zu befriedigen gehalten seyen.

Jedemnoch aber und dieweilen gegen die Eltern nicht erwiesen, daß sie zusehen und den Muthwillen ihrer Kinder approbiret, auch keine Folge, wenn Kinder wider der Eltern Wissen und Willen was böses thun, ergo haben sie es an guter Aufzuehung ermangeln lassen, anbey bekannten Rechts: quod sicuti generaliter nemo ex alterius delicto tenetur & pœnæ suos debent tenere autores, ita in specie provisum sit, ne pater ex delicto filii teneatur,

tot. tit. C. ne filius pro patre.

qua ex ratione, si filius familias seorsim a patre habitaverit & quid ex cœnaculo ejus dejectum effusumve fuerit, sive quid positum suspensumve habuerit, in patrem nulla competit actio,

§. 2. Instit. de obligat. quæ ex quasi delict.

secus si in ædibus paternis habitat: cum hic culpa patri imputari possit, quare ipsum non melius instruxerit, vel in ædibus toleraverit, non correxerit, aut non satis caverit, ne filius delinqueret, quæ ratio ibi cessat, hingegen die Kinder schuldig, den zugesügten Schaden zu ersetzen, da sie pupertati proximi,

per expr. l. 5. §. 2. ad leg. Aquil.

cum in ea ætate furti quoque teneantur, folglich dazu zu condemniren, ohne daß Kläger schuldig zu erweisen, wer den schadhafthen Wurf gethan, indem genug, daß von ihnen solcher und die dadurch verübte Injuria hergekommen, und jenes die Beklagten unter sich auszumachen haben.

Nächst dem eine ausgemachte Lehre der Rechtsgelehrten ist: patrem non esse cogendum, ut solvat pro filio condemnato, etiam ex bonis, quæ pro legitima parte post mortem patris filiis deberentur, neque ex peculio profectitio, aut adventitio.

Covarruv. 2. Resol. cap. 8. n. 7.

Jul. Clar. §. fin. quæst. 68.

Wie denn auch leicht geschehen kan, daß der Kinder zu hoffen habend Erbtheil gar cessiret, wenn sie vor denen Eltern versterben, um weswillen dieselbe auch nicht einmahl angehalten werden können, daß sie die legitimam determiniren und ihre Güther specificiren: præsertim ne vel paupertas ipsorum detegatur, vel divitiæ exponantur invidia. Mithin die Kinder nicht eher bezahlen können, als bis sie eigenthümliche Güther erhalten.

Struv Exercit. IX. thes. VI.

Und weil solchemnach die Eltern schlechterdings zu absolviren, sie auch in expensas nicht condemniret werden können, gleichwie an sich klar ist, daß wer an der That schuld ist, auch die dadurch verursachte Unkosten zu erstatten schuldig.

Als haben dafür gehalten, daß beklagte Kinder hiernächst, wenn sie eigenthümliche Güther erhalten, Klägern sowohl ratione des Verlusts am Auge seiner einen Tochter, als auch wegen der von der andern erlittenen Injurie, durch das ererbte Geld moderatione judiciali salva, zu befriedigen schuldig, die Eltern aber von angestellter Klage schlechterdings zu absolviren seyen.

### OBSERVATIO DCCCCXXXVIII.

*Quamprimum. reus hereditatis petitione conventus titulum singularem allegat, judicium hereditatis petitionis evanescit, etsi actor istum pro invalido declaret.*

**I**llustrandæ & confirmandæ huic observacioni inserviunt sequentes Rat. Decid. de Mensē Oct. 1739.

Obwohlen Appellantisch's Waisenhaus sich durch die Sentenz a qua darinnen gravirt befindet, daß Belastter vom Beweis seines edirten Tituli donationis liberirt worden, da doch derselbe invalidus seye, sintemahlen die Donatio von der Testatricin Sohn, und also nicht von dem Eigenthümer des Hauses geschehen, und alle Præsumptiones aus dem Testament, worinnen es zum Erben eingesetzt worden, gegen eine angebliche Abtretung desselben an ihn, um deswillen militiren, weilen die Testatricin darüber disponiret, und es zu Ausführung der Legatorum destiniret habe; mithin cum invalido titulo & nullo titulo possidere pro paribus in jure habeantur,

l. 13. §. 1. de her. pet.

Lauterb. ad cit. tit. §. 11. in fin.

und da die hereditatis petitio contra eum, qui pro possessore possidet, denen klaren Rechten nach, statt findet, dieselbe durch die edition des tituli donationis nicht erloschen, wie denn auch in jure mit deutlichen Worten decidiret: quod pro possessore nihilominus ille habeatur, qui rem hereditariam donatam accepit ab eo, qui facultatem donandi non habuit,

l. 13. §. 11. ff. de hered. petit.

und ein ausgemachter Lehrsatz der Rechtsgelehrten seye: quod hereditatis petitio contra eum detur, qui titulum quidem allegat, sed invalidum, qui scilicet non habetur pro titulo, qualis ille est, quando quis res donatas ex prohibitiva donatione habet,

Schneidewin ad tit. Inst. de Action. §. 28. n. 19. 29.

desgleichen auch inter Doctores was bekanntes: quod si penes illum, qui pro herede vel pro possessore possidet, bona aliqua reperiuntur, quæ præsumuntur fuisse defuncti, possessor autem hereditatis dicat, si illa vel jam antea habuisse, vel alio titulo acquisivisse, eidem incumbat necessitas probandi modum acquisitionis, quæ non præsumitur, cum in facta consistat.

Müller ad Struv. Exercit. 10. th. 51. Lit. b.

Decian. in lege quatenus ff. de re judicata.

Tedennoch aber und dieweilen supplicantisches Waisenhaus sich in der angestellten Klage lediglich in jure hereditario fundiret: quo casu contradictor desideratur, qui actori se heredem asserenti jus hereditarium negat,

Böehmer de Action. S. II. c. III. §. XVI. lit. q.

einfolglich in casu dubio, quo jure reus rem hereditariam possideat, derselbe zwar titulum possessionis suæ zu ediren gehalten,

l. 11. C. de hered. petit.

So bald er aber titulum singularem allegiret, das Judicium hereditatis petitionis verschwinden muß, wenn auch gleich der titulus editus v. gr. donationis, von Klägern pro invalido ausgegeben wird, sintemahl die vorige Raison annoch bestehet, daß nemlich kein Contradictor vorhanden, qui actori controversiam de jure hereditario movet; Solchemnach kein ander Mittel übrig, als daß Kläger sein gegen den edirten Titul zu haben vermeintes Recht in einer besondern geschickten Klage, nemlich rei vindicatione vel actione publiciana weiter ausführe, immassen alsdenn derselbe sich in jure domini gründet, so ein separates Judicium erfordert, wann nicht rei vindicatio cum hereditatis petitione cumuliret worden, wie doch hier nicht geschehen,



conf. Wernher Supplem. nov. ad P. IV. Obf. XIV.

Covarruv. T. II. PP. qq. 12. n. 2.

Brunn. ad l. 7. C. de petit. hered.

einsfolglich gleichwie der Beweis de invaliditate tituli in ein besonder Judicium gehöret, so auch die Präsumtionen, ob solche nehmlich hinlänglich, den actorem ab onere probandi zu liberiren, allda erst in Consideration zu ziehen, und nichts releviret, was dagegen oben beygebracht worden, in Betracht es theils nicht de eodem Judicio hereditatis petitionis, theils von dem Fall zu verstehen, wenn rei vindicatio cum hereditatis petitione cumuliret worden;

Als liegt bey solcher der Sache Beschaffenheit klar zu Tage, daß es bey der publicirten Sentenz zu belassen, und da es auf eine Quæstionem Juris mit angekommen, die Unkosten zu compensiren seyen.

### OBSERVATIO DCCCCXXXIX.

*Legatum pro celebrandis Missis, absque denominatione loci, relictum, de Ecclesia in loco Domicilii intelligendum est.*

**L**egatum pauperibus in genere relictum illis debetur qui in eo loco sunt, ubi Testator domicilium habuit (a).

Quis vero non videt paritatem rationis in his duobus casibus similibus? Et ita Camera observat, ut in Caufa L'Hottellerie de Falois contra de Gomze, in qua sequentes Rationes Decidendi, lata d. 4. Junii 1761. confirmatoria approbavit.

### RATIONES DECIDENDI.

In Caufa

Joannis de L'Hottellerie de Faloise, Domini de Vuarfage, appellantis,  
contra

Mattheum Lambertum de Gomse, Dominum de Lochereé, appellatum.  
Illustrissime Domine Præses, Sacræ Imperialis Camerae Judicis Locum tenens.

Domine, Domine Gratiose &c. &c.

Rationes

(a) Brunnen, ad l. 49. C. de Episc. & Cler. Wernher Obf. For. P. 6. Obf. 383.

Rationes nostras decidendi in *Causa Joannis de L'Hostellerie de Falloise, Domini de Warfage, Rei appellantis, contra Matthæum Lambertum de Gomsé, Dominum de Lochereé, Actorem appellatum, Illustrissimæ Excellentiæ vestræ humillime transmittendo consultum esse judicavimus factum, ex quo illæ profluunt, succincte ac dilucide præmittere.*

Anno 1668. Februarii 27ma Joannes Franciscus de Varck & Francisca Charle, conjuges, communi suo testamento ordinaverunt, ut eorum superstes missam quotidianam pro defunctis fundaret & ad illum finem trecentos florenos Brabanticos boni redditus assignaret, quodque missa illa quotidiana celebraretur in tali Ecclesia, Sacello & loco & per talem Presbyterum, quem superstes ille denominaret.

Dicti testatores addiderunt insuper clausulam, quod post mortem dicti eorum superstitis relinquunt Dominis & possessoribus domus suæ (quam in Civitate Leodiensi tum inhabitabant) denominationem in perpetuum aliorum successive Presbyterorum, vel eandem denominationem relinquunt tali alteri personæ, quam eorumdem superstes denominaret.

Mortuo dicto Joanne Francisco de Varck, ejusdem conjux superstes non assignavit dictos trecentos florenos Brabanticos boni redditus pro celebratione dictæ missæ quotidianæ.

Neque etiam dicta conjux superstes ulli alteri designavit denominationem aliorum successive Presbyterorum, qui dictam missam quotidianam celebrarent, licet tamen suum etiam particulare testamentum condiderit Anno 1672. Decembr. die ultima.

Anno 1679. Julii 17ma præfatus Joannes de L'Hostellerie de Falloise, dictorum conjugum hæres, modo reus appellans, vendidit per suum procuratorem, cognominatum Andream Matthiam Fumal, Mattheo Nicolao de Gomsé, Domino de Lochereé, antedicti Matthæi Lamberti, modo actoris appellati parvi, præfatum domum, quam dicti conjuges tempore conditi testamenti communis in Civitate Leodiensi inhabitabant.

Et in dictæ veaditionis instrumento inserta est clausula sequens: & quia per testamentum quondam Domini Vuarck & Dominiæ ejus Vxoris, ultimus eorum superstes adstrictus est, assignare trecentos florenos Brabanticos annui redditus ad celebrandam unam missam quotidianam defunctorum pro requæ eorum animarum, parentum ascendentium, heredum & eorum Successorum, ultimus vero superstes illos non assignavit, dictus primo comparens, nomine quo partem facit, vigore sui mandati promittit, assignare per suum principalem dictos trecentos florenos Brabanticos boni redditus super bonis & sufficientibus hypothecis ad exonerationem

& indemnitate dictæ domus, manente denominatione Presbyteri & limitatione loci penes possessorem dictæ domus conformiter dicto testamento.

Assignati vero non fuerunt, neque in hodiernum usque diem assignati sunt per dicti Andree Matthiæ Fumal, Mandatarii Principalem, sæpe fati trecenti floreni Brabantici annui redditus. Neque etiam dictus Matthæus Nicolaus de Gomse, dictæ domus emtor, denominavit Presbyterum, limitavitve locum pro celebratione dictæ missæ quotidianæ, sed paucis annis post dictam emtionem mortuus est, relicto antefato Matthæo Lamberto de Gomse, actore appellato, in infantili ætate.

Qui postea adultus & uxoratus Anno 1710. Julii undecima actione reali impetiit sæpedictum Joannem de l'Hostellerie de Falloise coram Scabinis Leodiensibus, ad hoc, ut adimpleret, seu ut sese conformaret omnibus clausulis & conditionibus in dicto venditionis instrumento expressis & contentis, sive etiam quemadmodum postea ex actis patuit, ut trecentos florenos Brabanticos annui redditus super bonis & sufficientibus hypothecis assignaret pro celebratione sæpedictæ missæ quotidianæ pro defunctis, sibi que qua patris sui hæredi & antedictæ domus possessori, competeret, Presbyterum denominare, locumque pro ea celebranda limitare, seu & designare.

Adfuit in judicio sæpefatus Joannes de l'Hostellerie de Falloise, variasque formavit exceptiones. Ac primo Andream Matthiam Fumal fines mandati sui excessisse, quando in dicto venditionis instrumento promiserat, assignare per suum principalem trecentos florenos Brabanticos annui redditus super bonis & sufficientibus hypothecis pro celebratione dictæ missæ quotidianæ, quodque denominatio Presbyteri & limitatio loci maneret penes possessorem dictæ domus.

Sed patuit nobis ex verbis ipsiusmet Mandati per sæpedictum Joannem de l'Hostellerie Andree Matthiæ Fumal dati & in calce Instrumenti venditionis annexi, Mandatum istud fuisse cum libera.

Continet enim quemadmodum sequitur: Anno 1679. Junii die 23. coram me Notario & testibus infra denominatis personaliter comparuit Nobilis Dominus Joannes de Falloise & qui constituit Dominum Andream Matthiam Fumal, Procuratorem Curia Leodiensis præsentem & acceptantem, ut pendente sua absentia impignoret, vendat & alienet domum proveniente a quondam Domina Vuarck, conveniat de pretio & recipiat denarios & eosdem reapplicet ad suam exonerationem, seu alias conveniat de contractu & conditionibus apponendis, taliterque faciat, qualiter

*Mandatum DCCCCXXXIX. Legatum pro celebrandis Missis, &c.*  
 ...constituit facere poterit,  
 ...de pro bono & valido in  
 ...a suo dicto Mandatario  
 ...  
 ...magis licitum fuit  
 ...in prefato venditionis  
 ...expressis antelatici co  
 ...propter sæpetatus etiam Jo  
 ...si potius adfuisse.  
 ...Sæpefatus 10. Cal. de Solut.  
 ...quoque etiam accessit, quod di  
 ...mento ejusdemque clausulis &  
 ...adversus illud reclamaverit,  
 ...tamque ejusdem recipiendo, per  
 ...tam applicando, ne mini  
 ...tacta.  
 ...sæpefatus de contracta obli  
 ...minuta, quam etiam usque  
 ...natus est.  
 ...sed consideravimus, nullam  
 ...nibus præscriptionem admi  
 ...Eaton Consuet. Lond. cap.  
 ...MEAN Off. 39. n. 1.  
 ...Consideravimus insuper, nec a  
 ...videlicet tum sæpetatum velu  
 ...venditionis contractus omni  
 ...Consideravimus etiam, nos  
 ...quod paucis annis post  
 ...modo actor appellatus  
 ...qua quem porro currere  
 ...Adoque contrarium o  
 ...verfam contrahentium  
 ...Signanter, quod ve  
 ...minio clara & perspicua  
 ...L. 25. §. 1. de le  
 ...L. 137. §. 2. de  
 ...Vbi enim verba  
 ...alia interpretatio.

qualiter dictus constituens facere posset, si præsens & personaliter adesset, promittendo sese pro bono & valido in perpetuum habiturum, quidquid circa præmissa a suo dicto Mandatario factum erit, sub obligatione solita.

Adeoque eo magis licitum fuit dicto Mandatario, præfatas clausulas & condiciones in præfato venditionis instrumento inserere, quo etiam illæ concordant expressis anterelati communis testamenti ordinationibus & quas ea propter sæpèfatus etiam Joannes in qualitate hæredis inserere debuisset, si præsens adfuisset.

*Successores 10. Cod. de Salut.*

Quibus etiam accedit, quod dictus Joannes de præfato venditionis Instrumento ejusdemque clausulis & conditionibus rite informatus, nusquam adversus illud reclamaverit, sed e contra illud approbaverit, pretium nempe ejusdem recipiendo, pecuniamque exinde provenientem ad utilitatem suam applicando, ne minime quidem desuper unquam protestatione facta.

Excepit *secundo* de contraria observantia per circiter triginta duos annos continuata, quam etiam usque ad præscriptionem inducendam attollere conatus est.

Sed consideravimus, nullam apud nos, sive Leodienses, in similibus contractibus præscriptionem admitti, præter quadragenariam.

*Epitom. Consuet. Leod. cap. 11. §. 1.*

MEAN *Obs.* 39. n. 1.

Consideravimus insuper, non adfuisse justum titulum & bonam fidem, quia videlicet tam sæpèfatum testamentum commune, quam etiam ipsemet venditionis contractus omnino contrarium expressim disponunt.

Consideravimus etiam, non adfuisse possibilitatem præscribendi, utpote quod paucis annis post factam venditionem pater obierit, filius vero, modo actor appellatus, fuerit tunc in infanti ætate constitutus, contra quem porro currere præscriptio non potuerit.

Adeoque contrariam observantiam subsecutam declarare non potuisse diversam contrahentium intentionem.

Signanter, quod verba tam testamenti, quam contractus, erant omnino clara & perspicua, adeoque nulla interpretatione indigentia.

L. 25. §. 1. *de legat.* 3.

L. 137. §. 2. *de verb. oblig.*

Vbi enim verba sunt clara & perspicua, calumniosa est quælibet alia interpretatio.

PARIS. *Conf.* 1. n. 29. *in fin.*

Et in expressis a testatore, cessat quælibet interpretatio.

L. 13. §. *sine de reb. dub.*

Excepit *tertio*, quod testatores ædificaverint, ornaverintque facellum in pago de Rabosée & quod vidua superstes missas in eodem facello celebrari curaverit, adeoque ipsius intentionem fuisse, ut sæpessatæ missæ in eodem facello semper celebrarentur. Sed replicatum fuit apud acta causæ, quod iidem testatores habuerint etiã facellum in domo vendita, in quo pariter, ubi in civitate Leodiensi erant, missam quoque celebrari curabant, adeoque tanto minus judicandum esse de ista intentione, quod etiã eadem vidua superstes per suum particulare testamentum Anno 1672. factum & apud acta causæ 18. Sept. 1710. exhibitum, neque locum, neque Presbyterum denominaverit, sed solummodo hæredem suum adstrixerit, ut ad effectum suum perduceret omne id, quod in præcedenti testamento communi continebatur. Adeoque, ut fundaret missam quotidianam pro defunctis, ut pro illa assignaret trecentos florenos Brabanticos boni redditus, utque possessores domus Leodiensis denominarent in perpetuum Presbyteros, quemadmodum in eodem testamento latius continetur.

Excepit *quarto*, quod ex conjecturis sumi debeat, de qua ecclesia, seu facello cogitaverint testatores, quando aliquid reliquerunt pro celebrandis missis & non designaverunt locum.

Sed visum fuit, in re ista per commune testamentum clare explicata necesse non fuisse, recurrere ad conjecturas.

L. 137. §. 2. *de verb. obligat.*L. 12. *cod. de furt.*Menoch *conf.* 27. n. 1.

Signanter, quod istud commune testamentum expressim concedit istam Facultatem possessoribus domus, quodque hæres illud etiã ipsum ejusdem domus emptori per publicum Instrumentum attribuit, id quod considerari debet pro pacto in traditione rei adjecto.

Maxime quod actor appellatus per suum sic rubricatum recessum oralem apud acta causæ nona Martii 1713. exhibitum, Reo appellanti obtulerit, rescindere contractum emtionis istius domus, si ipse nollet permittere, ut juxta expressam in venditione stipulationem ipsi competeret denominatio Presbyteri & limitatio loci pro celebranda sæpessata missa quotidiana, eo quod non alia lege voluisset dictam domum emere.

Cui

DCCCXL. In tribuendo  
 (que nobis jura via fa  
 cendia  
 bene non potuimus aliter  
 celebrandis latam (per quam  
 in sua actione bene fundat  
 in ista confirmare.  
 in ista Illustrissime Domine P  
 tum tenes, rationes nostre  
 clarissimo Tribunali humillime  
 cessis constanti permanemus  
 Illustrissimæ Excellentie vestre  
 Mandato Prexidis & Secretariorum  
 minorum mavorum  
 1684, 14. Sept. 1716.  
 (L.S.)

OBSERVAT

tribundo pactum distatum  
 testes

debetur in Casu, qui in  
 pcepte Rat. Decid. legq.  
 Obsequen Klage vor  
 S. 4.

in Ehegutter ein Kinde  
 eine Reibereben mit  
 aben, sie ober, wie bis  
 zu loe, mit hin ihr das  
 aben, da ja 2) bekamt,  
 zertapertissimam, nec d

Joh. Gredd. 3. C  
 in Instrumentum pro  
 Cothm. Vol. 1  
 Vnde & vulgatum  
 ure debere,  
 Grameri *Observ. Jm.*

Cui oblationi (quæ nobis justa visa fuit) sæpeditus reus appellans deferre recusavit.

Adeoque non potuimus aliter, quam priorem Sententiam a Scabinis Leodiensibus latam (per quam hi sæpeditus Matthæum Lambertum de Gomsé in sua actione bene fundatum esse declaraverunt) cum expensarum victoria confirmare.

Et hæc sunt Illustrissime Domine Præses, Sacræ Imperialis Camerae judicis locum tenens, rationes nostræ decidendi, quas huic Supremo & Excellentissimo Tribunali humillime submittimus, nosque demississime commendantes constanter permanemus

Illustrissimæ Excellentiae vestrae

Humillimi ac Devotissimi.

De Mandato Præsidis & Senatorum Consilii ordinarii Leodiensis, Dominorum meorum,

Leodii, 14. Sept. 1716.  
(L.S.)

J. JAC. FASSIN,  
Actuarius.

### OBSERVATIO DCCCCXL.

*In probando pactorum dotalium, in Instrumentum redactorum, tenore testes rejici nequeunt.*

Rejiciebantur in Casu, qui in Facultate Mense Nov. 1735. occurrit. Sed percipe Rat. Decid. seqq.

Obwohlten Kläger vorwendet, wie daß 1) in denen Ehepacten

§. 4.

seiner Stiefmutter ein Kindestheil nur auf den Fall, wenn sein Vater vor ihr, ohne Leibeserben mit ihr erzeugt zu haben, versterben würde, vermacht worden, sie aber, wie bekant, ein Kind mit ihm gezeuget, so noch bis dato lebe, mithin ihr das Kindestheil aus einem irrigen Grunde zugetheilet worden, da ja 2) bekant, quod instrumentum faciat rem clarissimam, atque apertissimam, nec disceptatione fori indigeat,

Joh. Gædd. 3. Conf. Marburg. 32. n. 202.

cum instrumentum pro se habeat præsumtionem veritatis.

Cothm. Vol. I. R. 18. n. 2.

Vnde & vulgatum: Instrumentum, quod non cantat, nec nos cantare debere,

Crameri *Observ.* Tom. III.

E e e e

Cothm.

Cothm. Conf. 5. n. 68. seqq.

solches auch um da mehr 3) hier einschlage, wenn eben darum die Nassauische Landesordnung

P. 2. c. 4. §. 5.

verordnet, daß die Ehepacten schriftlich verfaßt werden sollen, um dadurch denen bey deren mündlichen Verabredung vorhin vorgekommenen vielen Irrungen und Streit vorzubeugen, mithin nach der schriftlichen Verfassung und nicht deam mündlichen Geschwäg in casu obveniente geurtheilt werden solle,

wenigstens 4) contra Instrumentum hoc liquidum per notoria keine andere probation, als per Instrumentum, non autem per testes zu admittiren sene, zumahlen

5) die angebliche Zeugen nebst vielen andern die liquide Ehepacten selbst mit unterschrieben; mithin weilen de subscriptione confire, de veritate subscriptorum gegen deren klaren von so vielen andern Zeugen mit bestätigten Inhalt allein nichts präjudicirliches gegen ihn zu testiren vermögen, und hierzu noch komme, 6) daß die Stiefmutter die Ehepacten quæst. bis jeko bey sich behalten, solzlich dawider anjegt nicht zu hören sene: retinens enim scripturam, tanquam veritatis ejus conscius, postea adversus illam non auditur,

Mev. P. 6. Dec. 65. n. 5. 6.

& in iis, quæ præjudicare possunt, tacens, nec mature contradicens confentit.

Jedennoch aber und dieweilen 1) scriptura ad essentiam pactorum dotalium nicht erfordert wird, sondern ein bloßes medium probandi ist,

Boehm. T. II. Consult. l. 552. 9. 10. l. 568. 15.

gleich auch die Nassauische Landesordnung die Ehepacten nur deswegen, nemlich um Lebens und Sterbens willen, schriftlich zu verfassen befohlen; mithin 2) da solthanes Instrument in casu præsentis Streit erregt, ein anderes medium probandi gar wohl adhibiret werden kan, sintemahl 3) die præsumtio veritatis, quæ pro instrumento militat, nicht juris & de jure ist, sondern contrariam probationem admittiret: adeo ut contra quodvis instrumentum, licet sit judiciale, imo principis autoritate roboratum, contraria probatio locum habeat;

Wernher Sel. Obf. for. P. 3. Obf. 135.

Horn el 16. R. 21.

Maurit. Consil. XIX. n. 12.

Hertius T. I. Resp. R. 409. 7. 8.

Nec interfit, quomodo contrarium probetur, sive per testes & documenta alia, sive per juramenti delationem,

Wernher c. l. n. 3.

Und dann 3) die angegebene Zeugen bey Errichtung der Ehepacten zu gegen gewesen, dannhero auch nicht in probando eorundem tenore verworffen werden können; gleichwohl aber endlich erhärten wollen, daß der Vater auch von dem Fall geredet, wo er ein Kind mit ihr erzeugen würde, welcher denen Rechten nicht zuwider ist, annehmst 4) in gegenwärtigem Fall ex retractione kein Consensus tacitus zu erzwingen: quoniam tacens non videtur consentire, quoties agitur de ejus damno & præjudicio;

Galerat de Renunc. L. 5. c. 11. n. 10.

Als halten dafür, daß die von der Beklagtin vorgeschlagene Zeugen eydlich abzu hören. Menfe Nov. 1737.

## OBSERVATIO DCCCCXLI.

*In dubio pro excludenda defraudatione officiali publico imputata pronuntiandum est*

**A**b officialibus publicis omnis dolus abesse præsumitur & in genere pro iis semper est præsumendum, hincque litteris eorum de iis attestantibus, quæ ad officia ipsorum pertinent, statuitur.

In specie vero pro excludenda defraudatione officiali imputata in dubio pronuntiandum esse, statuit Facultas Menfe Febr. 1740. sequentibus:

Obwohlten Klägere gegen Beklagten in puncto defraudationis vermeinen, deducirt zu haben, daß er nicht nur animum decipiendi gehabt, sondern auch den dolum imputatum in facto wirklich begangen habe, weilten er vorerst die Leute vor den Soldaten in Schrecken gejagt, darauf bey Kriegs Exactionen ohne gehöriges Vorwissen auf die Gemeinde Geld genommen, so denn keinen auffer der Gemeind bey der Auszahlung zugezogen, noch gewartet, daß sie auf Verlangen mit hingehen können; weiter bey der Auszahlung 10. fl. wirklich einbehalten, verdunkelt und verschwiegen, ex quali actu clandestino dolus & malus animus agentis zu schließen;

Carpz. Pr. Crim. P. 1. Qu. 15. n. 51.

mithin derselbe durch Einsteckung dieses Neßs quæst. den actum proximum delicti imputati wirklich vollbracht habe, daher in jure & facto unwidersprechlich zu seyn scheint, daß er nicht nur ex facto hoc illicito ad restitutionem damni & expensarum verbunden, sondern auch auffer der sonst sich



theilhaftig gemachten Herrschaftlichen Ahndung, ihnen als ein Vorgesetzter gegen ihren Willen weiter nicht aufgedrungen werden könne, quia fraudatores dolo suo ipso jure amittunt juris beneficia, ex aequitatis ratione.

Mev. P. 8. Dec. 222. n. 1. 2.

Alldieweilen aber Kläger in officio publico gethan, weswegen er zur Verantwortung gezogen worden, ein officium publicum aber, in quo, quid sit, bonæ fidei præsumtionem induciret,

Bald. in l. errorem col. 1. C. de test.

Ludov. Gomez ad §. maleficiis Inst. de action.

ein Richter und Obrigkeit auch besonders die rechtliche Vermuthung vor sich hat, quod officio suo bene functus sit.

Menoch. L. 2. præf. 60. n. 7.

Berlich P. 2. Dec. 212. n. 46.

Lynck. Decif. 983.

Daher wider einen Richter und Obrigkeit nicht leicht Klage zu erheben, l. f. ff. de Magist. conv.

Joseph de Sese in Conf. de Syndic. n. 5.

um da mehr als Klägern obgelegen, den Beweis rechtlicher Gebühr nach zu vollführen, so aber nicht geschehen, vielmehr Testes durch ihre Aussage bestätigen, daß 6. Louis d'or an die Gemeinde prætendiret worden,

Test. prob. 1. ad art. 2. & reprob. 3. ad interr. præl. 1.

weswegen selbige sich nicht zu rathen gewußt,

Test. prob. 1. & 2. ad art. 6.

und bekümmert gewesen, wo sie das Geld in der Eil bekommen sollen.

Test. reprob. 2. 3. ad interr. prælim. 3.

Dannhero geschehen lassen, daß, als der Schultheiß das Geld gehabt, derselbe zum Rittmeister gienge, und mit ihm accordirte, ja auch einige von der Gemeinde mit ihm hingegangen, als er Leute mit sich haben wollen, und die andere diesen ihre Kleidung dazu gelehnet,

Test. prob. 1. 2. ad interr. Sp. 8. art. 7.

Beklagter auch keinen zurück zu bleiben geheissen,

Test. probat. 2. ad art. 10.

sondern ihnen von der Wacht, welche sie nicht gleich wollen passiren lassen, Aufenthalt gemacht worden,

Test. 1. 2. prob. ad interr. Sp. 2. art. 14.

und es langsam hergegangen, weil einer keinen Huth, der andere den Kützel angehabt,

Test. iidem ad interr. Sp. 9.

Zumittelst der Schultheiß seiner Wege fortgegangen, und mit der Sache fortgefahren,

lidem ad interr. Sp. 4. art. cit.

jedoch in Gegenwart Testis 3. welcher gehöret, daß er dem Rittmeister vorgestellet, es wäre eine arme Gemeinde, er möchte mit dem wenigen vorlieb nehmen, Geld demselben angeboten, auch gegeben, ohne daß jener zu deponiren gewußt, wie viel es seye.

ad art. probat. 15.

darauf vi dispositionis Test. 2. & 5.

ad art. probat. 22. 23. & 24. & interrog.

den ersten Abend gleich auf der freyen Gass laut zu Test. 5. desgleichen auch zum Schulmeister im Schulhaus gesagt, wie er nur 20 fl. dem Rittmeister gezahlet, und also 10. fl. erhalten hätte; So allerdings den Verdacht, als wenn er mit den 10. fl. einen Betrug begehen wollen, von ihm ablehnet, und er vielmehr, wie Test. 5. deponiret

ad art. 26.

dadurch, daß er bey andern verschwiegen, daß er die 10. fl. noch habe, zu verhüten intendiret haben mag, daß nicht ein oder der andere Officier kommen, und sie ihm abfordern möchte: cum causa quaelibet etiamsi injusta & fatua sit, a dolo excuset.

l. 12. §. 3. de liber. causa.

Als haben dafür gehalten, daß Beklagter plenarie zu absolviren, mit hin beym Amt zu belassen, Klägere hingegen demselben zu Restituierung der von ihm ausgelegten 20. fl. samt Interessen schuldig und gehalten seyen.

## OBSERVATIO DCCCCXLII.

*Divisio parentum inter liberos collationem excludit.*

Cessat necessitas conferendi, si pater collationem per expressa verba, vel per æquipollentia prohibuit,

Nov. 18. c. 6.

E. gr. si pater dixit, filiam dotem præripere debere; ut adeo phrasis: zum Voraus haben, collationem liquido excludat.

At vero huc quòque divisio parentum inter liberos pertinet, utpote quæ etiam inæqualiter fieri potest.

ff. l. 35. tit. 6. §. 8.

Vnde Facultas Mensè Mart. 1737.

Obwohl es scheint, daß weilen der Testator Cajus verordnet, nach dem seine Tochter bey ihrer Verheyrathung nicht nur ihr völlig mütterlich Vermögen, sondern auch von ihm in allem ein Quantum a 40000. fl. erhalten; in Ansehung dessen, und NB. zu gleichmäßiger Abfertigung des mütterlichen Erbes, theils auch zu Ersetzung vorgedachter Uebermaß, der Sohn die Rittergüther, so vor 110000 fl. erkaufet, gegen Herausgab und Zahlung ad massam hereditariam der Summæ von 30000. fl. überkommen sollte, gedachten Caji intention gewesen seyn müsse, daß im übrigen der Sohn so viel, wie die Tochter, nicht aber mehr bekommen, noch in compensationem dessen, was die Tochter aus mütterlichen und Heurathguth re vera bekommen, Ihme mehr, als in testamento exprimiret, zu gute gehen, noch an dem, was er sonst zu conferiren, nachgelassen werden solle, da die æqualitas mit denen übrigen Geschwistern durch die Worte, gleichmäßige Abfertigung, in genere befohlen worden; ohngeachtet der Schedæ sub C. als welche per testamentum posterius cassiret, gleichwie auch die expressa conditio in ihr zu befinden, wenn Cajus ohne Testament mit Tod abgehen sollte, und aber ein solennes Testament von ihm errichtet, in welchem dieser Punct wegen der bey Titii Verheurathung mitgegebenen 10000. fl. nicht wiederholt, vielmehr demselben ein ander voraus mit dem Ritterguth gemacht worden.

Hiernächst die Collatio impensarum in studia pro necessaria, wie viele DD. dafür halten, anzusehen seye,

Pruckmann Confil. 164. n. 49.

Ohngeachtet der sub Lit. D. enthaltenen Nachlassung, gestalten wegen der Worte: einige Studirungs-Kosten dieselbe bloß von denen allda specific benannten zu verstehen, hingegen dem öftern Vernehmen nach Titius weit mehreres gekostet, mithin er wenigstens die Uebermaß solcher Kosten conferiren sollte.

Die weil aber dennoch 1) obbesagte Dispositio des Caji als eine Divisio parentum inter liberos anzusehen, und derselbe durch die an Titium geschene Assignation und Ueberlassung der Rittergüther ein gewisses Quantum determiniren, und darnach die Partes eines jeden Erben einrichten wollen; und 2) dergleichen Division die Eltern zu dem Ende zu errichten pflegen, daß eine Gleichheit unter denen Kindern getroffen, und alle deshalb zu entstehende Uneinigkeiten dadurch gehoben werden möchten, wozu dieselbe in denen Rechten angemahnet werden,

l. 6. §. 2. C. de bon. quæ lib.

l. f. C. commun. utriusque jud.

mithin

*Observat. DCCCCXLII. Divisio*  
 nicht zu verstehen, daß a die  
 10000. fl. bey Verheyrathung Dec  
 10000. fl. hingegen aber die  
 Titii a Gleichheit mit seinen G  
 10000. fl. remittiret: qual  
 collationem sufficit  
 Herius de præg. §. 17.  
 Mer. P. 1. Dec. 84.  
 Harprecht vol. nov. con  
 Joseph aber auch 5) etwelle  
 die von Caji seinem Sohn  
 Summa, welche sowohl zu jener  
 andern Titiius voraus und andern  
 vermehrt werden, das nachher  
 wichtig, wie denn die in 1000  
 unte, daß nemlich, wenn Tit  
 10000. fl. falls er ohne Verheyrath  
 10000. fl. und also alle angeführte Pr  
 10000. fl. cum marito volu  
 ziti debeat.  
 Alciar. de præg. P. 7. re  
 Malc. de prob. concl. 107  
 Nöthen 6) die von Caji  
 10000. fl. Summa, und die de  
 Titiius und peregrinando  
 10000. fl. und nichtig er  
 Titiius einander gleich  
 10000. fl. und nichtig er  
 10000. fl. alimentorum & ed  
 Tubingenes Vol  
 Behrmer Confil  
 Und dieses 7) um d  
 Lit.,  
 juxta Lit. D.  
 nem der Sohn folgen  
 von das Eigentum

mithin 3) nicht zu zweifeln, daß er die dem Sohn bey dessen Verheurathung gegebene 10000. fl. bey solcher Determination zugleich mit in Consideration gezogen, hingegen aber davor gehalten, daß ausser denselben annoch Titius in Gleichheit mit seinen Schwestern auf bestimmte Weise zu setzen wäre, woraus 4) concludenter folget, daß Cajus Titio die Collation er meldter 10000. fl. remittiret: qualis præsumta testatoris voluntas ad excludendam collationem sufficit, si nempe conjecturæ concludentes fuerint.

Hertius de præleg. §. 17.

Mev. P. 1. Dec. 84.

Harpprecht vol. nov. conf. 91. n. 83.

Zugleich aber auch 5) erhellet, daß obangeregte Sceda sub C. worinnen die von Cajo seinem Sohn von dem Seinigen ertheilte und mitgegebene Summa, welche sowohl zu seiner Ausstaffirung, als zu Beschenkung seiner damaligen Fräulin Braut und andern Hochzeitkosten gedienet, zu einem Voraus vermacht worden, das nachhero errichtete Testamentum solenne vielmehr bestätigt, wie denn die in gedachter Sceda angeführte Raison fortgedauert, daß nemlich, weiln Titius Caji einiger Sohn seye, ihm besagter Voraus, falls er ohne Testament von dieser Welt abscheide, verbleiben solle; und also alle angeführte Præsumtionen factæ mutationis von selbstn hinwegfallen: cum mutatio voluntatis non præsumatur, sed evidententer ostendi debeat.

Alciat. de præf. P. 3. req. 2. præf. 16.

Masc. de prob. concl. 108.

Nächst dem 6) die von Eltern den Kindern zu Führung ihrer Studien vorgestreckte Sumtus, und die hernach zur Reif, um sich desto besser zu perfectioniren und peregrinando prudentiam civilem eo solidiorem zu erlangen, gegebene und nützlich angewendete Sumtus quoad immunitatem a collatione einander gleich sind und so wenig diese, als jene, in gemeiner Erbtheilung von ihnen ihren Geschwistern zu conferiren: cum utriusque sumtus sub alimentorum & educationis appellatione comprehenduntur.

Tubingenses Vol. VI. conf. C. n. 67.

Bœhmer Consult. T. II. R. 663. n. 13.

Und dieses 7) um da mehr, weil vermög ausdrücklicher Verordnung Caji,

juxta Lit. D.

wenn der Sohn folgen, und Zeit und Unkosten wohl anwenden würde, (daß von das Gegentheil nicht erwiesen) von diesen Unkosten und Auslagen nach seinem

seinem Tode ihm nichts abgezogen werden solle, welche ratio generalis nicht zuläßt, daß die Worte blos von denen allda specific benenneten, und nachhero mit ausdrücklichen Willen des Vatters verwendeten, verstanden werden.

conf. Kurrer de immunit. a collatione thes. 31.

Kremberg de sumt. stud. Qu. 2. c. 3.

Ueber dieses 8) die Worte des Testatoris zu gleichmäßiger Abfertigung in favorem Titii gesetzt, einfolglich in odium ejus nicht zu interpretiren, und daher keineswegs zu restringiren sind: cum in genere adjecta in favorem in odium detorquenda non sint,

l. 6. C. de legibus.

c. 61. de Reg. jur. in 6to.

& odia restringi, favores autem ampliari conveniat,

c. 15. de Reg. jur. in 6to.

in specie vero causa in testamento adjecta legato vel heredis institutioni, si respiciat commodum & favorem legatarii & heredis, non restringat id, quod titulo legati vel hereditatis relictum.

l. 75. ad Sct. Trebell.

Mantica de conject. ult. vol. L. 6. tit. 14. n. 15.

Brunn. ad l. 17. C. de condit. & demonstr. n. 14.

Solchemnach 9) es wohl sein Verbleiben dabey hat, daß dieser Divisioni die cohæredes in allen Puncten nachzukommen, vermöge der Rechte, verbunden sind: quoties enim inter omnes heredes testator successionem suam dividit, ac singulos certis possessionibus contentos esse jubet, voluntati ejus obtemperandum est.

l. 10. l. 16. l. 21. C. fam. ercisc.

l. 53. ff. de legat. 1.

§. 8. Inst. de hered. instit.

So ergibt sich hieraus so viel, daß 1) Titius die bereits bey seiner Verheurathung von seinem Vatter erhaltene 10000. fl. zu conferiren nicht schuldig, noch auch 2) den Ueberrest, ausser denen in der Scheda sub Lit. D. nachgelassenen Studirungs-Kosten zur Massa einzuwerffen, noch weniger denselben eydlich zu veroffenbahren gehalten seye.

OB.

Observat. DCCCCXLIII. Optima

OBSERVATIO D

in vni familia beneficii  
liberos locum

liberis id proborum dedit Faculta

Ut magis illare etiam dicta sic

in hoc pro equivalente surro

veritas buphitem are alieno

schiedlichen Vermögen legat

verboten, sondern auf über fu

schlicher Gelder zugewarten n

die Hälfte pro rata aus der Erb

theil b) Titius, in Einverleibung

der Wohnung der väterlichen Erb

10000. und 4000. fl. der Sempro

niae surrogirten Prælegat der

der c) mangelt da wegen der

im hereditariam zu vergüten

es zu geben schuldig und gel

es das Ansehen gewinnen,

in lebenden Geschwistern die

sehr bedacht sein würd

in Besitz und Besitze so an

über, Haus und Garten

hinsich gesetzt, über dieß

erhalten habenden 70000.

Uerentien jährlich gar t

und sich appropriiren, da

zu erfordernden Surro

mit auf ungenüße Zeit t

erlangen, sich hinausge

haben kon, das was H

in eingehenden Geldern

gen und eingehenden W

aus hieron deducto zere

men, ihre 70000. fl.

testamentaria Lit. E. N

Grameri Ohj. Tom III

OBSERVATIO DCCCCXLIII.

Officium arbitri familiae herciscundae in casu divisionis parentum inter  
liberos locum non habet.

Pluribus id probatum dedit Facultas in eadem causa ad quaest.

Ob nicht stante etiam dicta scheda praetense testamentaria, Sempronia ihr pro æquivalente surrogirtes Prælegatum der 70000. fl. nach vorgängig bezahltem ære alieno und übrigen legatis, aus dem bereitesten erb-schaftlichen Vermögen sogleich wegzuziehen, oder wo dergleichen nicht vorhanden, sondern auf über kurz oder lang erfolgende Eingehung erb-schaftlicher Gelder zugewartet werden müsse, ob sie nicht a) bis dahin die Zinse pro rata aus der Erbschafts-Massa zu ziehen befugt, oder ob nicht b) Titius, in Ermangelung anderer bereiten Mittel, von denen auf Rechnung der väterlichen Erb-Portion innen behalten wollenden resp. 30000. und 40000. fl. der Sempronix den Abgang an ihrem pro æquivalente surrogirten Prælegat der 70000 fl. zu vergüten und zu ersetzen, oder c) wenigstens die wegen der überkommenden Rittergüther ad mafsam hereditariam zu vergüten pure anbefohlene 30000. fl. sogleich heraus zu geben schuldig und gehalten seye?

Will es das Ansehen gewinnen, als wenn die vom Testatore zwischen beiden noch lebenden Geschwistern überall vor Augen gehabt und inculcirte Gleichheit wenig beobachtet seyn würde, wenn der Herr Sohn vigore testamenti in dem Genuß und Besitze so ansehnlicher über 150000. fl. importirenden Rittergüther, Haus und Garten, auch davon fallenden ansehnlichen Revenüen sich sogleich gefest, über dieß von denen seiner Frau Schwester derentwegen zu vergüten habenden 70000. fl. den Ertrag oder Interesse so sich nebst obigen Revenüen jährlich gar leicht auf 7000. fl. ja höher belaufe, innen behalten und sich appropriiren, dahingegen die Frau Tochter mit ihren derenthalben zu erfordernden Surrogato oder Æquivalente tali quali und dessen Genuß auf ungewisse Zeit und wohl viele Jahre bis die aussenstehende Gelder eingehen, sich hinausgewiesen sehen sollte; So werde vielmehr davor zu halten seyn, daß was Herr Testator in dicta Scheda testamentaria von erst eingehenden Geldern gemeldet, von denen paratesten zur Erbschaft gehörigen und eingehenden Mitteln und Geldern solchergestalten zu verstehen seye, daß hiervon deducto ære alieno, der Sempronix, in so weit sie nemlich zulangen, ihre 70000. fl. sogleich abgetragen werden, und wie die Scheda testamentaria Lit. E. deutlich explicire, der Sohn nachmahls erst, und  
Crameri Obs. Tom. III. Ffff ehender

ehender nicht, in die Theilung der Baarschaft eintreten, dieser aber in so ferne an der zu Vergnügung seiner Schwester erforderlichen Baarschaft ein Abgang ratione temporis, oder sonst erscheint, derselbigen mittelst baa- rer Herausgabe zu ersetzen habe, oder wenigstens sie wegen des residui in aliqualem compensationem der von ihrem Bruder interim genießenden an- sehnlichen Güthern, Haus, Garten und innen behalten wollenden 70000. fl. die Usuras & Interesse zu fordern und einzuziehen um so mehr erlaubet, und sie in solche Befugnisse per testamentum wirklich gesetzt seye, quod dubium non sit, usuras & fructus legati deberi legatario (vel prælegatario) a die aditæ hereditatis, etiam ante interpellationem vel moram heredis (cohe- redis)

D.D. ad l. 24. ff. de usur.

Mantic. de conject. ult. volunt. L. 7. tit. 10. n. 34. ibique alle- gati.

præsertim cum etiam in aliis contractibus usuræ debeantur, etiam sine mora, ob solam carentiam utilitatis rei suæ.

Schilter ad ff. Exercit. 35. §. 11.

Quod circa materiam collationis eo minus dubii habeat, quia in ea etiam si collationis potestas cessaret, non tamen deficeret officium arbitri familiae eriscundæ, ne cohæres præcipuum id habeat, quod citra al- terius injuriam retinere non potest,

Carpz. P. 3. C. 11. def. 30.

wozu noch komme, si unus versetur in lucro captando, alter in damno vitando, vel inæqualitas inde oriatur, dictionem alternativam resolvi in simplicem, etiam cum impropriatione verborum,

vid. Moller L. 1. cap. 21. in fin.

conf. Mantica de conject. ult. vol. L. 17. tit. 12. n. 5.

Jedennoch aber und dieweilen in §. 8. est angezogenen Testamenti der Testator ausdrücklich verordnet, daß dem Sohn Titio sein Wohnhaus und Garten, nebst aller bey dem letztern befindlichen Zugehör an Mobilien, Fel- dern und Wiesen mit dem Anfügen voraus überlassen seyn sollen, daß er hievor ein Quantum a 40000. fl. ad massam hereditariam in Münz vergü- ten, oder a Coato seiner väterlichen Erb. Portion innen behalten solle, der- gleichen Alternation zwar bey der andern Herausgab der 30000. fl. ratione der Rittergüther ausdrücklich nicht befindlich, gleichwohl aber, da der Testator in der Scheda testamentaria, quæ consideratur ac si testamento inesset, a testatore scripta vel subscripta, tanquam solemnitate valet, seinen Sohn mit 70000. fl. der Tochter in Theilung der Baarschaften nachgesetzt, dieselbe

Officium DCCCCXLIII

30000 l. usq. Titio, als debitor et ob

per iura vulgarata.

Carpz. P. 2. C. 4. def. 1. & L. 1. de iur. iur. Titio, nicht aber

schuldig nach wieder in ordinum

Moller Smettr. L. I. C. XXV

titulorum, zu geschweigen, daß

in Titio bonorum inter liber

Carpz. P. 3. c. 4. def. 21. n.

Caill. 2. Obs. 119.

Titio, wenn sich Titius der

hereditas, sie über eine Injuriam

L. 11. §. 1. ff. de Reg. iur.

dem officium arbitri familiae

non liberis nicht statt findet

ratio arbitri familiae eriscun-

Hart. de prælegat. §. 5.

Wildvogel de divil. pa-

tuam pro vita & fami-

tuam suam quodammodo

in vivo marito absque

vero illam fideiussoribus

valer, si post morte

negativam tueatur C.

Pertinet hac TENZ

que, an gaudeat ben

(A) P. 2. c. 16. def.

dieselbe auch von sothanen 30000 fl. nach seiner eigenen Erklärung verstanden, mithin bey Titio, als debitore ex obligatione alternativa, die Wahl stehet,

per jura vulgata.

Carpz. P. 2. C. 4. def. 5. & L. 1. R. 52.

und dieses in faveur seiner, nicht aber seiner Schwester, constituirt worden, einfolglich auch wieder in odium seiner nicht zu detorquiren, womit

Moller Semestr. L. I. C. XXVII.

übereinstimmet; zu geschweigen, daß sie de damno allhier nicht certiret, indem sie zufrieden seyn muß, wenn sie in legitima nicht lædiret: cum etiam inæqualis divisio bonorum inter liberos subsistat.

Carpz. P. 3. c. 4. def. 21. n. 6.

Gail. 2. Obs. 119.

Desgleichen, wenn sich Titius der ihm competirenden Wahl und also seines Rechts bedienet, sie über eine Injuriam sich zu beschwehren keine Ursach hat.

L. 55. 135. §. 1. ff. de Reg. jur.

Nächst dem officium arbitri familiae erciscundæ in casu divisionis Parentum inter liberos nicht statt findet: cum divisio Parentum inter liberos præventio arbitrii familiae erciscundæ sit;

Hert. de prælegat. §. 5.

Wildvogel de divis. parent. inter liber. &c.

### OBSERVATIO DCCCCXLIV.

*Generatim pro vita & fama Mariti uxor efficaciter personam & res suas obligare potest.*

Sane tum suum quodammodo negotium gerit. Vnde quoque obligatur, si vivente marito absque renunciatione jurata intercessit, post obitum mariti vero illam fidejussionem simpliciter repetit. Multo magis itaque illud valet, si post mortem mariti ejus debita se soluturam promittit, etsi negativam tueatur CARPZOVIUS(a).

Pertinet huc TENZELII Diff. de vidua defuncti mariti debita suscipiente, an gaudeat beneficio Scti Vellejani & Authent. si qua mulier.

Ffff 2

Quo

---

(a) P. 2. c. 16. def. 3.



Quo spectant seqq. Facultatis Rat. Dec. de Mensē Mart. 1730.

Nachdem Kläger, modo Supplicans, Beklagtin, modo Supplicatin, auf ein Capital von 200. Rthlr. belanget, und dieselbe Exceptionem Senatus-Consulti Vellejani und Auth. C. si qua mulier. vorgeschüzet, ist per Sententiam erkannt worden:

Daß Beklagtin von angestellter Klage zu absolviren, es könnte und wollte denn Kläger binnen Monatsfrist a publicato dieses gehörig erweisen, daß die in der Obligation enthaltene 200. Rthlr. ganz, oder zum Theil in der Beklagtin besondern Nutzen und Vortheil verwandt, oder Beklagtin ihres verstorbenen Mannes Erbe geworden.

Wogegen Kläger das remedium supplicationis ergriffen, auch erheblich graviret ist: denn obwohlen Beklagtin anführet, daß 1) die gegen sie producirte Obligation von ihrem Mann mit unterschrieben; einfolglich vigore Auth. C. si qua mulier nur denselben, sie aber im geringsten nicht angehe, 2) ihr Condicio indebiti zukäme, falls sie vor ihren Mann bezahlet hätte, mithin auch nichts von ihr gefordert werden könne, wenn sie nicht bezahlet habe, l. 9. C. ad Sct. Vellej.

Huber Praelect. ad ff. Tit. ad Sct. Vellej. §. 5.

indem etiam repetita mulieris intercessio & constitutum pro marito ohne verbindlich seyen,

Struv. Exerc. 21. thes. X. & XI.

solches auch

Carpz. P. 2. c. 16. def. 3.

dahin extendire, etiamsi tempore constituti maritus mortuus fuisset.

Annebst 4) sie ihrer Rechten niemahls certioriret worden, vielweniger denenselben renunciiret habe; Solchemnach 5) das gegen sie producirte und von ihr agnoscirte Schreiben nicht das geringste vermöge, wenn es auch gleich eine positive receptionem debiti post obitum mariti in sich enthielte, so doch nicht an dem seye, inmassen nur dieses darinnen zu finden, wie sie gern darauf bedacht seyn wolle, daß der Creditor ihres Mannes bezahlet werde; bevorab 6) da sie zu der Zeit, als sie das Schreiben aufgesetzt, in der größten Consternation sich befunden.

So zeiget jedennoch 1) jektberührtes Schreiben klar, daß Beklagtin ex pietate erga maritum das debitum übernommen, ausdrücklich für die gegen ihn gebrauchte Höflichkeit und Freundschaft danket, und um Dilation bittet; es sind aber sehr viele Doctores der Meinung, daß eine Frau, wenn sie mariti debita pro liberanda ejus fama & fide übernimmt, dieselbe zu bezahlen schuldig, auch quævis agnitio debiti dazu genug seye.

Mev.

Mev. P. 6. Dec. 299.

& in terminis nostris P. 7. Dec. 299. per tot.  
add. Boehmer Diss. de effic. mulier. interc. cap. 3. §. 7. Lit. ee.  
Stryck de Caut. Cont. Sect. 2. c. 6. §. 8.

um da mehr, si uxor in bonis mariti remansit,  
vid. Mev. P. 7. D. 230.

wie in gegenwärtigem Fall geschehen, da sogar ex actis constiret, daß Be-  
klagtin von ihres Mannes hinterlassenen Güthern einige veralieniret. Dem  
noch beytritt, 2) daß der Creditor mariti von der Frauen nicht betrogen  
werden muß, so nicht evidiret werden könnte, wenn man sie liberirte, da  
sie ihn durch den Brief versichert, daß er bezahlt werden solle, und doch  
wieder zurück gehen will: jura autem non subveniunt foeminis decipienti-  
bus, sed deceptis, maximeque tunc, quando Creditor in bona fide est  
& non apparet, eum mulierem fraude induxisse ad suscipiendam obliga-  
tionem,

l. 32. pr. ad SCt. Vellej.

Hering de fidej. c. 7. n. 417. seqq.

welchem 3) nicht im Wege stehet, was oben in Rat. dubit. beygebracht wor-  
den: nam dicta jura ad maritum vivum pertinent, wie denn auch Me-  
vius lehret: Privil. Auth. ad viduas non pertinere.

P. 7. D. 229.

conf. Boehmer d. disp. §. 5. Lit. g.

Es cessiret auch ratio derselben post obitum mariti, als welche quoad ma-  
ritum darinnen bestehet, quod mulier videatur metu reverentia coacta.  
Aft vero hæc cessat post mortem ejus.

Cothm. 5. Resp. 48.

Solchemnach thut 4) nichts zur Sache, daß Beklagtin dem SCto  
Vellej. nicht renunciiret: denn wenn schon die intercessio pro marito des-  
wegen nulla ist, so muß doch agnitio debiti gelten.

Mev. P. 6. Dec. 22.

Eben wenig also ist certioratio nöthig. Nächst dem wird 5) diese  
Meynung vollkommen erwiesen

ex l. 21. §. 1. ff. ad SCt. Vellej.

alwo der Jurist saget: si quid mulier liberaliter fecerit, veluti ne judica-  
tus pater ejus propter solutionem vexetur, non erit tuta SCto: oneribus  
enim earum succurrit Senatus. Bey dem Mann aber ist major ratio vor-  
handen, quam in patre.

Was auch 6) Carpov dagegen angebracht, hat Berger

Oecon. jur. L. III. tit. III. not. 8. p. m. 617.

gar wohl elidiret, wenn er anführet: *foeminam recipiendo in se debitum, non tam pro marito intercedere, quam nomen mariti a Creditoribus emere videri.*

Als haben dafür gehalten, daß Supplicatin das Capital quæst. cum usuris zu bezahlen schuldig.

OBSERVATIO DCCCCXLV.

*Triumphans in Summariissimo ad cautionem de futuro judicato in ordinario & petitorio solvendo non tenetur, nisi hæc judicia expresse fuerint reservata.*

Reservatio hæc indicium est, Judici Judicia ista valde visa fuisse probabilia. Probabilitatisque hujus effectus est, quod Triumphans ad dictam cautionem teneatur; qui adeo cessat, ubi reservatio illa cessat: alias certe mediante ista Cautione executio facillime eludi & triumphans a victo divexari posset, quod eo minus permittendum, si is persona miserabilis esset, causaque ejus alimenta & sustentationem concerneret.

Hinc etsi observaverim (Obs. DCLXXII.) quod is, qui in possessorio summariissimo triumphat, ad cautionem teneatur de tantum restituendo cum legitimis augmentis, quantum fuerit in condemnatione, si legitima retractatione Sententia in ordinario & petitorio resolvatur, in Causa tamen des regierenden Herrn Grafen Simon August zu Lippe Detmold, wider dessen Frauen Gräfinnen Schwestern, Elisabeth Henrietten Amalien, Aebtissin der Stifter Coppel und Lemgo, und Louisen Friederiken, Gräfin zu Lippe Detmold, ad supplicam pro clem. decernenda citatione ad videndum deduci Petitorium, indeque repeti, adjudicari & restitui cum omni causa, quicquid hactenus, sub nomine alimentorum, ex Fideicommissio Divi Augusti, Comitum Lippiaci, debitorum, prætensum, de hinc injuste perceptum, atque indebite solutum fuit, ut & respective pro futuro absolvi penitus ab omni ea propter formanda Prætensione injusta, sicque condemnari, cum omni damno, interesse & expensis, una cum præfixione Termini Legalis utrique parti communis, Decr. d. 1. Febr. 1763. Ist die gebethene Citation, jedoch dem in Causa Mandati de præstandis Alimentis &c. C. C. inter easdem unterm 21. Junii vorigen Jahrs ergan-

*Item DCCCCXLV. Triumphans in Summariissimo ad cautionem de futuro judicato in ordinario & petitorio solvendo non tenetur, nisi hæc judicia expresse fuerint reservata.*

... Mandat de exequendo ...  
 ... ad Supplicam ...  
 ... ad videndum judicato in peti ...  
 ... eoque summam ...  
 ... in mora, mar ...  
 ... auf das ad Suppli ...  
 ... petitorium &c. ...  
 ... supplicaretur, mit ...  
 ... Ordination ge ...  
 ... wider dem ...  
 ... die ...  
 ... Herrn Princip ...  
 ... Obligation und ...  
 ... in petitorio ...  
 ... an ...  
 ... diese Interessen bis zu ...  
 ... werden soll, ...

... man es noch zu ...  
 ... berenden; jed ...  
 ... Gräfinne ...  
 ... die Sache ...  
 ... der Güte, vorläufig ...  
 ... verziehen.

OBSERVATIO  
 An in Francia

Mandativum tuetur R ...  
 ad Sententiam sequi ...  
 In Provocatione ...  
 de Markt ...  
 die Recht ...  
 hinc zu Recht ...  
 ...

ergangenen Mandat de exequendo ohnnachtheilig und ohnauhaltlich, erkannt: dato eodem die ad Supplicam pro clem. decernenda suspensione Executionis, usque dum sufficiens Cautio realis aut fidejussoria acceptabilis, de solvendo judicato in petitorio instituto praestita fuerit, vel saltem acceptando eousque summam adjudicatam in depositum judiciale & ob periculum in mora, maturando Decreto sequenti remissorio: Wird Supplicant auf das ad Supplicam inter eosdem pro Citatione ad videndum deduci petitorium &c. geschriebene Decret verwiesen. Et postquam ulterius supplicaretur, mit und neben der nachgesuchten Citation &c. die vorhin gebethene Ordination gnädigst förderlich zu erkennen, oder aber, wo Anstand sich dabey wider Vermuthen finden sollte, wenigstens die Verordnung dahin, daß entweder die Summa adjudicata quoad Sortem bey Anwalds Hochgräfl. Herrn Principalen, gegen Ausstellung einer Rechtsverbindlichen Obligation und Abreichung jährlicher Reichsüblichen Interessen, durante in petitorio Lite, stehen bleiben sollte, oder aber das Capital von denen Comtessen selbst an sichere Orte ausgeliehen, und gegen einstweilige Beziehung derer Interessen bis zu fernerer höchstrichterlichen Erkenntniß in salvo behalten werden solle, gnädigst förderlichst zu erkennen, Decr. 4. Febr. 1763.

Last man es noch zur Zeit bey dem unterm 1ten dieses ergangenen Decret bewenden; jedoch wird dieses an die Executions-Commission, um klagende Gräfinnen darüber zu vernehmen, und in gültliche Wege die Sache suchen einzuleiten, oder allenfalls bey Ernstehung der Güte, vorläufig gutachtlichen Bericht anhero zu erstatten, hiermit verwiesen.

### OBSERVATIO DCCCCXLVI.

An in Franconia illatio valeat vom Grundzinsß auf Sandlohn?

Affirmativam tuetur Regimen Herbipolitanum in Rationibus Decidendi ad Sententiam sequentem:

In Provocations Sachen einiger Kloster-Neustatter Lehn-Besitzern zu Markt-Heydenfeld Provocanten an einem, entgegen und wider das Kloster-Neustatt Provocaten am andern Theil, Handlohn betreffend, wird ferner zu Recht erkannt, daß dem unterm 27ten May 1755. ergangenen Urtheil kein Genügen geschehen, mithin diejenige Markt-Heydenfelder Lehn-Besitzere,

Besigere, welche am 9ten Octobr. 1755. bey dem Amt Homburg persönlich erschienen, und ihnen sofort das unterm 27ten May 1755. in dieser Sache ergangene Urtheil daselbst abgelesen und verkündt worden, dem Kloster das Handlohn zu zahlen, annehst auch die in dieser Sache von dem Urtheil de 27. May 1755. bis hieher ergangene Gerichtskosten, nach vorheriger Richterlicher Ermäßigung, so viel hieran ihr Antheil betraget, dem Kloster zu ersetzen schuldig seyen: Immassen also erkannt wird, von Rechts wegen, urkundlich unter hier vorgedrucktem Hochfürstl. Regierungs-Insiegel, Würzburg, den 17. Julii 1758.

### RATIONES DECIDENDI.

Alldieweil der auf solchen Grund Stücken haftende Pfening oder Grundzins nach der allgemeinen hiesigen Landes Observanz das Handlohns Recht regulariter mit sich bringet, gefolglich auch die Präsuntio dieser Befugniß in so lang für das Kloster stehet, bis das Gegentheil und die Prob der Exemption von dem Besizer dargethan und erwiesen wird.

Cui observantiae conformiter in Camera Imp. Menfe Febr. 1763. confirmatoria publicata juxta formulam consuetam.

### OBSERVATIO DCCCCXLVII.

*Responsum Juris Jenense confirmans Commentat. Illustris Dn Struben, von des teutschen Adels Brau Gerechtigkeitt N. St. P. III. Abh. XIX. & mear. W. N. St. P. XVII. Abh. IX.*

Responsum Juris von der Löblichen Juristen, Facultæt der Vniversität Jena an die Löbl. Stift, Hildesheimische Ritterschaft, vor dieselbe abgegeben.

Unsere freundliche Dienste zuvor, Wohl, Edle, Gestrenge und Beste, gütliche Herren und Freunde. Als dieselbe neben Ueberschickung etlicher mit Lit. A. bis T. wie auch Sign. O. bemerkter Beylagen Uns berichtet, welchergestalt, als Anno 1643. vermittelst zu Goslar und Braunschweig vorgepflogenen Tractaten, das Stift Hildesheim von dem Durchl. Fürstlichen Hause Braunschweig und Lüneburg dem Hochwürdigst, Durchl. Fürsten und Herrn, Herrn Ferdinand, Herzogen in Bayern, als dessen Bischöffen  
extra-

extradiret, solches auch nachgehends an Reverendissimi, Serenissimi, Herrn Maximilian Heinrich, gleichfalls Herzogen in Bayern, jetzige Churfürstl. Durchl. zu Cöln, gekommen, in puncto des Brauens zu feilem Rauffe, daß sub A. beygefügtes Patent im Stift hin und wieder affigiret worden, weil ihr aber dafür gehalten, und noch, daß Euch das Brauen zu feilem Rauffe aus Euren eigenen Gewächse und jährlich einkommenden Weyerform wider Euren Willen nicht verwehret werden könne, solches auch von vielen Eures Mittels über 10. 20. 30. und mehren Jahren, ja von theils ab immemoriali tempore bey ihren adelichen Sigen getrieben worden, theils auch mit der Tafelne gar belehnet seyn, neben dem, vermög obangeregter Tractaten und darüber errichteten Recesses, so Extractsweise sub B. beygefüget, ad statum anni 1519. alles reduciret werden soll, und dann nicht zu erweisen, daß damahls ihr zu feilem Rauffe nicht brauen dürfen, ein jeder auch bey seiner nach der Zeit erlangten Gerechtsamen zu manutemiren und zu schügen, dessen ihr auch laut der Beylage sub Lit. C. specialiter versichert; so wäret ihr in Eurer Possession vel quasi, coquendi & vendendi cerevisiam geblieben, und in 8. Jahren hernach desfalls weiter nicht angespreuzet worden, nur allein, daß die kleinen Stifts Städte etliche wenige von Euch beyhm Fürstl. Hof. Gerichte particulariter gerichtlich belanget haben. Anno 1657. aber, wie vor Höchstermeldte jetzige Churfürst. Durchl. zu Cöln sich in Dero hiesiges Stift erhoben, und etliche Monath darinn subsistiret, hätte die alte Stadt Hildesheim, wie nachgehends kund worden, den 8ten Apr. sub D. ein Patent dahin ausgebracht, daß Ihr Eure Befugnisse, zu feilem Rauffe zu Brauen, inwendig sechs Wochen a dato des Patents beybringen, oder gewärtig seyn, daß solches Euch gänzlich verboten werden sollte, worbey dennoch den 14. ejusdem sub E. aller Zwang abgeschaffet und inhibiret, dieselbe Stadt Hildesheim hätte ferner, wie aber vorhin, also auch damals hinterrücklich es dahin gebracht, daß den 5ten Junii 1658. das Patent F. publiciret, weil aber von dem, was die Stadt Hildesheim eingegeben, Euch das geringste niemahls communiciret, das Patent auch allein wider die Winkelbrauer gerichtet, unter welche Zahl daß Ihr gehöret, von Derofelben nicht ausfündig gemacht, und das Dohm Capitul zu Hildesheim demselben contradiciret, wäret Ihr dazu stille gesessen, unterdessen nach wie vor, so viel Eurer gebrauet, in dessen Possession vel quasi geblieben. Wie nun dieser Passus von der Stadt aber ebenmäßiq hinterrücks weiter urgiret, wäre den 30. Julii Anno 1660. das sub G. befindliche Patent ausgangen, und darauf von Euch den 17. Novembr. selbigen Jahrs eingebracht, was H. besaget. Inzwischen nun, daß ihr solchen Inhalt zufolge bemühet, Eure

Nothdurft gehörigermassen einzubringen, wären von der Brauer-Gilde in der alten Stadt Hildesheim die am 4ten Julii dieses Jahrs datirte Beylage I. extracticiret, und ohnerachtet, daß das Thom. Capitul damit nicht einig, die Patente auch zur Affixion und Effect in denen demselben zugehörigen Aemtern nicht kommen lassen, ihr auch laut der Anlage K. L. testato Euch verwahret, und wie die Brauer-Gilde vermittelst der Schriften M. N. sich hersfür gethan, von Eurer Seiten, maßen O. vermeldet, Ihr begegnet habet, nicht allein zum öffentlichen Anschlage durch den Canzley-Pedellen ungewöhnlich gebracht, sondern auch darauf sofort die Executio, außweiß P. mandiret und vollstrecket, weil auch dieselbe auf Euer ferner Eingeben Q. nicht abgestellt, noch suspendiret, sondern ad nudam prætenforum impetrantium generalem contradictionem R. hintangesezet, Eure Elision und Imploration S. T. immer damit verfahren, und könnet Ihr nicht einmahl habhaft werden, was an Seiten der Stadt in diesem Brauhandel eingegeben.

Wenn ihr denn hierüber sowohl des Processus, als auch ipsorum causæ meritorum halber auf unterschiedene Fragen mit Anführung derer Rationum dubitandi und decidendi unsere Rechtsberichtung begehret, als haben wir die Sache fleißig und collegialiter erwogen.

Was nun anfangs den Proceß betrifft, und darauf gerichtete erste und andere Frage, ob es wohl das Ansehen hat, daß Euch eben der supplicirenden Brauer-Gilde Suchen zu communiciren nicht nöthig gewesen, auch die Acta nicht zu ediren seyn, und dahero, weil ihr deren ausgewirkten Patenten keine Partition geleistet, pro contumacibus zu achten, denn 1) man allhier in causis privilegiorum verfähret, so summariter zu tractiren,

Zanger. de exception. Part. I. cap. I. num. 59. 60.

Benedict. Carpov. Process. Judiciar. tit. I. art. I. num. 51.

zumahlen 2) die Sache eine gemeine Stadt betrifft, *Respublica autem utitur jure minorum,*

L. *Respubl. 4. C. ex quib. caus. major.*

L. 3. *C. de Jure Reipub. L. XI.*

Und 3) das publicum interesse dergleichen Verordnung erfordert, damit die bürgerliche Nahrung und Stand mit andern Ständen nicht vermenget, und einer dem andern Schaden und Abtrag zulige, und es also nicht einmahl eines Privilegii bedarf, und in Sachen, so notorischen Rechts, keine causa cognitio vonnöthen;

*Clem. Pastoralis, de re judic.*

C. ad

DCCCXLVII. Responsum  
 ... de jure ju.  
 ... in 6.  
 ... Confil. Marburg. 21. u.  
 ... diesen allen un-  
 ... und womit sie in und  
 ... communicat redd  
 ... causa cognitio, no  
 ... vortgangun, ihr pro vere  
 ... die Acta zu ediren, und ih  
 ... noch ungenüß, ob die Brauer  
 ... schuldig euch niemahls initiiret  
 ... non infirmata Parci nihil prof  
 ... Roman. Confil. 330. num. 19.  
 ... Zanger de Exception. P. 2. cap. 1. 2.  
 ... regium parci est præsentate parte a pud  
 ...  
 ... C. pro 7. ubi Abbas num. 1. de pe  
 ... Covarr. practiar. resolut. cap. 20.  
 ... Cabed. Luitan. decil. 97. n. 3. P. 2.  
 ... (weniger) 2) Spd ihr den Erthelun  
 ... Nothdurft wegen eures Interesse u  
 ... werden, so doch geschähen sollen,  
 ... sollicitum ac injuriam alterius.  
 ... C. quia 2. de religiof. domib. C.  
 ... de V. S. Echel. religiof.  
 ... solm. in c. causam, que num.  
 ... h. Cancer. variat. resolut. c.  
 ... num. 102.  
 ... quam non desint, qui statuant,  
 ... nra scientia, tunc illud cede  
 ... modo de isto tertii præjudici  
 ... hanc t. l.  
 ... vamen sententia, quod sc.  
 ... h. regulariter nihil operatur  
 ...  
 ... h. conl. 729. n. 21. num. 6.  
 ... h. 2. Observ. 58. num. 5.  
 ... h. h. motus proprii afferunt  
 ...  
 ... C. ad  
 ... 6222

C. ad nostram 21. de jure jur.

C. 2. ut lite pendent. in 6.

Vultej. 3. Consil. Marpurg. 21. num. 337.

So halten wir doch, diesen allen ungeachtet, davor, daß der Brauer Gilde Supplication, und womit sie ein und das andere Patent ausgewürket, euch billig vorhero communiciret werden sollen, und weil solches nicht geschehen, auch keine causæ cognitio, noch Sententia declaratoria super contumacia vorgegangen, ihr pro vere contumacibus nicht zu achten, sondern Euch die Acta zu ediren, und ihr mit eurer Nothdurft zu hören. Dann 1) noch ungewiß, ob die Brauer Gilde einig Privilegium habe, oder doch selbiges euch niemahis insinuiret und kund gethan worden, Privilegia vero non insinuata Parti nihil profunt.

Roman. Consil. 330. num. 19.

Zanger de Exception. P. 2. cap. 1. num. 391. & 392.

Et privilegium parti est præsentate parte a judice legendum, seu parti exhibendum.

C. porro 7. ubi Abbas num. 1. de privileg.

Covarruv. practicar. resolut. cap. 20. n. 7.

Cabed. Lusitan. decis. 93. n. 3. P. 2.

Wielweniger 2) seyð ihr bey Ertheilung des angezogenen Privilegii mit eurer Nothdurft wegen eures Interesse und daraus wachsenden Præjudicii gehöret worden, so doch geschehen sollen, Privilegium enim non debet dari in præjudicium ac injuriam alterius.

C. quia 2. de religios. domib. C. cum dicat. 2. de C. quod per 21. & seq. de V. S. Eccles. ædific.

Felin. in c. causam, quæ num. 10. de rescript.

Jac. Cancer. variar. resolut. c. 3. de privileg. num. 29. & seq. & num. 102.

Et quanquam non desint, qui statuunt, quando privilegio annexa est clausula ex certa scientia, tunc illud cedere posse in tertii damnum & præjudicium, modo de isto tertii præjudicio Princeps fuerit cercioratus.

Cancer c. 1.

Contraria tamen sententia, quod sc. clausula: ex certa scientia privilegio adjuncta regulariter nihil operetur in tertii præjudicium magis, probatur,

Tusch. concl. 729. n. 21. tom. 6.

Gail. 2. Observ. 58. num. 5.

idem de clausula motus proprii asserunt

Gggg 2

Petr.





Und hätte 6) zuorderst ihr mit eurer Nothdurft und Entschuldigun-  
gen, warum ihr den ausgewürkten Mandatis nicht nachgelebet, gehöret,  
und super contumacia erkannt werden sollen.

Arg. 1. contumacia §. 2. ff. de re judicat.

Hieron. Schurff. Consil. 38. num. 4. cent. 1.

Menoch arbitr. judic. quaest. 153. n. 2. 3.

Hartm. Pistor. Part. 1. quaest. 3. num. 13. —

Woraus 7) erscheinet, daß die nach einander ergangene Mandata per  
sub. & obreptionem von der Brauer, Gilde auf ihr Anhalten ausgebracht  
worden, ejusmodi Mandata & Rescripta nullum producunt effectum, nec  
ad executionem deduci debent.

L. 8. C. de precib. imper. offer. c. super. literis de rescript.

Joh. Vincent. Honded. consult. 27. num. 53. lib. 1.

Menoch. de arbit. judic. quaest. lib. 2. cas. 201. num. 2.

Carol. Emman. Vizzan. de Mandat. Princip. in l. 2. num. 37.

Zumahlen 8) was hierinnen von Anno 1649. bis hieher vorgegangen,  
nicht motu proprio, sed ad petitionem der Stadt Hildesheim und der  
Brauer, Gilde daselbst geschehen, wie aus den Mandatis selbst zu ersehen.  
Quæ vero ad partis petitionem fiunt, vitio subjacent obreptionis vel sub-  
reptionis, licet non facile ea, quæ per Principem motu proprio.

C. si motu proprio 23. de præbend. in 6.

Menoch. lib. 2. præf. 13. num. 10. & 11.

Gabriel de clauf. concl. 2. lit. p.

Barbof. clauf. 79. num. 79.

Et hæc tamen vitiantur quoque ex defectu intentionis, quando causæ ex-  
pressæ in motu proprio non sunt veræ.

Bald. in l. imperialis §. similes C. de nupt.

Ruin. Consil. 215.

Vizzan. d. l. num. 40.

Aus welchen Rationibus decidendi leichtlich auf obangeführte Rationes  
dubitandi kan geantwortet werden, nemlich auf die erste und dritte, daß  
nicht allein das angegebene Privilegium noch sehr streitig, und diese Sache  
aus jeso erzehlten Ursachen auf weitem Ausführen beruhet, und auf die an-  
dere, daß auch in Pupillen, und Städte, Sachen nichts anders als die  
Jura erfordern, und also daß niemand ungehöret condemniret werde, zu  
verfahren.

Add. Ratio decid. 5. & 6.

Auf die dritte und vierte Frage ist unsere rechtliche Meinung, obwohl  
 1) in dem am 8ten April des 1657. Jahres ein gewisser Terminus ad probandum angesetzt, mit der ausdrücklichen Verwarnung, daß deme, so in zwischen sein habendes Recht nicht beybringen würde, das Brauen zum feilen Kaufe gänzlich untersaget und verboten werden sollte. Auch 2) sonst der Terminus probatorius peremptorius, und nach Ablauf dessen man zu keinem fernern Beweis zugelassen wird.

Felin. in c. licet causam 9. num. 15. & seqq. de probat.

Mynsing. 2. Obf. 99.

Græv. 1. pract. concl. 91. num. 6.

Berlich. P. 1. concl. 38. num. 47.

Und 3) den 14. April Anno 1657. und in vielen folgenden, und sonderlich in dem am 4ten Jul. des nächst abgewichenen 1661. Jahrs angeschlagenen Patenten, weil der nachgelassene Beweis thum nicht beygebracht, ernstlichen verboten worden.

Und ihr 4) bey so vielfältigen etliche Jahr nacheinander publicirten Mandatis nichts gethan, noch exceptionem sub- & obreptionis, oder sonst andere habende Nothdurft darsider einbracht, sondern es alles also ergehen lassen, bis zur Execution geschritten worden, da doch billig entweder denen Mandatis pariret, oder solche ope exceptionis enerviret werden sollten, und ihr daher pro vere contumacibus wohl möchtet geachtet werden, und mit fernerer Deduction nicht zugelassen scheinet.

Dennoch aber und dierweil 1) in der Sache nicht ordentlich verfahren, wie bey Decision der ersten und andern Frage mit mehrern angeführet, auch 2) indeme auf das erste den 8. April Anno 1657. ergangene bald den 14ten ejusd. Mens. & Anni folgenden Mandat allein, daß die Krüger von denen vom Adel das Bier zu nehmen nicht zu zwingen, verboten, und dadurch das Brauen zum feilen Kauf der Ritterschaft an ihme selber nachgelassen, und die letztere, nemlich den 5. Jun. Anno 1658. und den 30. Jul. Anno 1660. wie auch den 4. Jul. Anno 1661. auf das Winkel Brauen, und diejenigen, so das Brauen auf feilen Kauf nicht berechtiget, eingerichtet, dergleichen Mandata, weil euch, daß die Brauer Gilde euch davor ausgegeben, oder was sie wider euch gesucht, nicht communiciret worden, nicht eben auf euch ziehen mögen. Und dann über dieses 3) bey solchen Umständen, da ihr ganz nicht gehöret worden, sondern alles auf einseitiges Suppliciren ergangen, solche Præcepta keine Wirkung haben, und ihr billig noch zu hören. Principis namque rescriptum ab una parte absque causæ cogni-

*Utrum DCCCCXLVII. Responsum*  
 imperatorum non ut deorum  
 tempore suppletur  
 C. de sent. &  
 l. 1. & 6. C. commin.  
 non habere.  
 Ceter de process. execut. Part.  
 mysterio.  
 in causæ cognitione consultit rei  
 l. 2. ubi Jason. num. 17. de  
 Hæppl. de Marfil. in l. 18. S.  
 eodem a Principe aut Imperator  
 l. 2. §. si ad diem ff. de re m.  
 Jul. Clar. lib. 7. sentent. nec  
 l. defensionis. facultas 7. C. de  
 Et ita dicitur de Brauer  
 f. tenet von euch eingezogen, in  
 sich wider euch zu verfahren (Schul  
 mung die Executio eingestrichelt  
 Dies vorgegangen, in voriger  
 Ferner auf die fünfte Frage  
 sitiones von dem Pöbelten  
 1) die angeschlagene Mandat  
 16 oder des andern Urterba  
 zu gehören, so der Dominu  
 im umgehendert exerciret.  
 Rauchbar. Part. 1. q.  
 Und 2) die Mandata en  
 immediate von Jno Eh  
 diesem föhret citiret werde  
 taten, daß in causis cora  
 tibus immediate föhmen  
 assistiret.  
 Rauchbar. d. qua  
 Georg Franzk. L.  
 Damit aber gleich  
 fa des Orts ungewöhnlich  
 auch mit Protectionibus

cognitione impetratum non ut decretum judiciale obstringit, sed contra illud quocunque tempore supplicari potest.

l. prolatam. 3. C. de sent. & interloc. judic.

l. 2. l. 5. & 6. C. commin. epistol. programmata vim rei judicatae non habere.

Coler de process. execut. Part. 1. c. 2. n. 9. verf. dico autem cum mysterio.

Et in causa cognitione consistit rei defensio, quae nomini adimenda,

l. 3. ubi Jason. num. 17. de Just. & Jur.

Hippol. de Marfil. in l. 18. §. cognitionem. num. 47. ff. de quaest.

Ne quidem a Principe aut Imperatore,

l. 3. §. si ad diem ff. de re milit.

Jul. Clar. lib. 5. sentent. rec. §. fin. quaest. 49. num. 13.

l. defensionis. facultas 7. C. de jur. Fisc. lib. X.

So ist diesennach die Brauer- Gilde auf die Beylage O. und was ferner von euch eingegeben, in specie sich einzulassen, und ordentlich wider euch zu verfahren schuldig, inzwischen aber und bis zu solcher Erörterung die Executio einzustellen, und was durch dieselbe eines und andern Orts vorgegangen, in vorigen Stand zu restituiren.

Ferner auf die fünfte Frage zu antworten, scheint es, daß die beschehene Affixiones von dem Pedellen eurer Gerichtsbarkeit nicht hinderlich, weil 1) die angeschlagene Mandata generalia und das ganze Land, und nicht eines oder des andern Unterthanen betreffen, und daher ad Jus superioritatis gehören, so der Dominus territorii im Lande, der verliehenen Jurisdiction ungehindert, exerciret.

Rauchbar. Part. 1. quaest. 13. num. 13.

Und 2) die Mandata auch aufgerichtet seyn sollen, und ihr ohne Zweifel immediate von Ihro Churfürstl. Durchl. oder Dero Regierung zu Hildesheim können citiret werden. Auch über dieses 3) viel Rechtslehrer dafür halten, daß in causis coram Curia Principis pendentibus der Nobilium subditi immediate können von dem Superiore citiret werden, mit mehrern ausführet.

Rauchbar. d. quaest. 13. num. 12. & seq.

Georg Franzk. Lib. 1. resolut. 18. num. 15. & seqq.

Damit aber gleichwohl diese immediata Affixiones, zumahlen wenn sie des Orts ungewöhnlich und wider das Herkommen seynd, so habt ihr euch mit Protestationibus, daß solches Vornehmen an euren Gerichtsbarkeiten

Teiten euch einigerley Wege nicht möchte präjudicirlich seyn, zu verwahren und zu suppliciren, daß es weiter nicht geschehe, sondern bey dem Herkommen verbleibe, denn ihr 1) mit der Jurisdiction beliehen, und also secundum DD. communem sententiam die Jurisdictio privative euch von dem Lehnherrn concediret worden, ita ut concedens non nisi jura superioritatis & regalia retinere censeatur.

Matth. Coler. de process. execut. Part. 2. cap. 1. n. 153. ubi plures allegat.

Bened. Carpz. Part. 1. const. 16. defin. 29.

Georg Franzk. 1. resolut. 18. num. 6.

Dahero 2) derjenigen, so mit Ober- und Niedergericht beliehen, Untertthanen nicht anders, als in Subsidium pflegen auch von dem Superiore citiret zu werden,  
uti tradit Carpz. d. 1.

Auch 3) sonst denen Niedergerichten von dem Superiore billig kein Eintrag geschiehet,

Pauermeister de Jurisdict. cap. 19. lib. 1.

Knichen de pact. vestitur. c. 2. Part. 3. num. 157.

Und wenn 4) dergleichen publica mandata in denen Fürstenthümern angeschlagen werden, solche jedes Orts Gerichtsherrn, daß er selbige publicire, zugeschieket, und nicht immediate von des Superioris, oder dessen Cansley. Bedienten angeschlagen werden.

Auf die angeführte Rationes dubitandi erhellet die Antwort aus denen Rationibus decidendi, nemlich ad 1) daß nichts desto weniger dem Principi die Jura Superioritatis und deren Exercitium salvum verbleibet, wenn gleich gewöhnlichermassen solche öffentliche Anschläge im Lande, auf ergangenen Befehl, durch die verrichtet und angeordnet werden, so jedes Orts die Jurisdiction haben. Ad 2) daß vielmehr, wenn ihr darunter gemeynet und verklaget worden, richtig und ordentlich, auf eures Gegentheils Ansuchen, die Citationes ergehen, und euch ad domum insinuiret werden sollen. Ad 3) es bestehet solches gleichfalls auf jedes Landes Gebrauch, und deme sey, wie ihm wolle, hätte euch doch in diesem Fall, wie jeso gedacht, die Citation sollen insinuiret und zugeschieket werden.

Zum andern, was ipsam causam und zwar die erste Frage belanget, hat es fast das Ansehen, es sey denen Nobilibus, aus ihrem eigenen Gewächse und Weyerkorn Bier und Breyhan auf feilem Kauf zu brauen nicht zugelassen.

Denn

1701. DCCCCXLVII. Responsum

1) von dem allgemeinen Vortritt  
1701. DCCCCXLVII. Responsum

1) von dem allgemeinen Vortritt  
1701. DCCCCXLVII. Responsum

1) von dem allgemeinen Vortritt  
1701. DCCCCXLVII. Responsum

1) von dem allgemeinen Vortritt  
1701. DCCCCXLVII. Responsum

1) von dem allgemeinen Vortritt  
1701. DCCCCXLVII. Responsum

1) von dem allgemeinen Vortritt  
1701. DCCCCXLVII. Responsum

1) von dem allgemeinen Vortritt  
1701. DCCCCXLVII. Responsum

1) von dem allgemeinen Vortritt  
1701. DCCCCXLVII. Responsum

1) von dem allgemeinen Vortritt  
1701. DCCCCXLVII. Responsum

1) von dem allgemeinen Vortritt  
1701. DCCCCXLVII. Responsum

1) von dem allgemeinen Vortritt  
1701. DCCCCXLVII. Responsum

1) von dem allgemeinen Vortritt  
1701. DCCCCXLVII. Responsum

1) von dem allgemeinen Vortritt  
1701. DCCCCXLVII. Responsum

1) von dem allgemeinen Vortritt  
1701. DCCCCXLVII. Responsum

1) von dem allgemeinen Vortritt  
1701. DCCCCXLVII. Responsum

1) von dem allgemeinen Vortritt  
1701. DCCCCXLVII. Responsum

1) von dem allgemeinen Vortritt  
1701. DCCCCXLVII. Responsum

1) von dem allgemeinen Vortritt  
1701. DCCCCXLVII. Responsum

Denn 1) dem allgemeinen Völkerverrechte gemäß ist, daß in Societate Civili unter denen Eingehörigen unterschiedene Ordines seynd.

Arg. l. ex hoc jure 7. ff. de Just. & Jur.

Bodinus de Repub. lib. 5. cap. 5. circ. finem.

Becker de illustrib. statib. & polit. Lib. 8. c. 3.

Auch 2) unterschiedene Nahrung und Handlung, und nicht eine jede Nahrung und Handlung einem jeden anstehet.

d. l. 7. v. 6. distincta dominia, commercia, ff. de Just. & Jur.

Add. arg. l. un. C. de Pistor.

Becker d. l.

Georg de Caledo Hispan. Part. 1. decis. 158.

Und ist sonderlich 3) der Adelstand von denen Kaufmannschaften und anderen Handthierungen abgefondert.

Vti pluribus eleganter differit

Andr. Tiraquell. de Nobilit. cap. 33. n. 20. & seqq.

Dom. Vincent. Turturet. hor. subcessiv de Nobilit. Lib. 3. cap. 5.

Dergleichen 4) unanständiges Vornehmen auch der Brau Handel oder das Brauen zum feilen Kauf zu seyn scheint, wie mit mehreren außführet

Franc. Pfeil consil. 202. num. 40. & seq.

Jcti Tubingensis in Consil. quod habetur Tom. 2. illustr. consil.

Wolfg. Richter consil. 8. num. 36.

Quam sententiam etiam novissime defendit, eamque usu receptam esse dicit

Joh. Otto Tabor exerc. Academ. de Jur. Cerevisiar. cap. 3. §. 1. & seqq.

Zumassen 5) dadurch nicht die erwachsene Früchte an ihm selber zu Gelde gemacht werden, wie sonst mit Verkaufung des Korn und Weins, so bloß aus denen selbst erwachsenen Trauben ausgepresset wird, geschieht, sondern es wird aus der Gersten und Hopfen mit sonderlicher Mühe und Arbeit eine sonderliche Species gefertigt, und gleichwie denen Nobilibus nicht zustehet, denen Beckern Eintrag zu thun, und aus ihrem erwachsenen Weizen und Korn Brod, auffer ihrer Haushaltung, auf feilem Kauf backen zu lassen, also verhält es sich auch mit dem Bierbrauen.

Pfeil d. conf. num. 142.

Es seynd auch 6) in gemeinen Rechten denen Nobilibus die Commercia und Negotiationes allerdingß verboten.

- 1. Nobiliores 3. C. de commerc. & mercat.
- 1. ne quis 6. C. de dignit. lib. XII.
- 1. si cohortalis C. de cohortalib. lib. XII.
- 1. humilem. C. de incest. nupt.
- Et 1. 1. C. de natur. lib.
- Francisc. Pfeil. consil. 202. num. 31. & seqq.
- Peter Mornac. in d. l. 3.

Und 7) nach Sachsen Recht wird das Brauen oder Jus braxandi gar vor ein hohes Fürstl. Regal geachtet, wie davon schreibt

- Hieron. Treutl. conf. 117. num. 2.
- Borcholdt. ad C. un. quæ sint Regalia num. 84.

Und haben es die Städte aus einer sonderlichen Concesssion Landrecht lib. 3. art. 66.

- Treutl. d. l.
- Caspar Klock de ærar. lib. 2. c. 11. num. 2.

ubi scribit: Singulare genus commercii & monopolium in multis Civitatibus successit & tantum civibus in urbibus per excellentiam solet indulgeri.

Ferner 8) wird dieses alles bestärket durch den gemeinen Gebrauch und Gewohnheit im Römischen Reich, nach welchen die Nobiles, oder adelichen Standes sich des Brauens zum feilen Kauf enthalten. De qua consuetudine testantur Sententiæ.

- Post Weichb. titul. Ob Edelleute auf ihren Lehngüthern mögen Bier brauen oder auschenken lassen?
- Ordinat. Provinc. Ernesti, ut & Alberti, Const. Augusti Elect. tit. von Brauen, Schenken.
- Schurff. conf. 32. num. 3. cent. 1.
- Pfeil d. conf. 202. num. 100. & seqq.
- Berlich. dec. 31. Part. 1.

Und da gleich 9) ein anders an einem und andern Ort möchte durch langen Gebrauch wollen eingeführet werden, so wäre es doch aus obangezeigten Ursachen pro consuetudine irrationabili, und vor eine ungültige und zu Recht nicht beständige Gewohnheit zu achten, und würde auch hien innen propter malam fidem & interesse publicum keine præscriptio statt finden, uti pluribus deducunt.

Jcti Ingolstadienses d. tom. 2. conf. 39.

Franc. Pfeil. d. conf. 202. num. 100. & seqq.

Casp. Klock. d. tract. de arar. cap. 11. num. 9. lib. 2.

Dessen allen aber ungeachtet halten wir davor, daß das Bierbrauen zum feilen Kauf denen Nobilibus, wo nicht ein anders eingeführet, im Rechten nicht verboten, noch unanständig seye,

Weil 1) das Bierbrauen und Verkaufen an sich nichts unziemliches, sondern wie andere Contractus, einem jeden nachgelassen, also auch dieser niemand verboten,

§. Jus autem gentium Inst. d. Jur. nat. G. & civ.

l. in his 2. v. 6. intercipere contractum emendi vendendique fas prohibet.

C. de præd. & omnibus reb. navicular.

Und ist sonderlich 2) niemand gewehret, sein Korn und anders, so ihm erwachset und sein ist, nach Gefallen zu gebrauchen, zu verkaufen und seinem Belieben nach anzuwenden.

l. in re mandat a C. mandat.

Schrader cum allegat. conf. 44. num. 8. 9. & 11.

Es bestehet auch 3) der Unterschied unter Adel und Unadel nicht hierinnen, daß einer mit dem Seinigen anders möge umgehen, als der andere.

Schrader d. l.

Borchold conf. 2.

Gleichwie nun 4) der Ackerbau, so von Burgern und Bauern exerciret wird, dem adelichen Stande nichts benimmt, also wird auch das Bierbrauen denselben nicht beslecken.

dd. Autor.

Sonsten könnte auch wohl in Zweifel gezogen werden, ob die Nobiles ihre eigene Aecker bestellen lassen könnten, wann die Regul, quod quis per alium facit, ipse fecisse videtur, hieher sollte appliciret werden.

Matth. Berlich dec. 31. num. 6. part. 1.

Und ist 5) zwischen dem Bierbrauen und andern Handlungen und Handwerken ein grosser Unterscheid, eine Kaufmannschaft kan es nicht genennet werden, weil mit keinen Waaren um Gewinnsts halber gehandelt, sondern allein dasjenige Getrayde, so einem selber erwachsen, durch das Brauen zu Gelde gemacht wird, auch hat es eine andere Beschaffenheit mit den Backen und dergleichen Handwerken, weil ganz nicht bräuchlich, daß



einer, ſo ein Handwerk nicht gelernet, ſolches durch Handwerker, ſo es gelernet, übe. Mit dem Brauen aber wird es alſo gehalten, daß das Bier denen Herren, ſo Malz und Hopfen geſchaffet, von denen Braumeiſtern und Brauknechten gebrauet, und ſodenn das Bier von denen Herren ver-  
 kaufet werde, warum ſollte denn dieſes auch nicht dem adelichen Stande zu-  
 gelaffen ſeyn, ſonderlich ſo viel das ihnen erwachſene, oder Meyerforn be-  
 trifft.

Dahero 6) auf dieſes Bierbrauen die prohibito juris civilis de mer-  
 catura non exercenda nicht zuziehen.

Schrader conf. 44. num. 12. & 59.

add. Tabor d. exerc. cap. ult. §. 5.

quia illa conſtitutione.

in l. 3. c. de commerc. & mercator.

potiſſimum illud mercimonium designari arbitratur, quod per monopoli-  
 um & propolium exercetur, cum undique coemptæ merces ſupprimun-  
 tur, ut ex raritate caritas exiſtat.

Et Simon a Grænewegen tract. de legib. abrogat. ad d. l. 3. ſcri-  
 bit:

Hodie mercatura nobilitati non officit, quemadmodum apud Venetos &  
 Genuenſes citra Nobilitatis imminutionem mercaturas exerceri in comper-  
 to eſt.

Mynſing cent. 6. obf. 54. num. 12.

Quia, id quod fit lege vel conſuetudine permittente, pœnam non meretur;  
 Idque ſine dubio obtinet, ſi nobilis non per ſe, ſed per alios mercaturas  
 exerceat.

Mynſing d. Obf. 54. num. 13.

Et ita judicatum refert,

Paul Chriſtinæus Vol. 3. deciſ. 106. n. 6. 7.

Noch 7) in Jure Saxonico hiervon irgendwo etwas klar und ausgedru-  
 cket zu befinden;

Auch iſt 8) in dieſem Fall mehr auf die Conſuetudinæm, und was je-  
 des Orts hergebracht, zu ſehen, wie

Andr. Tiraquell. cit. loc.

und Turturet. d. l.

Tabor d. exerc. c. 3. num. 4.

in terminis ſetzen. Und mag 9) ſolche conſuetudo pro irrationabili nicht ge-  
 halten

*Responſum*  
 idem ſie nicht iſt die  
 parat conſuetudine, quicquid  
 lib. 1. c. 172.  
 conf. 50.  
 in ſubſtantia, ſo es alſo be-  
 trifft, betröfſiget mit me-  
 Traquil. d. l.  
 Schrader de conf. 44. num. 24.  
 Tabor d. c. 3. §. 4.  
 welches auch 10) beſon-  
 dlich betriefft, ejusmodi irrationa-  
 bilium Nobilibus plane eſſet indeco-  
 Act. Schrader part. 2. de feud.  
 Hering. de molendin. quæſt. 19.  
 l. 11. ſo lange ſolche in der  
 ſelben, welche Poſſeß. auch erſehen  
 erhalten Mandata. In 12) nun  
 zurechtſiget zum ſelben Kauf, we-  
 dies, per tantum temporis ſpat-  
 ium.  
 arg. l. 3. C. de præſct. 30.  
 Schrader d. conf. 44. num.  
 Schurff d. conſil. 32. num.  
 Tabor d. c. 3. num. 9. in  
 dieſen Rationibus decide-  
 re ſoliret werden, daß  
 die andere und dritte  
 Mandata ergangen, an  
 die Brauens unterſagen,  
 ſolche ſolte auferleget zu werden  
 ſeiner Landes, Ort  
 die Brauen, Schenk-  
 rungen aufm Land  
 Weil ſich aber Un-  
 durch aber und diene  
 dieſem Gide zu bilden

halten werden, indeme ſie nichts illiciti oder unzuläſſiges in ſich begreiffet, introducti enim poteſt conſuetudine, quicquid privilegio poteſt concedi.

Olderaff. conf. 172.

Anchoran. conf. 50.

Und daß inſonderheit, wo es alſo hergebracht, der Ritterschaft das Brauen wohl anſtehe, bekräftiget mit mehrern

Tiraquell d. l.

Schrader de conf. 44. num. 24. & ſeqq. uſque ad num. 60.

Tabor d. c. 3. §. 4.

Welches auch 10) beſtomehr daraus erhellet, daß etliche von euch mit der Tabern beliehen, ejusmodi investitura non fieret, ſi hoc jus ejusque exercitium Nobilibus plane eſſet indecorum.

Add. Schrader part. 2. de feud. partic. 9. pr. ſect. 3. n. 67.

Hering. de molendin. quaest. 19. n. 1. & quaest. 35. n. 6.

Auch ihr 11) ſo lange Jahr in der Poſſeſſion ohne alles Verbot geruhig gelaffen, welche Poſſeſſ. auch erſcheinet aus dem am 14. April Anno 1657. ertheilten Mandato. Ja 12) nunmehr das Jus braxandi, oder die Braugerechtigkeit zum feilen Kauf, wenn es ihnen gleich ſonſten nicht zukommen wäre, per tantum temporis ſpatium & continuum uſum præſcribiret hätten.

arg. l. 3. C. de præſcr. 30. vel 40. annor.

Schrader d. conf. 44. num. 45. 54.

Schurff d. conſil. 32. num. 15.

Tabor d. c. 3. num. 9. in fin.

Aus dieſen Rationibus decidendi können leichtlich die entgegen ſcheinende Gründe reſolviret werden, daher ſelbige zu durchgehen nicht nöthig ſeyn wird.

Auf die andere und dritte Frage ſprechen wir, obwohl 1) die vielfältige ſcharfe Mandata ergangen, auch 2) ſonſten denen Nobilibus, wenn ſie ſich des Brauens unterfangen, daß ſolche Gerechtigkeit ihnen zuſtehe, der Beweis pfleget auferleget zu werden, welches auch Churfürſt Auguſtus de Anno 1555. ſeiner Landes. Ordnung einverleibet.

Tit. Brauen, Schenken und andern bürgerlichen Handthierungen aufm Lande.

§. Weil ſich aber Unſere Ritterschaft zc.

Dennoch aber und dierweil 1) die Mandata auf einſeitiges der Stadt und Brauer, Gilde zu Hildesheim ſuppliciren, non auditis Nobilibus, er-

H h h h 3

gangen,

gangen, und daher keine Wirkung haben, wie darvon oben mit mehrern gehandelt, zumahlen 2) das *Dhom. Capitul* denenselben *contradiciret*, auch in ihren *Nemtern* nicht *anschlagen* lassen, auch 3) nach *gemeinen Rechten* das *Brauen* der *Ritterschaft* nicht *verbotten*, noch ihnen *allerdings unanständig*, wie bey *voriger Quæstion* dargethan. Und 4) ihr so lange *Jahr* in *possession* vel *quasi* des *Brauens* zu *feilem Kaufe* seyd, darbey ein jeder *billig* zu *schützen*, und wie man darinnen zu *turbiren*, wie *bekanntem Rechts*, und in der *Beilage Lit. Q.* mit *genugsamen Gründen* ausgeföhret, und hat also in eben *dergleichen Casu* von den *Brauen* *decidiret*

Joh. Borcholdt. conf. 2.

Welches auch in *gemeldter Landes-Ordnung* an *gedachtem Ort* hinbey *gesetzt*, *hüce verbis*: Es sollen aber gleichwohl *diejenigen*, so des *Brauens* und *Schenkens* in *Gewehr* und *Gebrauch* seyn, darbey bis zur *Erörterung* der *Sachen* bleiben.

Die *Stadt und Brauer-Gilde* zu *Hildesheim* auch 5) *Klägers Stelle* vertritt, denen der *Beweis* obliegt.

l. verius 21. de probat.

Schrader d. confil. 44. n. 6. 7. & seq.

So ist *jetzgedachte Stadt und Brauer-Gilde* zu *Hildesheim* das *Fundament* ihrer *Intention*, nemlich, daß sie eine *solche Concession* und *erhaltenes*, auch in *Observanz* gebrachtes *Privilegium*, oder *Herkommen* vor sich habe, *kraft* dessen ihr das *Brauen* zu *feilem Kaufe* allein *zustehe*, *zuförderst*, wie *recht*, binnen einer *gewissen Zeit* zu *erweisen* schuldig, und *wendet* ihr so lange bey der *Possession* vel *quasi* des *Brauens* nicht *unbillig unperturbiret* gelassen.

Auf die *viertde und letzte Frage* befinden wir den *Rechten* gemäß zu seyn, ob wohl 1) das *copenlich* sub *Lit. U.* beygelegte der *Stadt Hildesheim Privilegium*, wann dasselbe in *originali* produciret wird, *klare Maasse* giebet, welchen *billig nachzukommen*: *Privilegia enim concessa per superiores non possunt infringi per inferiores.*

C. conquæstus 8. 9. quæst. 3.

C. Vulterana 25. 12. quæst. 2.

C. privilegia 17. 25. quæst. 2.

Zumahlen 2) dasselbe ob *bene merita* und *sonderlichen Dienstes*, *Trostes* und *Hülfe*, welche die *Stadt Hildesheim* geleistet, *ertheilet*.

Georg Acac. ab Enenckel de privileg. cas. 6. num. 11.

Aym. Cravet. conf. 909. num. 5. vol. 5.

Und

... Privilegio ...  
... unanständig ...  
... Breve ...  
113.

... und dieweil dieses ...  
... ist, und der Ritters ...  
... sollen ...  
... in alteris præjudicium & pr ...  
... cause cognitione est ...  
C. i. extr. ut. lit. pendent. nih ...  
C. cum olim 12. extr. de Sent ...  
C. 10. 19. c. 30. extr. de privile ...  
Borchol. in l. si impuberi 17. ff. ...  
Nofling. resp. 52. num. 42.  
Herm. Altar. l. 2. quæst. 26. nu

... Privilegium ...  
... der mehrer Theil des St ...  
... Hildesheim ...  
... gesehen, vielmehr mit ...  
... Privilegia enim frustra de ...  
... actare non potest.

Hollens. summ. tit. de  
Und wann gleich 3) solches  
werden, so befindet sich doch  
1, welches die Stadt Hildes  
Menoch conf. 470. n.  
Treatl. d. conf. 117. n.

Ja es ist vielmehr 4) die  
des Brauens zum feilem  
volum deductum appareat  
Felin in c. novit. ex  
in ipis terminis noltris  
Treatl. d. conf. 117  
Welches ohne Zweife  
zum die Ritterschaft nich  
durch die Übung ihr Rof

Urb 3) eure Vorfahren selber, auch noch vor dem von der Stadt Hildesheim erlangten Privilegio selbiger Stadt allein das Brauen sollen gelassen, und als ihnen unanständig befunden haben.

Laut Extracts eines Briefes etlicher Stiffts von Adel de Anno 1513.

Dennoch aber und dieweil dieses oftangezogene Privilegium contra libertatem naturalem ist, und der Ritterschaft sehr præjudicirlich, und bey Ertheilung desselben zuvörderst sollen gehöret werden; Privilegium namque vergens in alterius præjudicium & privans alterum usum possessionis suæ, sine præcedente causæ cognitione est invalidum.

C. 1. extr. ut. lit. pendent. nihil. innovet.

C. cum olim 12. extr. de Sent. & re judic.

C. 10. 19. c. 30. extr. de privil. ibique Canonistæ.

Barthol. in l. si impuberi 13. ff. de tut. dat.

Mynsing. resp. 92. num. 42.

Hartm. Pistor. l. 2. quæst. 26. num. 4. & seq.

Zumahlen 2) selbiges Privilegium soll erlanget seyn zur Zeit der Fehde, und da der mehrer Theil des Stiffts unter der Herrschaft der Herren Herzogen zu Braunschweig und Lüneburg gestanden, und denenselben kein Gebot oder Verbot geschehen, vielweniger mit einigen Privilegio præjudiciret werden mögen. Privilegia enim frustra dantur contra eos, quos constitutio concedentis arctare non potest.

Hofstienf. summ. tit. de privileg.

Und wann gleich 3) solches Privilegium jemahls richtiger Weise ertheilet worden, so befindet sich doch nicht, daß es im Brauch und Uebung kommen, welches die Stadt Hildesheim zu erweisen schuldig.

Menoch conf. 450. n. 30. & seq. Vol. 5. & lib. 2. præsumt. 11.

Treutl. d. conf. 117. num. 23.

Ja es ist vielmehr 4) die Ritterschaft vor und nach der Zeit im Exercitio des Brauens zum feilen Kaufe verblieben, Privilegium vero si non in usum deductum appareat, expirat & tollitur

Felin in c. novit. extr. de judic. limit. 7.

& in ipsis terminis nostris

Treutler d. conf. 117. num. 26.

Welches ohne Zweifel 5) daher kommen, daß in ein solches Privilegium die Ritterschaft nicht willigen wollen, sondern stets contradiciret, und durch die Uebung ihr Recht erhalten.

Menoch conf. 671.

Treatl. d. l. num. 25.

Auch daß nachgehends 6) man je mehr und mehr befunden, daß, wenn solches Privilegium zum Stande sollte gebracht werden, allerhand incommoda daraus entspringen, und das Land nicht mit genugsamen und tüchtigen Getränke versorget würde, wie diese und andere Ungelegenheiten in eben solchen Fall anziehet

Treatl. d. conf. num. 22. 27.

Cessat autem privilegium, quando est damnosum.

Treatler d. consil. num. 25. &amp; seqq.

So ist diesemnach das gerühmte Privilegium, da es gleich originaliter produciret würde, (so vor allen Dingen nöthig) zu Recht nicht beständig. Und dieses haben wir begehrrermaßen nicht verhalten wollen, uhrkundlich mit unsern Insiegel besiegelt.

Ordinarius, Decanus, Senior, und  
andere Doctores der Juristen Facultat  
in der Vniversitat Jena.

## OBSERVATIO DCCCCXLVIII.

*De Collectatione Cleri in specie Leodiensis, præmissa succincta Historia Comitum Lossensium.*

## §. 1.

Non prima, sed repetita multoties vice Abbatiam Herckenrodensem pro nostris supplicem spectavimus Rostris.

## §. 2.

Celeberrima illa Terræ Leodiensis regio Comites Lossenses Fundatores veneratur & Propagatores; cujus antiquissimæ Prosapia, a Caroli M. Temporibus, tradente Pontano (a) a quodam Ogerio Dano, primo Lossensium Comite, imagines ducentis, memorabilia congestit Louvrex (b) donationemque Henrici III. Imp. Ecclesiæ Leodiensi de Comitatu Haspinga Arnoldi Comitis Lossensis (uti arbitratur) d. 21. Febr. 1014. integre conspiciendam profert,

## §. 3.

(a) Historia Gelrica lib. 6. p. 124. (b) dans le Recueil des edits & ordonances des Liege P. 4. c. 88. §. 1. alleg. Mantelii Histor. Loss. L. 1. c. 4. & 6.

§. 3.

Sed insuper eodem Anno Comitem eundem Arnoldum Comitatum suum Loffensem Ecclesiæ Leodiensî ultimis de eodem Anno 1014. Tabulis, ab Imperatore confirmatis, elargitum esse, Comitem vero Lovanensem, Arnoldi Viduam rapientem, ejusque Jure nixum cum Episcopo Leodiensium Baldrico Arma conferentem, pacem denique talibus, ut semissis Loffensium, de quibus decertabatur, Terrarum sub Nomine Comitatus Diostensis, seu Bougeron, Comiti Lovaniensî, altera vero dimidia pars Leodiensî Ecclesiæ cederet, Legibus iniisse; Baldricum vero Antistitem illius suæ, quam obtinuerat, dimidiæ Partis Beneficium in partem Arnoldum III. contulisse, istumque nostris in Actis celebratorum Comitum, Loffensium, Progenitorem fuisse, ibidem exponit (c), unde sua mutuavit Causidicus [32].

§. 4.

Ex hoc Arnaldo Originem sine dubio Gerhardum Comitem de Loos, qui Virginum Monasterium Herckenrødense dictum ordinique cisterciensî adscriptum fundavit, Doteque in Anno 1182. ornavit, traxisse, fidem tabula quædam ænea, in Abbatia Templo ejusdem Gerardi Vxorisque Tumulo imposita, facit insignem, in Actis proditam, nec oppugnatam [32].

§. 5.

Gerardus iste Henrico Filio suo, consentientibus hujus fratribus, tradidit & (sicuti fatur Instrumentum) effectucavit Allodium de Herckenrode ab omnibus Heredibus absolutum, ad construendum Claustrum sanctimonialium Ordinis Cisterciensî, in sylvis, pratis, terris cultis & incultis & viis & inviis. Henricus vero, ex Laico primiciator novi hujus sanctuarii factus, assensum Ludovici fratris impetrare sollicitus, Allodium hocce absque omni dubio Abbatia dedit, dedicavitque, uti Literæ, Consensum Ludovici testificantes, de Anno 1213. produnt.

§. 6.

Fuit hicce Ludovicus ob sœdus cum Episcopo Leodiensî Hugone contra Ducem Brabantia Henricum initum & eod. 1213. Anno in comisso ad Hugardum proelio, res fortissime actas, clandestineque Ducl inflictere

*Cramerii Obs. Tom. III.* Iiii infau.

(c) Ex Anselmi Vita Baldrici cap. 62, Louvrex §. 2, n. 1, p. 16. P. 4. c. 88. Butkens trophées de Brabant Tom. I. Lib. 3. p. 73.

infaustissimam, in annalibus celebratus (d) bellumque ejus cum Wilhelmo Hollandiæ Comite, varia fortunæ vicissitudine, in anno 1203. gestum recenset Pontanus (e).

## §. 7.

Cœnobio autem Herckenrodensi, illius sæculi genio favens indulgensque, molendinum in vico Thuylt, cum juribus integris & terra quadam timosa incultaque, inter allodia de Herekenrode & de Kermt interjacentem, illius sacris addixit, nec non totam in Hasselt decimam ultimo vitæ articulo legavit.

## §. 8.

Hæc defuncti Ludovici frater Arnoldus anno 1220. solemnè approbationis diplomate roboravit, in quo simul & avi Gerardi & fratrum Henrici Ludovicique collatas in cœnobium largitiones allodii, NB *supra quod illud consisteret, omniumque ejus emolumentorum & appendiciorum non solum confirmavit, sed & piscaturam & tutelæ singularis Clausulam, (quod nempe*

*eadem bona supra memorata Ecclesiæ quæta & pacifica omni perturbatione semota, existant NB. liberrima & cœnobium animalia sua totam per terram Lossensem communem habeant partum.)*

Adnumeravit fol. 18. & 40. Act. 1. Inst. [31].

Adj. A.

## §. 9.

Aliam idem Arnoldus Comes in Anno 1262. cœnobio Herckenrodensi dedit Benevolentia Tesseram, indulgendo Wilhelmo de Kermt, ut silvam, Padmer dictam, terrasque suas in loco Zisbruch & Wissenhove, Comitum feudum, titulo puræ Eleemosinæ Abbatia in Munus offerret; addendo concessionem, ut Abbatia bona censuaria in Wissenhoven a curia comitis apud Stegverde dependentia, libere teneat & per Mambertum laicum eorundem investituram recipiat; salvis censibus & juribus Comitum in dicta Curia suis temporibus solvendis, uti sonant verba diplomatis fol. 67. Num. 22. Adj. 17. Act. primæ Instantiæ.

## §. 10.

Alia locupletata est emtione Abbatia Anno 1310. quæ cum Agnete &

d) Heræi Ducum Brabantia annalibus Tom. 3. Anno 1213 pag. 242. Butkens trophées de Brabant Tom. 1. Livre 4 pag. 181. (e) in historia Geldrica Lib. 6 ad annum 1202. pag. 124.

& Margaretha, filiabus Nicolai d'Olmen de 70. bonuariis, censibus, cautionibus aliisque juribus, ab Episcopis Leodiensibus in aula curingiana quondam in feudum traditis, celebrata est fol. 64. Act. 1. Inst.

§. 11.

Paullo post in rebus Lossensibus magna contigit mutatio. Ludovico enim Comite 19. Jan. 1336. defuncto, ab eoque Theodorico de Heinsberg, sororis suæ filio, hærede in comitatu scripto, ferales exortæ sunt turbæ & commotiones. Ecclesia quippe Leodiensis totam demortui terram suam feudum esse venditans, Theodicum a successione tam opima absterrendo, sibi omnia attribuere nitebatur.

§. 12.

Nec cum Episcopo suo Adolpho, affine Theodorici, potiusque causæ fautorem & studiosum sese præbente, conspirabat capitulum, tanto augmento incredibili inhians desiderio & industria.

§. 13.

Dux simul Brabantia, comites Hannonia & Limburgici, Præsul Colonienfis, Duxque Juliacensis partim armis, partim conciliationis studio acerrimis hisce se immiscebant litibus usque ad curiam Romanam profectis; donec tandem laudo, vel si mavis, pace Hassleletensi per arbitros Regem Bohemia & Theodicum de Walcourt a parte Episcopi, nec non archipræsulem Coloniensem, comitemque Hannonia pro causâ Ducis Brabantia, dissidium illud hac lege Anno 1338. componebatur, ut comitatus quidem Lossensis Theodorico plene cederet Heinsbergio, Castrum vero & Castellania Montenac, advocatiaque Ecclesie Leodiensis pretio 34000. aureorum, cum pacto de retrovendendo, ad 25. annos Episcopo ventum daretur. Totam hujus disceptationis memoriam sedulo pertractat Butkens (f).

§. 14.

Novam hic igitur habemus Comitum de Loos stirpem eamque postremam. Ideoque notandum, nimis certe invidiosam & fere temerariam apparere criminationem *Meani* (g) Theodorico huic Heinsbergico cognomen usurpatoris immeritè tribuentem, qua fistula tamen post eum in causa hac nostra æque cecinit caudicibus appellantium.

(f) Trophées de Brabant Tom. I. Livre 4. pag. 421. Louvrex edits de Lieges Part. 4. Cap. 88. §. 3. pag. 28. (g) Tom. 5. Obs. 543. n. 1. seq.



## §. 15.

Ab eo enim est benigna in cœnobium de Herckenrode Anno 1351. collata libertatis largitio fol. 18. & 41. Act. 1. Inst. | 21 | Adj. C.

## §. 16.

Diversa in hoc instrumento collaudat a monasterio sibi præstita gratuita servitia & ad eorum remunerationem in perpetuum pro se & hæredibus & successoribus Abbatissam ejusque conventum, bona & mentionarios, NB. in allodio Monasterii de Herckenroda residentes, ab omnibus & singulis precariis, tailliis, petitionibus seu exactionibus, oppressionibus liberos esse pronuntiat, reservando tamen sibi servitia quotidiana usitata, redemptionem vel suæ personæ forsitan in captivitatem deductæ vel terræ de Montenacken (de qua supra in pace Hasselentensi memoratum) statuto tempore pecunialiter, ope & auxilio Abbatissæ pro æqua & possibili similique cum aliis conventibus & ordinibus comitatus ratione, redimendæ.

## §. 17.

Læsonem præterea forte a se ipso vel successoribus hanc contra tabulam commissuram submittit judicio Episcopi & Capituli Leodiensis, & stipulationem simul addit sub verbo militiæ, credulitatis & per fidem juramenti, sese nolle præmissis, verbo, facto, consilio vel ingenio quomodo libet, nequiquam contravenire, sed potius per se, suos officiatos & NB. subditos Abbatiam ejusque causas, commoda & profectus diligenter tueri & promovere. Atque hanc quidem chartam magni momenti in præsentī lite existimandam esse non dissimulo.

## §. 18.

Sed mox in comitatu magna contigit vicissitudo, Theodorico nempe sine prole Anno 1361. extincto. Ad eam tamen explicandam deficientibus scriptorum de rebus Leodiensibus collectionibus, a Champeauville, & Foullon editis, ex vicinis rivulis mihi fuit hauriendum.

## §. 19.

Mean & Louvrex loc. cit. levissime rem tanti momenti tangunt. Butkens vero trophées de Braband Tom. 1. Libre 4. pag. 482. seq. & magnum Chronicon Belgicum in Pistorii Scriptor. rer. Germ. Vol. 3. pag. 330. 343. accuratius eam pertractant.

## §. 20.

Theodoricus Heinsbergius nempe nepotem Godefridum de Heinsberg,

DCCCCXLVIII. De Collectatione  
 ... de Dalenbrock, hereditatem præditi inausum. Vide Pra  
 ... cupidine. Comiti  
 ... Dalenbrockium armis peti  
 ... hereditatis in cognatum  
 ... transiit Anno 1363. At  
 ... filii fororis suæ Wilhel  
 ... Johanne de Arckel per  
 ... adeo perductus est calum  
 ... transigere, eique Comitatu  
 ... trahere coacti fuerint. T  
 ... cit. deceptus tradit, a  
 ...  
 ... fuit Epocha, qua Comita  
 ... nam coaluerunt provinciam,  
 ... mactas conservaverint, obse  
 ...  
 ... Quæ hæc Observatio a c  
 ... tum seu attestationem trium  
 ... munitis publici juris factam  
 ... necesse juvabit.  
 ...  
 ... nimirum hæ tabule  
 ... videlicet Clerum primarium  
 ... siones, militaresque & det  
 ... tum Loffensem per Episc  
 ... suorum hereditario  
 ... quem dixi, Comitatum ta  
 ... a patria Leodiensi  
 ... statuta, consuetudines &  
 ... laicis teneretur, qu  
 ... semper & necessario  
 ... namquam Comites laic  
 ... coram altari Eccle

berg, dynastam de Dalenbrock, heredem instituerat, Engelberto tamen Leodiensium præfili inuisum. Vnde Præfili comitatum ecclesiæ suæ adsciscendi flagrabat cupidine. Comitibus ergo Cliviæ & de la Marck sociatus, Dalembrockium armis petit & ad incitas redegit. Hic autem spem & jura hereditatis in cognatum Arnoldum d'Oroheille, Rummensem, cessione transtulit Anno 1363. At iste adversa quoque fortuna pugnabat & licet filii sororis suæ Wilhelmi de Hamal viribus junctus, a novo Episcopo Johanne de Arckel per direptionem castri de Rummen ad extremum adeo perductus est casum, ut Rummensis & Hamaliensis cum Episcopo transigere, eique Comitatum erga 3000. florenos annuorum reddituum tradere coacti fuerint. Pax facta Anno 1366. non vero, uti Mean Obs. cit. deceptus tradit, a 1364.

§. 21.

Hæc fuit Epocha, qua Comitatus de Loos & Episcopatus Leodiensis in unam coaluerunt provinciam, attamen ut Loffenses, suas leges & mores intactas conservaverint, observantibus *Mean* (b) & *Warmesto* (i).

§. 22.

Cumque hæc Observatio a causæ nostræ definitione non sit aliena, recordium seu attestationem trium statuum Leodiensium in totius provincie Comitibus publici juris factam de 6. Jul. 1522. ex *Louvrex* (k) brevissime recensere juvabit.

§. 23.

Fidem nimirum hæc tabulæ faciunt 1) tres dari Statuum patriæ ordines, videlicet Clerum primarium, seu cathedralis ecclesiæ capitulum, Comites, Barones, militaresque & demum Consules & Deputatos civitatum, 2) Comitatum Loffensem per Episcopum Johannem de Heinsberg per cessionem jurium suorum hæreditariorum Ecclesiæ fuisse appropriatum, 3) istum, quem dixi, Comitatum tam in titulo, quàm in juribus, statutis & usibus antiquis a patria Leodiensi omnimode distinctum remansisse, omniaque jura, statuta, consuetudines & usus primævos ac laicales (quibus dum a Comitibus laicis teneretur, gubernatus fuit) retinuisse. 4) Principes Leodienses semper & necessario debere specialem in Capitulo hujus comitatus, tanquam Comites laici, inthronisationem capeffere, speciale juramentum coram altari Ecclesiæ Loffensis, de observando Comitatus

liii 3

jura,

(b) Vol. 3. Obs. 543. n. 2. (i) Consil. civil. Cent. 1. Cons. 2. n. 7. (k) P. 4. Cap. 88. §. 5.

jura, privilegia, libertates & consuetudines antiquas præstare, titulo Comitum separatim uti, beneficia tamen sicuti patronus laicus, præstare. 5) Comitatum semper suos Barones, Militares & Vafallos, ac eorundem locum tenentem & curiam feudalem, ab Episcopali plane segregatam, suasque justitias ac tribunalia alta & superiora, nihil commune cum *Justitiis Episcopatus* habentia, adeo stricte conservare, ut ab iis ad Episcopos, aut eorum Consilium & seu capitale judicium Scabinorum civitatis-Leodiensis, aut ad Metropolitanum seu alios superiores ecclesiasticos non possit appellari, neque Episcopi extra limites dicti Comitatus illius incolis jus dicere, sed Comitatum in persona accedere, & ibidem, ut Comites laici, in loco de Curinghen, qui aula Comitum dicitur, una cum nobilibus & militaribus Comitatus coram tribunali in propria persona sedere & judicium capitale tenere necessario obligentur. 6) Episcopos debere, in eodem loco (Curinghe) nocte ante diem Placiti pernoctare, ibidemque & in judicio immediate inferiori de Vliermal, expresso titulo Comitum suppressoque Episcopi, actus judiciales concipere & expedire.

## §. 24.

Pervenimus igitur hic ad originem altæ, seu superioris aulae sic dictæ Curingianæ, jurisdictionisque multoties nostris in actis deprædicatæ.

## §. 25.

Interea foundationis cœnobii & quidem primæ & originariæ bona dotemque Comitum Lossensium pietati debitam supra recensuimus; sed nec ex post incrementa defuere, siquidem Abbatiam Anno 1370. mediante reformationis forma, 70. bonuaria sic dicta in Stockroda ab Agnete & Margaretha, filiabus Nicolai de Olmen, feudali obnoxia juri & a principe Leodiensi sub pactione, mamburni, ad præstanda feudi obsequia, semper constituendi, Abbatia concessa, mercatam esse, invenimus fol. 30. b. & 127. Act. 1. Inst.

## §. 26.

Simili Comitum de Berghe, feudalis Curia de Spalbeck domini, indulgentia locupletata est Abbatia beneficio in dynastia de Kempt 10. vel 11. bonuaria prope locum Paddemer, vel Tychellerie Anno 1560. 19. Nov. fol. 80. Act. 1. Inst. cujus prædii investituram renovavit Abbatissa 3. Dec. 1586. & 12. Maji 1701.

## §. 27.

Diversis quoque in civitatibus, villis & pagis Abbatia possidet arva  
&

& prædia, frequentissimis circa operas, onera & tributa conferenda libris anſam præbentia.

§. 28.

Quædam iſtorum Abbatiaë bonorum coluntur ab ipſo monaſterio, alia vero a Colonis, ſub locationis pacto.

§. 29.

Omnium villarum proximiores interea Abbatiaë ſunt villa Curingienſis incolæ & inter eos non pauci cœnobii coloni, ſeu conductores degunt; alia vero prædiola ipſiſmet aratro vincuntur.

§. 30.

Certamine igitur inter prædictum Cœnobium & Curingienſes de libertate vel onerum ſocietate jam Anno 1592. 19. Sept. exorto, memorabile a conſilio Leodiensî editum fuit arbitrium: quo declaratur, quod bona, quæ Domina de Herckenroda per ſe colit, vellent eſſe libera, ſed, quoad ea, quæ Colonis ſunt elocata, ut illi iis utantur & fruantur jure communitatis, rationi eſſe conveniens, ut dicti Coloni cum reliquis de univerſitate ſolvant 33 Adj. T.

§. 31.

Ipiſi, quod probe attendendum, Curingienſes operam hujus decreti fecere. Quod enim Abbatia de Herckenroda ſub aula vel curia Curingiana feudali non exiguarum poſſeſſionum, lege beneficii traditarum, ſit domina, certiores nos reddunt literæ inveſtiturarum ejuſdem Curiaë vel potius decerpta ex tabulis (regiſtris) curiaë de 1. Febr. 1656. & 28. Jan. 1678. fol. 79.

§. 32.

Hæc etenim recenſentur feuda: 1) 25. vetera realia ſuper cenſibus redditibusque toparchiaë de Vogelfanck. 2) 70. bonuaria in paſcuis, nemoribus & pratis ſub Curenge ſitis; 3) Curia cenſualis ſub Eyckenbylſen, ab Arnolſo Pruynen perveniens; 4) villa Biveln ſub Huſſet aut Beverſt; 5) duo terræ bonuaria ſub Curinge. Notatu tamen dignum, in ultimo de 1678. extradito inſtrumento: quod 70. bonuaria tam ſub Curinge, quam Kermpt poſita eſſe, prædicentur. fol. 80. Act. 1. Inſt. & tamen in teſtificatione præfecti nobilis aulaë Curingienſis de 26. Sept. 1696. prioribus alias plane conformi, de Kermpt altiffimum fuerit ſilentium. fol. 78. b. Act. 1. Inſt.

§. 33.

## §. 33.

Huc usque non nisi Parthenoni prospera, fausta & grata nostra retulit enarratio, quam immanes vero, ferreas & pene intolerabiles belli Batavi tunc furentis ab Anno 1674. usque ad pacem Noviomagensis molestias, asperitates, nummorum emunctiones, pabuli, straminum, jumentorum & Rhedarum sarcinatoriarum exhibitiones, aliaque martis flagella, sine vicinorum & cohabitatorum collatione vel auxilio sola perpeffa sit abbatia, flebili conquesta est planctu & apochis edocuit fol. 131. seq. usque 142. Act. 1. Inst.

## §. 34.

Atque has fortassis belli calamitates litigiis inter Clericos & seculares patriæ Leodiensis ansam præbuisse, sumus persuasi, Gesta & actitata vero ex actis cameralibus altius repetenda esse videntur. Veniamque inferendæ hic amplæ digressionis lector benevolus facile concedet.

## §. 35.

Tres in patria Leodiensi statuum vigere ordines, scil. Clerum primum seu Capitulum Cathedrale, Corpus equestre & civitates, jam supra observavimus. Ab his collectæ & tributa reipublicæ causa per totum principatum disponuntur, indicuntur, recipiuntur, in rationes referuntur &c. & sæpius etiam grave ad patriæ necessitates æs contrahitur alienum.

## §. 36.

Tempore principis de Joh. de Horn statuum ordines sortem non exigam debabant quibusdam Belgis, solutionem vehementer urgentibus. Hi ergo creditores, Cleri sic dicti secundarii, in Belgio prædia & fundos eapropter aggressi sunt & vim facere minitabantur, rati, clerum secundarium inter ordines sive status patriæ Leodiensis numerari. Vt ergo id averteret Episcopus Johannes, Clero isto secundario penultima Maji 1493. edidit declarationem: quod ab antiquo, cujus memoria non extat, dictus Clerus inter membra & ordines suarum provinciarum non habitus sit, nec ad confessus ordinum vocetur, sed ubi principibus aliquam NB. gratiam, subsidium vel auxilium ab eo obtinere vel petere placuerit, moris esset, ut consiliarios vel deputatos ad Stum Petrum, in civitate Leodiensi, tanquam locum ad Congregationem & Convocationem Cleri secundarii destinatum, mitteret Princeps & admonitionibus, petitionibus, vel precibus principis ibi auditis & intellectis, in dicto loco, Clerus

rus

... DCCCCXLVIII. De Collectatione  
 ... deliberet prius, prius  
 ... cum illis agere  
 ... contra Consules  
 ... impetraverit  
 ... Anno 1560. la  
 ... dominium in temp  
 ... observari debere  
 ... univ  
 ... distribuendam,  
 ... hanc bullam h  
 ... Ludolph, testa  
 ... Tradoneses de 22. Octo

Sed graves eapropter Cl  
 ... patulo post, scil. 30.  
 ... & Clerum secundari

Hæc enim transactione  
 ... patriæ & ditionis  
 ... aut alias ab imperio  
 ... non exemptos comple  
 ... facta, ad Decanum  
 ... Clero secundario in  
 ... desiderabant communi  
 ... nonnulli deputaban  
 ... Cleri primarii in loc  
 ... proposita examina  
 ... ad suos fidelit  
 ... secundarius desuper delib  
 ... [31] Act. Cam. inter

Imo amplius adha  
 Grameri Obser. Tit. 2

rus secundarius deliberet prius, petitoque Principis respondeat. Idem servari addidit, ubi cum illis agere vult civitas |37| Aët. Camer. in causa Cleri Leodiensis contra Consules & Magistratum oppidi Trudonensis.

§. 37.

Sed longe diversa impetraverunt Episcopi successores per bullam Pontificis Max. Pii IV. Anno 1560. sancientem: Episcopum habere cum capitulo plenum dominium in temporalibus & quicquid a Statibus Provinciae statueretur, observari debere ab omnibus subditis ecclesiasticis & secularibus, clerumque universum teneri ad subsidia, secundum ratam per commissarios distribuendam, perinde, ac si consensisset expresse.

§. 38.

Productum hanc bullam in actis Camer. fiscalibus de Anno 1699. |17| invenit D. a Ludolph, testante ejus voto in causa supra indicata cleri contra Trudonenses de 22. Octobr. 1738.

§. 39.

Sed graves eapropter Clerus querelas movit, obtinuitque, ut ex concordia paullo post, scil. 30. Mart. 1565. inter Episcopum Gerardum a Gröesbeck & Clerum secundi ordinis celebrata, aliud statueretur.

§. 40.

Hac enim transactione ita conventum: Imposterum in subsidiis præ necessaria patriæ & ditionis Leodiensis ac fidei catholicæ defensione præstandis, aut alias ab imperio illiusque statibus indicendis, quæ tam exemptos, quam non exemptos complectentur, propositione per Episcopum ordinibus suis facta, ad Decanum Sti. Petri Leodiensis scripto deferetur, ut illam Clero secundario in loco consueto communicet & si negotia proposita desiderabunt communicationem cum clero primario, vel ejus deputatis, nonnulli deputabuntur ex parte Cleri secundarii, qui cum deputatis Cleri primarii in loco de communi deputationum consensu eligendo, negotia proposita examinent & tractent, communicataque, quantocius poterit, ad suos fideliter referant & eorum relatione audita, Clerus secundarius desuper deliberabit & quam citissime fieri poterit, respondebit |36| Aët. Cam. inter Clerum & Trudonenses.

§. 41.

Imo amplius adhuc rebus cleri secundarii fuit provisum per declarationem  
*Cræmeri Observ. Tom. III.* K k k k *tionem*

tionem Cleri primarii valde notabilem de 31. Oct. 1611. in qua asseritur: Clerum secundarium petiisse a Capitulo declarari, quod in solutione taxarum & contributionum clero vel ejus bonis impositarum, vel imponendarum non sufficiat consensus primarii cleri, nec ad solutionem clerus secundarius teneatur, nisi specialis ejus interveniat consensus, cum declaratione, quod nullo modo aliquid novi juris sibi acquirere velit, sed iis inhærere, quæ a Pontificibus Leod. Borbonio, Hornio (vid. supra Anno 1493.) Græsbeckio & aliis constituta fuerunt. Asseveratio igitur capituli cathedralis sequuta est petitis plane annuens, quam & Princeps Ferdinandus a Bavaria sua in confirmatione de 15. Nov. 1614. laudavit, adprobavit, ratificavit, addita ratione: Attenta videlicet cleri secundarii bona voluntate in portandis hæctenus oneribus provinciæ, quæ, uti sperat præsul, impostero pro necessitatum qualitate libenter & gratiose ferret. [88] Act. inter Clerum & Trudon.

## §. 42.

Clerum quippe & majorem & minorem per jus collectandi, instrumento pacis & recessu imperii novissimo dominis territorialibus vindicatum, ad servandam suam immunitatem & desuper vigilandum, excitatum fuisse, ego quidem suspicor.

## §. 43.

Condiderunt enim invicem 29. April. 1654. unionem, vel potius renovationem antiquioris de 10. Maji 1368. cujus intuitu pristinæ utriusque cleri confraternitatum vinculo jurisjurandi & stipulationis sese obligarunt, ut, si per quascunque personas ecclesiasticas aut seculares jura, libertates, franchisiæ, immunitates & antiquæ consuetudines impugnentur & contra illas clerus in communi, vel aliquis in singulari gravetur, in personis seu rebus mobilibus vel immobilibus quibuscunque, unitus clerus communibus sumptibus, damnis & expensis, illum vel illa defendere, sustinere & omnem cum illo convenire vel hæc servare nolentem perpetuo destituere, paratus foret [89] in iisdem actis.

## §. 44.

Novæ quoque altercationes inter Clerum & Statuum ordines, præfertim de tributo quodam annonario, oculo molendini dicto, ortæ; industria nuncii Curie Romanæ, Fabii Chisii, summi postea Pontificis sub nomine Alexandri VII. & transactione de 22. May 1651. sopitæ fuerunt.

## §. 45.

DCCCCXLVIII. De Collectatione  
 45  
 Concesserunt enim partes: 1) ut  
 cessus, qui distributioni Scholæ  
 administrationi & ditione  
 prope & ordinum intersint & c  
 ab eorum gravetur & promov  
 decreverunt.  
 2) Ut executio contra mot  
 illorum fieri debeat conjunct  
 cum Capitulo Cathed  
 illa secretarii cleri primarii  
 cleri deputatorum.  
 3) Quoad edicta & consens  
 super contributionibus, tam  
 non nisi suo consensu oblig  
 servasse, iisdem modo &  
 de Græsbeck 5. Febr. 1654.  
 dum fuisse cognoscitur,  
 do innovatum sit, pro  
 ecclesiasticæ accedat præ  
 fam [89] Act. Camer.

Atque hæc omnia ipsi  
 um Episcopum, Maximilianum  
 nolarium sub 1. Aug. 1654.  
 ossem se referens & non  
 to Apostolico conclusa fu  
 erant.

Omnibus hisce nov  
 ris in ordine secundus,  
 rum, consuetudinumque  
 impetrando: Omnia  
 diale a Græsbeck,  
 sentiente Capitulo ca

§. 45.

Convenerunt enim partes: 1) ut Clerus secundarius suos habeat deputatos, qui distributioni Scedularum & pecuniæ, nec non examini rationum, administrationi & distributioni subsidiorum, cum deputatis principis & ordinum interfint & communi opera provideant, ne quis ultra debitum gravetur & promoveant, subsidia adplicari in eos usus, ad quos decernentur.

2) Vt executio contra morosos dicti cleri in solutione mediorum publicorum fieri debeat conjuncta auctoritate deputati Ecclesiastici Episcopi una cum Capituli Cathedralis & Cleri secundarii deputatis & id sub sola secretarii cleri primarii signatura, de Mandato Serenissimi & utriusque cleri deputatorum.

3) (Quoad edicta & consensum cleri secundarii) ut in ejusmodi edictis super contributionibus, taillis & tributis (quibus NB. clerus deinceps non nisi suo consensu obligabitur) enunciari debeat, illius consensum intervenisse, iisdem modo & forma, quibus sub Episcopis de Græsbeck 5. Febr. 1578. Ernesto de 10. Maji 1603. & aliis factum fuisse cognoscitur, & si quid contra morem antiquum edictando innovatum sit, pro non facto habeatur, nihilque exinde libertati ecclesiasticæ accedat præjudicii. Reliqua nostram non attingunt causam | 59 | 87 | Act. Cameral. inter Clerum & Trudon.

§. 46.

Atque hæc omnia ipsum tunc regentem valde delectasse Leodienfium Episcopum, Maximilianum Henricum, ipse literis ad Clerum secundarium sub 1. Aug. 1651. datis profitetur, ad pacem istam Aquisgranensem se referens & non passurum affirmans, ea, quæ mediante D. Nuncio Apostolico conclusa sunt, uspiam convelli | 84 | eorundem Actor. Cameral.

§. 47.

Omnibus hisce novum suæ immunitati propugnaculum addidit Clerus in ordine secundus, confirmationem omnium privilegiorum & pactorum, consuetudinumque a Principe Josepho Clemente de 14. Jan. 1717. impetrando: Omnia enim illa, quæ a prædecessoribus in principatu, Cardinale a Græsbeck, Ernesto, Ferdinando & Maximiliano Henrico, assentiente Capitulo cathedrali, concessa privilegia, jura, immunitates &



exemptiones & inter illos pacta inita & conventiones ad majus & continuum robur dictus Episcopus & Princeps Josephus Clemens confirmavit, adprobavit & ratihabuit. [85] *ibid.*

## §. 48.

Sed redeundum jam est ad legem circa tributa provinciæ promulgatam & in omnibus circa tributa emanatis litibus offensivum præbentem. Omnia in patria Leodiensi inflammata erant & conturbata. Episcopus in comitiis de Anno 1684. remedium, sed frustra quærebat. Tandem Episcopum Argentoratensem, in Comitiis, quæ secuta sunt, pacificatoriæ legationi adhibitum, reconciliatorem invenit felicissimum, cujus auspiciis demum cum pleno statuum consensu & approbatione sub turbarum sono evulgatum est edictum de 6. April. 1686. (l), Gallice conceptum, cujus spicilegium nostra aliaque Camera acta exhibent [18] horum actorum & [20] act. Cleri contra Trudon.

## §. 49.

Ex fonte igitur hauriendum erit. Præmittendo enim omnia alio tria §. 4. fancitur: Quod deputati principis & Statuum ab auctoritate cognoscendi & decidendi quæstiones, subsidia & nummos publicos concernentes, alique quivis judices ab istarum notione, sub nullitatis pœna, prohibiti esse debeant, salva attamen revisione ad Principem & Status congregatos interponenda, at, sine executionis suspensione.

## §. 50.

Cum urbes & universitates sua ferre debeant onera peculiaria, conceditur ipsis, §. 5. prævia tamen deliberatione, assensu & confirmatione necessaria, ut sibimet ipsis juxta jura & consuetudines cujuslibet, media ad satisfaciendum peræquata imponant.

## §. 51.

6) Cognitio, definitio & executio mediõrum ejusmodi particularium, tanquam causa ad Politiam spectans, nec non ex acquisitione juris civitatis oriundæ disquisitiones stent apud Magistratus urbium, exclusivè judicibus ordinariis, servata tamen ad Principem in Consilio suo privato appellationis gradu, alioque consuetõ recurso salvo, excepto etiam casu oppressionis & violentiæ. Communitates (seu villæ & vici) vero moribus

(l) Louvrex recueil des edits &c. P. II. Cap. 87. §. 2.

bus suis in procedendi modo has circa causas utantur, nec interpellatione quavis judicum aut ordinariorum, aut extraordinariorum in executione mediorum turbentur, sola ad Principem & consilium privatum imploratione, ejusque summaria, sine litium & instantiarum vel expensarum sufflamine, incolis nocivo, medela relicta §. 9. Vt tandem querelis toties renovatis & repetitis de inæqualitate tributorum medela opponatur, imperium esto penes deputatos & Principis & Statuum, ut revideant actitata desuper pristina, querimonias cujusque regionis ablegatorum & villas sublevationem exposcentes exaudiant; ex post novam, eamque, quantum fieri potest, æquam, exactam & justam concinnent distributionem & partitionem, ideo in publicum emittendam, ut quævis urbs vicusque eam provide ad limam vocare & monita proferre queat; quibus omnibus sollicite perpensis, recens Principis autoritate, statuumque assensu edatur norma & regula in futurum custodienda.

§. 52.

Idcirco §. 10. (pergit edictum) præfati deputati habeant vim & potestatem, vocandi omnes universitates incolasque Provinciæ Leodiensis, Comitatus Lossensis &c. easque multis, pœnisque irrogandis ad candidam & ingenuam bonorum professionem, coram prætore & jus dicente cujusvis civitatis compellant; Hi vero censum & æstimationem, consultis artis peritis a partium studiis alienis, pronuncient. Ne unquam de qualitate prædiorum & tributis a Principe consensuque statuum imponendis, dubia in posterum suscitari queant, ideo §. 12. constituitur: omnia aratro subacta arva non modo, sed & silvas, stagna, Sartages, Trixhes, manoirs, agros, compascua, pecudes ibidem agentes & habitationes, valore & pretio recte confecto, ad censum referri debere, exceptis bonis feudalibus ad nobilium cassam solventibus, aliisque sua natura liberis nec sub tributis ordinariis comprehensis.

§. 53.

Quod Forenses §. 13. disponitur, ut ad locum rei sitæ, non consumptionis fractuum censeantur, nisi expresso, de se non invicem collectando, obstante pacto; utque scrupuli circa universitatum in bello præcedente per militares executiones contracta onera tollantur §. 15. jubetur: Ejusmodi impositiones afficere & affecisse omnia in iisdem villis sita prædia, cujuscunque sint naturæ, conditionis, vel qualitatis. Ne tamen isti census, si fieri possit, duos onerum & debitæ, aut sceno-

ris expungendi, aut fortis refarciendæ, restitutionis trientes superent, fancitur, ut residuus triens ex commercio, consumptione, pecude & opibus feratur.

## §. 54.

Diligentius adhuc Collectatio præsertim cerevisiæ personalis describitur §. 16. cui §. 17. additur: quod nullus privatus sub specie inæqualitatis, aut gravaminis adire possit judicem quemvis ordinarium, aut extraordinarium, cum talis strepitus in perniciem villarum tendat, omneque tributum, ex necessitate reipublicæ indictum, summariam requirat executionem. Interea querelæ exiguis quidem sumtibus, brevissimaque notione audiantur & æquitate duce terminentur.

## §. 55.

Ad amissim juris communis & Scabinorum responsa, §. 26. edicti omnia tributa vult esse realia, actione hypothecaria in fundos univ ersaliter devinctos persequenda, omnibusque antiquioribus, privilegio munitis, immo residuis nominibus anteferenda.

## §. 56.

Novarum turbarum occasionem interea subministrarant §. §. 5. 6. 12. 15. & 17. Cum enim Clerus libertatem bonorum sua natura immunium in §. 12. sibi attribueret & villarum Coloni ex §. 15. omnia cujuscunque naturæ bona, belli & militarium pensationes tributis, a decurionibus suis impositis, subjicere niterentur, omnemque nisi consilii tantummodo privati, jurisdictionem recusare, non tantum in Camera hac imperiali, sed & in Consilio Cæsaris aulico velitationes acerrimæ desuper auditæ sunt.

## §. 57.

In hoc postremo contendebatur inter Abbatem & Conventum Canonicorum regularium appellentem & Magistratum Tungrensem appellatum; sed informatione Principis & contraria appellantium refutatione auditis, sequebatur 26. Nov. 1731. conclusum notatu dignum:

- 1) Denegando processus Clericis appellantibus.
- 2) Rescribendo Principi Leodiensium, Sacram Cæs. Majestatem pro qualitate causæ præsentis, utpote executionem taillarum, adeoque rei mere politicæ, concernentis & cognitioni hinc ejusdem consilii privati, cum

Collectatione omnium aliorum notio-  
nis gratia appellantis libertate pe-  
tens in actis desuper ve-  
tatis contra eundem ex  
tatis, obno S. Cæs. Majestate  
perpetis in Consilio suo pri-  
vati eadem celestem Justitiam ad  
tatis contra Jura, pacta, aut  
tatis vitium hucusque in  
procedendi modum, ulla rati-  
onem Trudon.

Alia ejusdem fere indolis ca-  
sa St. Trudonis (St. Trem.)  
longe asperior & diturnior  
sentes, ut succedente explan-

Possidebat Abbatia sub ju-  
ris mutatum. Eandem  
ad collationem imperiarum  
inabat. Abbatia vero,  
idem manerentis tur-  
Act. Cam. Abbat. Hero-  
de 1686. nixa, consilium  
dem de 7. May d. 2. obti-  
communicetur ad  
ad officialem Leod.

Exemplo quidem A-  
Camera Imp. non nili  
Sept. d. 2. Ibid.  
pnam, ut per quadri-  
tam curaverit. Non  
is decretum præ se te-  
lisse, ejusque altera  
nulla: Communicen-

cum exclusione omnium aliorum iudiciorum, vi regulamenti de Anno 1686. in gradu appellationis subjectæ processus denegasse; verum, cum Abbas appellans in actis desuper vehementer conqueratur, quod Magistratus Tungrensis contra eundem executionem nulliter & eo inaudito decreverit, idcirco S. Cæs. Majestatem confidere: Dominum Episcopum, probe perpensis in Consilio suo privato Abbatis gravaminibus & rationibus, eidem celerem Justitiam administraturum, neque permissurum, ut Abbas contra Jura, pacta, aut concordata patriæ, in actis allegata, vel etiam usitatum hucusque in solvendo tallias contra morosos clericos procedendi modum, ulla ratione gravetur |82| Act. Cameral. Cleri contra Trudon.

§. 58.

Alia ejusdem fere indolis causa inter Abbatiam Herckenrodensem & urbem St. Trudonis (St. Trön.) nec non vicus Hasselt & Cosen disceptatio longe asperior & diuturnior ad Cameram Imperialem deducta fuit, cujus series, ut succincte explanetur, conducere videtur.

§. 59.

Possidebat Abbatia sub jurisdictione pagi Cosen silvam ex pascuo in nemus mutatam. Eandem universitas in censum tributorum referre & ad collationem impensarum præcedenti bello perpessarum, adigere non dubitabat. Abbatia vero, officialis requirens auxilium, mandatum ejusdem mantenentiæ turbatæ possessionis 20. April. 1725. impetrabat. |7| Act. Cam. Abbat. Herckenrod. contra Cosen. Sed villa Cosen, edito de 1686. nixa, consilium privatum in partes vocavit & Apostillam ab eodem de 7. May d. 2. obtinuit tenoris:

communicetur ad contradicendum & revocet Abbatia recursum ad officialem Leod. |8| *ibid.*

§. 60.

Extemplo quidem Abbatia ad appellationem provolvit, |5| *ibid.* sed Camera Imp. non nisi literas, quas vocant informatorias, decrevit 24. Sept. d. a. |4| *ibid.* Interea supinam adeo admisit Abbatia negligentiam, ut per quadriennium & dimidium anni nequidem expeditionem curaverit. Non mirandum igitur, Cosenes prius consilii Principis decretum præ se tulisse, ejusque confirmationem postulasse & stimulasse, ejusque alteram sic dictam Apostillam de 11. Jun. 1725. obtinuisse: Communicetur

parti adversæ & purificari ordinationem de 7. May d. a. mandamus [6] Act. Cam. Mandati Cosen contra Consilium privatum.

## §. 61.

Campanæ tamen defuit pistillum; cum enim de Appellatione Abbatia ad Cameram Consilium certius fuit redditum, ulteriori causæ notioni superfedere consultum duxit. Tantæ autem remoræ tædium Cosensem urbem ad quærendum & obtinendum mandatum in Camera Imper. compulit, quod tamen cum clausula decretum est. Quatenus nempe Consilium privatum

Decretum suum ad executionem producat & solutionem taillarum provisionalem per appellantem Abbatiam, erga cautionem continuandam, injungat.

## §. 62.

Mandatam hocce 12. Jan. 1730. emanatum & 8. Febr. insinuatam eo majorem justitiam & æqui habebat colorem, quo clarius Cosenenses suo ex catastro, tabulis, rationibusque tributa a cœnobio ab Anno 1632. usque 1697. libentissime præstita fuisse, demonstraverant [6] sub adj. A. B. C. ibid.

## §. 63.

Sed fulminis instar Mandatum hocce Abbatiam ex somno quasi suscitavit. Veloci siquidem gressu ad Cameram refugit Abbatia & citationem super nullitatibus, vel in eventum ad videndum se restitui adversus lapsum fatalium, cum inhibitione temporali 27. Febr. 1730. efflagitavit, at tantummodo citationem ad videndum se restitui per Decretum de 4. Mart. d. a. est consecuta [9] Actorum Abbatia contra Cosen.

## §. 64.

Duplex erat interea disceptationis caput. Abbatia semper consilii Principis privati auctoritatem & imperium contra Sacrorum Antistites contemnendum, quin potius Cleri immunitatem a quibusvis patriæ tributis & censibus, ejus assensu non munitis, sartam tectam esse debere pro aris & focis propugnabat, dum e contrariis communitas Cosenensis calamitates belli & reipublicæ sospitandæ mediâ æquis subditorum quorumcunque humeris perferenda esse, ajebat.

## §. 65.

§. 65.

Intervenit quoque Clerus Patriæ Leodiensis pro Abbacia Herckenrodenſi aliisque cœnobiis &

§. 66.

Magistratus oppidi Trudonenſis Decretum de 14. Nov. 1729. dederat, jubendo omnibus & ſingulis tam

NB. Eccleſiaſticis, quam ſecularibus, ſolvere promte & indilate intra octiduum provisionaliter 10mum denarium domuum & locorum taxatorum, nec non 2. florenos ſuper quolibet agrorum jugere, pratorum, hortorum & ſilvarum proportionaliter ſecundum taxam dominorum pro Anno 1729. nullam admittendo liquidationem aut compensationem. [4] Num. 1. Act. Cameral. Cleri contra Trudon.

§. 67.

Abbacia ſub ditione decurionum Trudonenſium 100. jugera ſub aratro Coloni cujuſdam in Caſtelar poſſidebat & hac ſimul ordinatione petebatur. Appellationis igitur remedio interpoſito & quidem Imperialem ad Cameram immediate, neglecto intermedio patriæ quocunq; ju-  
dicio 12. Jan. 1730. ſeſe convertit. Jam vero Conſules Trudonenſium ad Conſilium privatum tantum deferentes conatum, de laſis Episcopatus Juribus & Privilegiis interrupto judiciorum ordine, denegato erga editum de 1686. obſequio, turbata collectationis in Coloniam Abbatiaſe poſſeſſione, quærelas agebant. Conſilium privatum ſpretam quoque auctoritatem ſuam exiſtimans 2. Mart. 1730. ſeverum edidit Decretum, mandando Abbatiaſe, notario Herckenne, ejuſque teſtibus denominatis in actu appellationis, ut appellationem in materia tributorum revocent, revocatamque infra

octiduum doceant, ſemota omni exceptione; alioquin declarat, appellan-tem, notarium & teſtes incidiſſe, in multas privilegiis Imperialibus inſertas, relinquendo interim dicto Magiſtrato Trudonenſi manus liberar ad proſequendum & exequendum collectas [4] Act. Cam. inter Clerum & Trudon.

§. 68.

Cœnobium quidem, tanta percuſum aſperitate, obtemperandum & coram notario 28. Mart. 1730. appellationi renunciandum duxit, vel potius

634 *Observat. DCCCCXLVIII. De Collectatione Cleri in specie &c.*

tius simulavit |23| *ibid.* simul autem clero, sibi sociato, secundario, de immunitatibus actum esse ecclesiasticis, proponens, adeo ignem facemque ei subiecit, ut a Decrero Consilii privati ad Cameram appellare coram suo Secretario, in defectu Notariorum metu minarum perterritorum, 8. Mart. d. a. non dubitaverit |4| num. 4. *ibid.*

§. 69.

Viam autem Mandati strictiorem tentando, Clerus præmisit supplicam pro mandato, de non impediendo liberum ad suprema dicasteria recursum, sed ordinationem in contrarium latam cassando, restituendoque pecora & alia ablata |3| *ibid.* Non autem votis Decretum Cameræ de 18. April. d. a. conveniens emerfit, sed denegatorium, ita tamen, ut Clero, quatenus appellationem 4. Mart. nup. interpositam, si vellet, proficeretur, jus fasque relinqueret. |10| *ibid.*

§. 70.

Clerus ergo processus appellationis |11| |13| decerni rogavit, sed, propter secretarium proprium a se adhibitum, desiderari aliquid veritus, tandem omnem in eventum pro citatione super nullitate principaliter deducenda cum inhibitione & compulsorialibus, juncto mandato attentatorum revocatorio, supplicavit, eandemque 13. May 1730. remisso tamen mandati attentatorum petito ad iudicium evicit. |17| *ibid.*

§. 71.

Integræ igitur de libertate & Cleri in genere & Abbatia Herckenrodenfis in specie a tributis, quæ urbes, villæ, jurisdictionesque inferiores ecclesiasticis indicere, exigere, eripere præsumebant, discussiones, oppositiones & defensiones hæc in Camera apprime & quam diligentissime fuerunt exaratae, perpensa & trutinatae.

§. 72.

Omnia, quæ in anterioribus in medium protuli, diplomata, pacta, chartæ iudicium Senatūque erudire debebant & nescio sane, an unquam præclarior habita sit consultatio, quam illa, quæ Sententiam de 24. Oct. 1738. præparavit.

§. 73.

D. referens, nullitates consilii privati arguens, cum DD. convotantibus, illas delinientibus, non conspirabat. Tandem normam Consilii aulici,

*De Collectatione Cleri in specie &c.*

in consilio supra indicato de  
sua suffragis placuit; in eum  
impetrans scil. Clerum  
ad Consilium  
in Cleri gravaminibus,  
& formam, quam & ipse  
petis, non sinat Cleri co  
partie in actis allegata,  
ris ordine & cognitione  
actus.

Non hoc istu & relique Al  
lites præcedebantur & in  
est petum; in altera vero n  
in, Abbatie & Conventui  
num die 7. May & 11. Jan.  
in in puncto collectarum de  
im privatum, pro Iustitia  
administranda, remitteban  
ti 1738, simul publici heb

Provinciam hæc iudicari  
nam, quo recentior adhu  
noveniens de 23. April 1732.

Non adeo quidem diluci  
sil. in sempiternum, an v  
pote, an pro omni censu  
ta omnem dubii aleam est  
tam primarius,  
quam secundarius,  
Subsidia S. Rom. In  
impositiones general  
tur, dummodo nec  
modum in tractatu C  
ita |88| Act. Cam. in

aulici in concluso supra indicato de 26. Nov. 1731. electam amplecti pluribus suffragiis placuit; ita enim Jus edicebatur:

Impetrantes scil. Clerum, pro causæ collectarum controversarum qualitate, ad Consilium privatum remittimus, id ipsum tamen, ut Cleri gravaminibus, tam circa collectas imponendi modum & formam, quam & ipsum modum executionis, attentis & perpenis, non sinat Cleri commembra contra pacta & concordata patriæ in actis allegata, ulla ratione gravari, iniuper servato juris ordine & cognitione causæ prævia procedat, serio admonentes.

§. 74.

Vno hoc ictu & reliquæ Abbatia Herckenrode cum vico Cosen habitæ lites præscindebantur & in causa restitutionis denegabantur hujus remedii petiti; in altera vero mandati de exequendo propriam Sententiam, Abbatissæ & Conventui, quatenus binis Decretis per Consilium privatum die 7. May & 11. Jan. 1725. latis pareant, injungebatur & eadem in puncto collectarum de 6. jurgeribus in actis mentionatis, ad Consilium privatum, pro Justitia ipsis desuper, prævia legali causæ cognitione administranda, remittebantur & tres latæ eapropter Sententiæ 24. Oct. 1738. simul publici fiebant juris.

§. 75.

Provinciam hisce judicatis quietam fuisse redditam, eo certius colligendum, quo recentior adhuc erat Transactio inter Status & Clericos Leodienses de 23. April 1732.

§. 76.

Non adeo quidem dilucidus hujus conventionis videtur esse sensus, an scil. in sempiternum, an vero pro uno tantum anno, pro certa tributi specie, an pro omni census genere fuerit conventum? Sum tamen i. extra omnem dubii aleam esse positum, reor, ita conceptum: Quod clerus tam primarius,

quam secundarius, ad omnes cum pro patriæ salute, tum ad Subsidia S. Rom. Imp. congregandas nummorum suppetias, per impositiones generales & conformes, collationem præstare teneatur, dummodo necessitas ejusmodi indictionum a Principe, ad modum in tractatu Groesbeckiano præscriptum, illis fuerit patefacta [86] Act. Cam. inter Clerum & Trudon.



## §. 77.

In alio fere simili ejus Abbatia Herckenrodenſis cum urbe Haſſelt flagrante litigio eodem 1738. Anno Cameram interpellavit Abbatia. Coloni enim ejusdem a Magiſtrato Haſſeletenſi in regione Haſſelt commorantes ad cenſum oppidi, ad penſtanda, belli cauſa contracta, ſœnora, vocabantur. Cœnobium ſuas in ſinum officialis effundebat quærimonias, Magiſtratus autem Conſilio privato rem committebat. Hoc autem cauſam ſuâ, non officialis juridiſtioni ſubjacere credens, ejus cognitionem ſuſcepit, officialis vero id improbavit. Extemplo appellatio Abbatia ad Cameram Imp. deferreſatur, ſed conſilio deſuper agitato providiſſimo,

## §. 78.

17. Sept. 1738. etenim Decretum fuit a Senatu: Appellationis proceſſus, tanquam nimium tempeſtively petitos, denegandos, ſed Abbatia, ut exceptionem fori incompetentis coram Conſilio privato Leodiënſi, ſi velit, opponat relinquendum, ipſique, ſi vel in puncto fori, vel in cauſa principali impoſterum ſe gravatam putet, recurſum ad Camer. Imperial. quatenus jura ipſum permittant, reſervandum eſſe.

## §. 79.

Nec abbatia ulterioꝝ conatus ſuſceſſit, quin potius per Decretum de 19. Oct. 1738. proceſſus plane denegati fuerunt: Abbatiam ad Sententias, in cauſis Herckenrode contra Coſen & Coſen contra Conſilium privatum & tandem Cleri Leodiënſis contra Magiſtratum Trudonenſem 24. Oct. d. a. publicatas remittendo.

## §. 80.

Interea, quo minus tot tantarumque concertationum a noſtra diverſarum hoc in facto ſeriem admilcerem, libenter equidem otium mihi feciſſem, niſi noſtra in cauſa appellantes villa Curingenſis & Conſortes neſcio, quæ palladia in iſdem invenilſſe, ſibi viſæ eſſent. [8] fol. 5. [11] [12] [13] adj. E. [14] uſque [23]

## §. 81.

Tandem Princeps Georgius Ludovicus ex tædio tam acerbarum contra Clerum ubique commotarum conturbationum, res componere omni ſtudio adlaboravit, tanto ſuſceſſu, ut tranſactio cum Haſſeletenſibus 9. Mart. 1740. ſtudio commiſſarii principis eum in modum conclu-  
dere-

DCCCCXLVIII. De Collectatione  
Abbatia, quod de villa ſua  
commodum calaminum,  
ſalva tamen & Cleri & A  
Com ſiſtenſibus eundem pen  
[10] Adj. S. ſopitam quoq  
Abbatia [12] fol. 73. nec ap  
Nunc ergo ex vaſtiſſimo qu  
ut ne reſedere, firmiter co  
ſed alius filium repetendum  
Abbatia, inter quas tamen  
ſigur conamina contra Abb  
Clerum ſecularium, qui  
privilegiorum gaudere ex  
An Curingenſes ſomnari  
Leodiënſi 3. Octobr. 1690  
a Magiſtratis pagi vill  
noſtrum vero ad Abbate S  
in crepiliſſet, at vero po  
patis expertum eſſet, non  
Veri tamen aliqualem,  
Abbatia cum Curingenſi  
et utroque ita exponitur  
noſtrum non tantum ad  
p. pagi pauperum & fabri  
tantum ad ratam cuius  
[10] d. de Ludolph. Syl

deretur: Abbatia, quod de villa sua NB. in districtu Hassleletensi, certam, majorem ad amovendam calamitatem, ratam ad 27. bonuaria mensuratam congereret, salva tamen & Cleri & Abbatia jura essent |25| Adj. R.

§. 82.

Cum Blisensibus eundem pene in modum litem direntam 27. Aug. 1739. |26| Adj. S. sopitam quoque cum Trudonensibus fuisse rixam, asserit Abbatia |30| fol. 73. nec appellantes inficias ire ausi sunt.

§. 83.

Nunc ergo ex vastissimo quasi campo redux, cancellis nostrae solum causae me recludere, firmiter constitui.

§. 84.

Sed altius filum repetendum erit. Tribus cum villis manus conseruit Abbatia, inter quas tamen Curingiana signiferam se praestitit. Hujus igitur conamina contra Abbatiam primam merentur Sectionem.

SECT. I.

Clerum secundarium, qui Leodii sacris praest, conservatoribus suorum privilegiorum gaudere ex statu hujus patriae notissimum est (m).

§. 85.

An Curingenses somniarint, an vero rei veritatem, in libello Principi Leodiensi 3. Octobr. 1690. tradito, narraverint, cum Anno 1610. hiberna a Magistratis pagi villae Abbatiae Aldenhoven fuissent assignata, Coenobium vero ab Abbate Sti. Jacobi mandatum conservatorium quoddam obrepisset, at vero post diuturnam litem, condemnatoriam cum expensis expertum esset, non constat. |32| Adj V.

§. 86.

Veri tamen aliqualem, tale quid contigisse, speciem infert transactio Abbatiae cum Curingensibus de 12. Febr. 1627. in qua factum & lis inter utrosque ita exponitur: Quod Curingenses Colonum Abbatiae in Aldenhoven non tantum ad quaelibet pagi officia & personalia munera e. gr. pagi pauperum & fabricae templi praefecturas cogere, sed & hospitii militum ad ratam cujusdam alius incolae molestare conati, desuper

LIII 3

summis

---

(m) vid, D, de Ludolph. System. Jur. Cam. Catalogo Privil. pag. 192.

summis cum expensis in rota Romana cum Abbazia litem sufferre adacti fuerint, quibus pertaxi transactionis Capita a Curingensibus oblata, a monasterio vero acceptata fuissent, quod intacta deberet manere Cleri immunitas, Abbazia autem non quidem de jure, sed ex commiseratione, ob ingentes Curingensium sumtus impenfos, 500. florenos Brabantia ipso- rum pago semel pro semper exsolveret; id quod a tota ratihabitum com- munitate, imo geminatione 14. ejusdem repetitum & solutione 1. April. & 11. Jul. d. a. praestita, firmatum fuit, fol. 43. seqq. Num. 9. Adj. 4. Act. 1. Inst.

## §. 87.

Nec plane praetereundum, quod Consilium privatum in literis de 12. Oct. 1675. ab ipsa Abbazia computum summarum & aliarum extor- sionum Comiti de Chavagnac aliisque militibus, ab ea subministratarum rogaverit eum in finem, ut Princeps eam cum aliis rationibus exactio- num ad Caesarem, id urgentem, spe obtinendae refarcitionis transmitt- ere possit. fol. 142. Adj. 7. Act. 1. | 31 | v.

## §. 88.

Novae tamen excitabantur perturbationes in Anno 1687. compascui causa in ericeto quodam la Brugere dicto. Abbazia enim pecudes & ar- menta ducentem bubulcum fustibus, armisque, dato campanae signo, Curingenses inciviliter exceperunt, pessime habuerunt, fauciumque ab- egerunt. Abbazia ergo fremens, Abbatemque Sti Jacobi in Leodio or- dinis Cisterciensis conservatorem, expostulans, ejusdem mandatum de abstinendo a tam atroci facti via, omni innovatione & molestatione, nec non restituendo damna sub poena 100. Marcarum auri & deinceps graviore, censurae scil. ecclesiasticae, 23. Jul. d. a. obtinebat | 34 | Adj. U. Curingenses vero judicium istud, tam subito fulminans, expavescentes, sub umbra Consilii privati asyllum sibi comparare malebant & in supplica de 19. Aug. 1681. assertiones ingenuas nostra in causa saepissime citatas, edidit. Pastum nempe a coenobio affectatum & ex beneficentia Comi- tum de Loos & Principum Leodiensium, non illis, sed pago tributum, ad Abbaziam eo minus spectare, quo certius ista partem nunquam effe- cerit communitatis Curingensis & haec tamen in miseris hisce temporibus omnes & quascunque

extorsiones, contributiones & onera extraordinaria & ordinaria privatum semper & sola sustinisset, licet aequissimum foret, ut Abbatisa, habita solum fundorum a se adquiretorum ratione,  
con-

DCCCCXLVIII. De Collectatione  
in levandis pagis militibus  
Lit. D.

Actum litteris exiit acta non  
autem paulo post ille  
altercatio. Curing  
edicto de 1686. frei cr  
securum, vacas, e  
principis ad abduce  
Scabinorum Vlier  
tantum inhiuit facio  
auctoritatem & auxili  
Non esse calorum h  
& tamen onerum socium re  
ae imperii linat Princ  
13. Sept. 16  
& Curingentium  
id quod non  
alligendum est.

quidem principis p  
atare quam descripti  
possideret, porrigat  
Act. 1. Inst. non pro  
1691. suis consilia  
causam cognoscendam  
12. Militibus villam  
Principis igitur 5. Febr. e  
Quatenus, primo huj  
militari, sub poena,  
tanquam Mandatis Pr  
legatis intra octiduum  
1. Inst.

Actum Consilii Princ  
imperabatur, peccor

contribueret in levandis pagi miseris. fol. 45. num. 10. Adj. 5.  
Act. 1. Inst. | 31 | Lit. D.

§. 89.

De hujus autem litis exitu acta nos in caligine prorsus relinquunt. Recruduit autem paulo post ille de immunitate villæ Aldenhoven dudum composita altercatio. Curingenses enim transactionis de 1610. immemores & edicto de 1686. freti cristas erigentes, in villam noctu impetum armatum fecerunt, vaccas, equos & bovem prædæ instar abduxerunt & milites principis ad abducendam Abbatiaë annonam adventuros nunciarunt. Scabinorum Vliermaliensium ipsorum superius judicium incassum tanta inhiuit facinora. Igitur conservatoris sui Abbatiaë Sti Jacobi auctoritatem & auxilium imploravit Abbatia, remonstravitque principi: Non esse cælonum hujus villæ jurium pagi communium participem & tamen onerum socium reddi velle. Militum ergo turmas Curingensibus æ impertiri sinat Princeps, rogabat & precabatur Abbatissa, ad quas preces literæ 13. Sept. 1690. dabantur a principe, eum huic desiderio annuisse & Curingensium petulantiam per Decretum de 25. Sept. d. a. coercuisse, id quod non obscure ex apologia eorum de 3. Oct. d. a. colligendum est.

§. 90.

Insecutam quidem principis jussionem de 21. Oct. 1690. quod nempe cœnobium adequatam descriptionem bonuariorum, quæ sub districtu Curingensi possideret, porrigat, impletam fuisse ab Abbatia num. 17. Adj. 12. fol. 53. Act. 1. Inst. non probabatur, sed referebatur, solum Principem in Febr. 1691. suis consiliariis, ut & Abbati de Cinau & Scabino ab Hinisdæl causam cognoscendam delegasse, quibus tamen flocci pensis Curingenses 12. Militibus villam Aldenhoven novis adorti sunt vexationibus. Princeps igitur 5. Febr. d. a. severius Curingensibus mandavit:

Quatenus, primo hujus adpectu, villam hospitatione liberent militari, sub pœna, qua desuper respondeant, tractenturque tanquam Mandatis Principum refractarii; causa vero coram delegatis intra octiduum cognoscatur; fol. 47. Num. 11. Adj. 6. Act. 1. Inst.

§. 91.

Per aliud Consilii Principis præceptum de 12. May. 1691. Curingensibus imperabatur, pecora Abbatiaë per executionem omnino nefariam

riam ablata illico restituenda, aut de refusione pretii docendum esse. Assignato simul termino, ad jura invicem discutenda. fol. 48. num. 12. Adj. 7. Act. 1. Inst.

§. 92.

Sed iterata licet feria hac animadversio 16. Jul. & 6. Aug. d. a. fol. 49. Num. 13. Adj. 8. ibid. vix tamen ab hisce immorigeris, ut cederent & tandem 14. Sept. d. a 700. florenos Brabant. ad computum saltem pecorum sub hasta venditorum solverent fol. 49. num. 14. Adj. 9. Act. 1. Inst. impetrari potuit.

§. 93.

Nitebatur quidem vice præfectus aulae Curingianæ Principis per sinistram ad Consilium factam relationem omnia hæc subvertere & ordinationem quoque provisionalem sibi adversam emanasse, de 12. Oct. 1691. confitetur fol. 56. Act. 1. Inst.

Quot & quantas tamen in illa temporis & belli calamitate numerorum summas, pabuli & straminum plaustra, jumentorum & pecudum centurias utriusque exercitus copiis Abbatia sine ullius adminiculo sola præstare coacta fuerit, ex apochis & primipilorum jussionibus fere innumeris Num. 38. Adj. 1. usque 55. fol. 139. seq. 1. Inst. non sine animi commotione percipi poterit.

§. 94.

Sed nihilominus Curingenses Abbatia non parcendum esse, existimarunt.

§. 95.

Totam tunc patriam turbis inter Clerum & Seculares propter tributa ab illo conferenda, commotam fuisse, non sine fundamento exponitur [32] fol. 12. seq. Clerum enim secundarium edicto de 1686. ob assensum summi Pontificis non requisitum morem gerere detrectasse, seculares vim & compellendi media vero adhibuissent Clerus, conservatoris privilegiorum, Aquisgrani residentis, adjutorium invocasse seculares autem Consilii privati præsidium, iterumque Clerici Curia Romæ pondus, minas & fulmina admovisse, contra hæc vero seculares Camera Imperialis Auxilium implorasse, constat. Tandem transactio Bonnenensis de 26. Jul. 1699. controversias finivit.

§. 96.

§. 96.

Eandem nobis patefieri nequiquam partes sibi consultum duxerunt Breviculum tantummodo, proditorum instar, manifestant appellantes, [32] fol. 12. Quod nimirum, hinc inde censuris & arreftis sublatis, Cleri Coloni NB. provisionaliter, ad certum collectarum quantum, citra utriusque præjudicium, usque ad integram stabiliendam conciliationem, præstandum adacti fuerint.

§. 97.

Curingensis vero pagus hujus transactionis aut ignarus, vel omni obsequio & ordine solutus Abbatiam denuo omnis generis collectis violentissime subjicere moliebatur, eaque propter turba concitata armis monasterium invadebat, granaria dirumpebat, frumentum dissipabat, pecora rapiebat, arbores amputabat, virgines cœnobii sclopetis petebat, quin imo faucibat & incolas de Kermpt & Hasselt, aliosque in foedus scelerum convocabat, ita ut officialis licet mandato mantenentiæ emisso, tanto furori coercendo impar deprehensus fuerit.

§. 98.

Ipse igitur Princeps 3. Aug. 1699. accedebat, qui tanto sceleris obicem ponendum ratus tandem decernebat: communicandum esse quidem adversæ parti libellum supplicem abbatia, interea tamen quamlibet ulteriorem violentiam sese prohibere sub pœna infractionis suæ salvagardiæ, sub qua declarat princeps, se accepisse Abbatiam, ejusque Domesticos, agros & annonam, mandando loci officiato, ut curam hujus habeat per omnimodas officii sui functiones. fol. 50. num. 15. Adj. 10. Act. 1. Inst.

§. 99.

Interea Abbatissa insistens & transactioni Bonnensi de 27. Jul. d. a. nixa, restitutionem quoque spoliatorum sanciri, rogabat, sed simplicem obtinuit communicationem per Decretum de 8. Aug. d. a. [32] Adj. X. Nihilominus manu militari ad Curingenses coercendos 9. Sept. d. a. a Principe tandem instructa, meliora sapere cœperunt effrænati & 8. Oct. d. a. & vadimonium per Baronem de Woord pro resarciendo spoliatorum pretio spondere adacti fuere. fol. 51. Num. 16. Adj. 11. Act. 1. Inst. & sic ad temporis spatium tranquillitas fuit restaurata.

§. 100.

Post tempestates has aliis villis, scilicet Cosen, Hasselt & oppido Trudonensi,  
*Craneri Obs. Tom. III.* M m m m

donensi, de quibus supra actitatum, in Abbatiam irruentibus, Curingenses earum exitum, in latebris quasi insidiantes, præstolari videbantur.

## §. 101.

Vix enim transactione de 9. Mart. 1740. inter cœnobium & Hasseletum inita & belli continuante calamitate, ipse Leodiensium Princeps, Curingenses & Hasseletenses ab Abbazia probe discernens, illis ut 10. Currus, huic vero ut tres Gallorum exercitui suppeditaret, die 29. Aug. 1741. sub pœna gravissima imperavit. fol. 101. Act. 1. Inst. [31] Adj. W. Act. Cameral. Herckenrodenensis vero Abbatia numerus quadrigarum diminutione quadam per mandatum de 5. Sept. d. a. impetrata restrictus fuit [31] Lit. X.

## §. 102.

Anno sequente mense Julii repetita fuere Carpentorum præstationes a Principe Abbazia solummodo & separatim imposita [31] Lit. Y. Curingenses vero Abbatiam ad societatem suorum, quæ ferebat, onerum pertrahere molientes transactioni inter illam villasque Cofen, Hasseletum & St. Trudonis se adungere detrectaverunt, consiliumque privatum, ut suis contra Abbatiam propositis annueret, in partes vocare allaboraverunt. Cœnobio autem privilegia, exemptiones & possessionem libertatis hucusque strenue propugnatam principi supplicando præmonstrante & ad judicii ordinarii cognitionem officiumque in quæstione immunitatis præjudiciali provocante, celebratum hac in causa decretum 5. Mart. 1742. adipiscebatur, quo nempe a Principe Georgio Ludovico ad judicem partes remittebantur ordinarium. fol. 67. Act. 1. Inst. [31] Lit. K. K.

## §. 103.

Sic Curingensium comprimebantur machinationes & Cœnobio quædam breves concedebantur induciæ. Vici enim sua peculiariter & Abbazia propria quoque seorsum sustinebant in annis 1743. usque 1748. belli tunc feralis onera, plagasque fol. 100. 143. 150. Act. 1. Inst. 37. Adj. N. & Z. Extincto vero belli incendio, inter Abbatiam, vicinasque villas eidem infestas, novæ suscitabantur vel potius antiquæ recrudescabant tempestates. Has vero antequam aggrediar, præmittenda erit brevis Stevordensium & Kermtiensium cum Abbazia controversiarum series, quam

## SECT. II.

## §. 104.

complectar. De Stevordensium primo cum Abbazia certamine ob collectas

XXXXLVIII. De Colle-  
 tas nonne haurire debemus et  
 fol. 10. Act. 1. Inst. [31] Lit.  
 Curingenses, fructus et  
 onis ad liberta tributa onera,  
 ipsa propria sua industria ope

Licit enim exitum hujus d  
 non tamen ejusdem in anno  
 enim quidam generalis Stevord  
 Abbatiam Principi commendans  
 breve, Abbatia vero 7. Nov.  
 se protegere, se ipsam sua p  
 esse, eaque libertate a prima  
 sub eodem decreto Principi  
 nempe reperiens remonst  
 mandaret, eas commun  
 dum intra 8. diem, re  
 nup. (postis in actis su

Sed silentio postea res co  
 tum Stevordenes, Curingen  
 liere altercationem, postqua  
 longianze jurisdictione in Abb  
 lit. i. Inst. & fulcientes.

De villa Kermtiensi  
 quæstionis pars sub p  
 germana illad faretur in  
 nordio hujus facti ex  
 thasum fuit.

Quandam tim  
 dum de Kermt  
 tate monite

Nulla vero Kermt

Etas notionem haurire debemus ex literis illorum ad Abbatissam de 3. Jul. 1634. fol. 58. Act. 1. Inst. |31| Lit. P. P. Agebatur tunc de Colono conductoreque cœnobii, fructus ex limitibus villæ educente, quem Stevordenses ad ferenda tributa oneraque communia obnoxium, Abbatiam vero ab agris propria sua industria operaque cultis liberam venditabant.

§. 105.

Licet autem exitum hujus disceptationis acta non prodant, renovationem tamen ejusdem in anno 1689. nos ignorare non sinunt. Vicarius etenim quidam generalis Stevordensibus addictus, causam eorum contra Abbatiam Principi commendans, Apostillam ipsis blandientem obtinere sciverat, Abbatissa vero 7. Nov. d. a. mascule se defendens & literas de 1634. proferens, se ipsam sua predia Stevordensia colere & aratro subigere, eaque libertate a prima fundatione gavissam esse contendebat & sic sub eodem decretum Principis & Consilii privati eliciebat: Princeps nempe reperiens remonstraciones has rationi consentaneas esse, mandabat, eas communicari villicis de Stevordt ad respondendum intra 8. diuum, tenens interim ordinationem de 20. Oct. nup. (nostris in actis nullibi obviam) in suspenso.

§. 106.

Sed silentio postea res controversa a partibus obtecta fuit, usque dum Stevordenses, Curingensibus se jungentes, nostram cum Abbatia subiere altercationem, postquam inprimis agnita esset a monasterio villæ Curingianæ jurisdictio in Abbatia arva, nec in dubium vocata fol. 19. Act. 1. Inst. se fulcientes.

§. 107.

De villa Kermt paucissima erunt addenda. Quod enim aliqua allostii quæstionis pars sub jurisdictione hujus villæ a cœnobio possideatur, germana illud fatetur ingenuitate fol. 19. Act. 1. Inst. Jam verò in primordio huius facti ex concessione Comitis Arnoldi Lossensis de 1220. ostensum fuit:

Quandam timosam terram & incultam, quæ jacebat inter allostium de Kermt & allostium de Kerckenrode, summa cum libertate monasterio fuisse dono datam. fol. 18. & 40. Act. 1. Inst. |31|

§. 108.

Nulla vero Kermtensium in totis reperitur ulterior memoria, nisi  
M m m 2 quod



quod Abbatia in processu cum Curingensibus Anno 1699. ab illis quoque non minus asperas, quam ab his reformidasset violentias & adversus eas Principis implorasset opem |37| Adj. X.

## §. 109.

Hiscæ in facto præstructis, compendiosissimam saltem processus historiam, si subjiciam, non ingraturam fore existimo.

*Historia Processus.*

Belgio enim post penultimum cum Gallis bellum pacificato, villæ: Curingensis, Stevordt & Kermpt de pertrahendo in consortium monasterio contracti ob belli calamitates æris alieni aliorumque perpefforum incommodorum, consilia iniere, utque cœnobium id faciat, per quosdam ablegatos illud admonere non dubitarunt.

## §. 110.

Abbatia furoris Curingensium pristini adhuc memor, metu mali adpropinquantis judicem & quidem officialem adire & de 23. Jun. 1750. citationem petere ad videndum reproduci diplomata, fundationes & donationes per Comites Lossenses in rem & ad opus monasterii expeditas, iisque attentis, vi possessionis immemorialis & omnimodæ, a villis prædictis independentiæ declarari allodium de Herckenrode, dictis diplomatis comprehensum, a communitatibus esse independens & separatum constituit. Cumque hoc ad reprimentam Curingensium proterviam Abbatia nondum sufficere videretur, paulo post consilium quoque privatum pro majori securitate adire & NB. ut obveniatur turbationibus, violentiis & executionibus, atque inhibeatur villis via facti & Abbatia in possessione independentiæ servetur & causa apud iudices ordinarios relinquatur de 6. Jul. 1740. rogare consultum duxit. fol. 1. sequ. Act. 1. Inst. ad quod sub eodem Decretum emerfit quo injunctum fuit villis, ut intra octiduum desuper agant, suspendendo interim quascunque vias facti & executionem fol. 5. Act. 1. Inst. |31| Lit. O. O.

## §. 111.

Certamen quidem coram officiali instructum, ad decisionem tamen huc usque non pervenit, dum pars rea, consilio privato multo magis fidens, in replica de 23. Jul. 1750. officialis jurisdictionem recusaret & edicti de Anno 1686. auctoritate, nec non sententiis in camera ad causas Trudonenses & Hasseletenses promulgatis freta Consilii privati iudicium

De Collectatione  
 de collectarum ad vim maj  
 provisionalem decerni, fugitare  
 §. 112.  
 An præterea forte Apostilla decern  
 Tallas, ita Leodii dicti  
 ubi facti sunt siti, mandando,  
 ut eodem contradicat & rati  
 in his fundis, quos sub Curengis, K  
 dant tenetur &c.  
 §. 113.  
 Hinc ut morem in Contradictione  
 communitates a Comitibus olim Lof  
 nem ante & post edictum de 1750  
 o nimentum & firmiter lata, resp  
 ter veritate atque immemoriali  
 solvitur;  
 §. 114.  
 Neque Consilii privati quidem  
 officium tamen libertatis omnigen  
 genere & illum quæstionem in  
 quam a Consilio tantummodo p  
 ut ad iuris privati prætorium pol  
 vitare de juri posse contendebat.  
 §. 115.  
 Sed post varias ex quoque ut  
 m dispersiones de 3. Jun. 1750  
 & de 27. Nov. 1752. f. 15.  
 ari Consilium privatum sent  
 pendentiæ & independentiæ  
 tuans nihilominus Abbat  
 ueritatem & specificam de  
 ma cum mappa ejusdem  
 tempe & Stevordt in d  
 vero compensata. fol. 164

cium præferret & collectarum ad vim majorem erogatarum exactionem ab Abbazia provisionalem decerni, flagitaret. fol. 8. No. 4. Act. 1. Inst.

§. 112.

Non prætereunda forte Apostilla decretumve Consilii de 23. Jul. d. a. qua declaratur: Taillas, ita Leodiii dictas, solvi debere in loco jurisdictionis, ubi fundi sunt siti, mandando, præsentem Abbatia communicari replicam, ut eidem contradicat & rationes alleget, cur quotam suam super iis fundis, quos sub Curenge, Kermpt & Stevordt possidet, solvere haud teneatur &c.

§. 113.

Huic ut morem in Contradictione de 25. Aug. d. a. gereret Abbatia, immunitates a Comitibus olim Lossensibus concessas, observantiam earundem ante & post edictum de 1686. decreta principum in earundem fulcimentum & favorem lata, repetita, executata, præscriptionemque ex vetustate adeptam immemoriam præ se tulit, demonstravit, ac stabilivit;

§. 114.

Neque Consilii privati quidem iudicium sese reformidare asserbat, quæstionem tamen libertatis omnigenæ coram ipso agitari præjudicium ipsi generare & istam quæstionem in iudicio ordinario terminandam prius esse, quam a Consilio tantummodo publico & ad politica destinato, non vero ad juris privati prætorium posito, præpostere incipiendum esse & provisorie decidi posse contendebat. fol. 16. num. 6. Act. 1. Inst.

§. 115.

Sed post varias easque ut plurimum hebetes & supervacaneas partium disceptationes de 3. Jun. 13. Sept. 11. Dec. 1751. 13. Jan. 24. Mart. 16. & 27. Nov. 1752. 5. 16. Jan. 1753. tandem 28. April d. a. pronunciavit Consilium privatum sententiam, qua remisit causam, quoad punctum dependentiæ & independentiæ ad officialem, tanquam iudicem præventum, mandans nihilominus Abbatissæ, quatenus intra mensem in Consilio edat accuratam & specificam descriptionem consistentiæ & situs sui allodii, una cum mappa ejusdem geographica, dictas communitates Curenge Kermpt & Stevordt in duas expensarum tertias condemnando, altera vero compensata. fol. 164. Act. 1. Inst.

## §. 116.

Sententia demum hæc villicis reis 19. May fuit insinuata. Sed jam dum 18. ejusdem ab eisdem appellatione suspensa, omnibus oblationis & requisitionis aliisque fatalibus servatis  $\frac{4}{5}$   $\frac{6}{8}$  &  $\frac{8}{23}$  reproductione quoque per D. Ruland, mandatis sufficientibus  $\frac{23}{29}$  &  $\frac{29}{23}$  instructum, rite facta.

## §. 117.

In libello gravaminum, inordinata & sine querimoniarum serie & numeris insueta forma concepto, præsertim ad acta olim inter Abbatiam & villas Sti Trudonis, Colen, Gencke & Hassletum, in Camera hac imper. ventilata & supra ad Annos 1725. usque 1738. in breviculum redacta provocatur & petitum reformatoriæ sic formatur: ut pronuncietur, missa independentiæ quæstione, abbatiam ad fiduciariam

Collectarum solutionem condemnandam & bona Herckenrodensia in appellantium districtu sita collectis ob vim majorem indictis subjicienda esse  $\frac{8}{1}$ .

## §. 118.

In exceptionibus 5. Jul. 1754. tædiosa consarcinatis prolixitate  $\frac{10}{1}$  fat apte tamen status controversiæ genuinus explanatur & in ordinem reducitur. Concedit enim Abbatia, se a prædiis sub districtibus appellantium positis & hic vel ibi sparsis, collectas non denegare, sed earum collationem proprio ex aere, seu per colonos præstare & præsturam esse. His vero nequaquam allodium istud, cui ipsa inædificata esset Abbatia, separatam, nulli, nisi altæ Curingensi Curix, principis vice sedenti & imperanti, subditum & per ævum humanam excedens memoriam, ab omni cum pagis communione, seu juris subjectione segregatum, nec unquam in censum vel catastrum ullius pagi relatum esse. Ex hujus plane diversa ratione illud quidem allodium a Consilio privato, finita præfenti lite, in Catastrum Generale Cleri secundarii & patriæ tributis seorsim præstan- tis, recensionem relatum iri, sicuti in sententia a qua per mappam geographicam conficiendam indigaretur; non vero cum pagis, villis, tuguriis ad Rusticam esse detrudendum vilem & abjectam conditionem. De hoc saltem via juris in officialis prævento tribunali esse decertandum, nequaquam vero prævisorio, quodam procedendi modo veloci aut præcipiti, petendo ceterum confirmatoriam.

§. 119.

In replicis 9. April 1755. [32] duplicisque de 28. Mart. 1757. [39] nihil nisi recocta proferuntur & in duplicis submititur ab appellato cœnobio; appellantium autem nomine dilationes a 23. Nov. 1757. quæsitæ, non serium eorum ulterius agendi studium sat clare indicant, nec forte quo minus causa ex officio pro conclusa acceptetur & plene definiatur impedire valebunt.

§. 120.

Ne in atrio, nimis cunctando, tempus consumam, formalia rite servata esse ex specie facti repetere nolo & utriusque partis procuratoria in actis [1] [28] [29] rite se habere & quidem ab Abbatisa Ltum Bissing, ab appellantibus vero Doctorem Ruland constitutum esse, partesque ambas [33] fol. 22. & [39] fol. 50. actis colophonem addidisse commonefacio. Rem ipsam vero aggressuro, præprimis germanus Causæ status erit stabilendus. Utraque enim pars per aliena & remota circumvolitando & quadrata rotundis miscendo, a genuino litis scopo aberrasse sæpissime videtur.

§. 121.

Multas Abbatisa enim in diversis patriæ villis possidet colonias, seu prædia colonis elocata; Colonos autem incolarum commoda emolumenta-que participant, non insulse ad onerum quoque contributionem adigendos esse, apparet.

§. 122.

Alia quoque arva sub jurisdictione villarum earumque limitibus colit cœnobium; atque inde subiectio realis, instar possessoris forensis, in ordine ad tributa & collectas conferendas sat apte colligitur & edicto de 1686. nititur.

§. 123.

At longe aliam Herckenrodense illud allodium, ab omni alia potestate liberum, speciem præbet. Insulam quasi refert Parthenonis claustrum, templum, palatium & inter reliqua emicat territoria, nullo nisi principis imperio subiectum.

§. 124.

Non aliam allodii istius naturam partes suppeditare valuerunt; nec diversam Consilium principis ideam concipere potuit.

## §. 125.

Quo igitur jure Curingenses & sociæ in vicinia villæ illud allodium suo subjicere censui, tributis & omni, quod occurrit, oneri audeant, validissimam mihi exigere probationem videtur.

## §. 126.

Hoc superstructo actionum invicem institutarum indolem res ipsa nobis detegit. Villæ enim Abbatiam sub onus tributorum suorum redaturæ cujusdam servitutis jugum illi imponere allaborant & confessoria actione nituntur. Abbatia vero libertatis exemptionisque suæ conscia illam reclamans, negatoria utitur & hoc ipso a probationis onere levari præstolatur.

## §. 127.

Jam more si consueto per vulgares interrogationes: Actio an probata, vel elisa? causam pertractare placeret, vastissimus ex actis primæ instantiæ campus se offeret.

Supervacaneum vero abhorrens laborem, in cancellos præsentis disceptationis, quatenus per appellationem hoc ad Archidicasterium transferit, me includam. Nondum enim jurisdictionem confecit Consilium privatum, sed potius ad officialis forum paullo ante præventum, causam a se transmisit.

## §. 128.

Ægre hos circulos ferentes villæ flagitarunt: Pronunciari, missa independentiæ (sc. Abbatix) quæstione, Abbatiam ad (provisionalem) collectarum solutionem condemnandam & bona Herckenrodensia, in appellantium districtu sita collectis, ob vim majorem indictis, subjicienda esse.

## §. 56.

Vt ergo provisorie cœnobium collectis gravetur, prima & postrema appellantiæ desiderat petitio, sed vanam & odiosam illam jam pronunciavit judicium antè, rationesque ejus, ut improbarem, nihil invenio, sed potius eas rati habendo, mei instar voti adopto.

## §. 130.

Consistunt vero hæ rationes in sequentibus: Transactionem de 12. Febr: 1627. inter Curingenses & Abbatiam, hujus immunitatem a Collectis

... a fundatoribus concessas libere  
... florentium libran  
... relinquire promittentem.  
... i. Inst. 2) Eorundem collectis  
... Abbatia nunquam p  
... etque

... omnes & quascunque contribu  
... ordinata privatum semper & p  
... i. Inst. [ ] Ad]. C. can  
... agnoscendam.

3) Curingenium adversus cœnobium  
... majorem eidem illam per princ  
... Num. 11. Act. 1. Inst. de 3. Aug. 17

Ad]. L. & E. E. coercitam & per C  
... Abbatix detrimentorum restitu  
... in controversia non amplius confide  
... solum de 1686. appellantiis vade  
... que alio in villis plane distincto  
... riarum privatis, nec de immunitat  
... tem de inæqualitate & excessibus  
... alioque jurisdictionem attribuit  
... us justitiz, quas sibi non com  
... Cur igitur & hic hæc jur  
... is.

... Nihil ergo nisi provisionalem  
... lationem in lite superesse  
... mes, quibus partes mutuo p

...

... Nihil ergo nisi provisionalem  
... lationem in lite superesse  
... mes, quibus partes mutuo p

...

Appellantes in libello [ ]

1) De jure communi a col  
... mibus præstantis nemin  
... petram extimi; neque cleric  
... literari. Idem quoque

2) in patria Leodienis pe  
... omnes impositiones belli  
... Cræteri Objern. Tom. III.

Etis & omnes a fundatoribus concessas libertates agnoscentem, firman-  
tem, imo mediante 500. florenorum Brabantiae summa, pro nunc & fu-  
turo intactas relinquere promittentem, sanctissime servandam esse. fol.  
41. seq. Act. 1. Inst. 2) Eorundem confessionem in literis de 19. August.  
1681. quod nimirum Abbatia nunquam partem Curingensis effecerit com-  
munitatis, eaque

omnes & quascunque contributiones & onera ordinaria & extra-  
ordinaria privatim semper & per se solam solverit, fol. 45. No.  
10. Act. 1. Inst. [3] Adj. C. tanquam reginam probationum esse  
agnoscendam.

3) Curingensium adversus cœnobium commissam petulantiam vim-  
que majorem eidem illatam per principum decreta de 5. Febr. 1691. fol.  
47. Num. 11. Act. 1. Inst. de 3. Aug. 1690. fol. 50. Num. 15. Act. 1. Inst.  
[31] Adj. L. & E. E. coercitam & per Curingensium præstitam damnorum  
& Abbatiae detrimentorum resarcitionem pacatam esse, adeoque obje-  
ctum controversiæ non amplius constituere & tandem 4) ipsum Principis  
edictum de 1686. appellantis valde alias favens, non de cœnobio  
ejusque allodio a villis plane distincto, sed de communitatum tributis ob-  
noxiarum privatis, nec de immunitate adeo inveterata & longæva, sed  
saltem de inæqualitate & excessibus desuperque exortis litibus sancisse,  
consilioque jurisdictionem attribuisse, quæ ultra edicti hujus limites & ad  
causas justitiæ, quas sibi non commissas esse fatetur, non esset extenden-  
da. Cur igitur & hic hæc jurisdictio ulterius extendatur, nulla adest  
ratio.

§. 131.

Nihil ergo nisi provisionalem ab appellantis petitam tributorum  
collationem in lite superesse, evidens est; & trutinandæ igitur sunt ra-  
tiones, quibus partes mutuo pugnarunt.

§. 132.

Appellantes in libello [8] 6. sequentia movent argumenta:

1) De jure communi a collectis pro avertendis vel ferendis belli cala-  
mitatibus præstandis neminem nullumque prædium, nec ullam terræ  
glebam eximi; neque clericos aut cœnobia de jure communi a tributis  
liberari. Idem quoque

2) in patria Leodiensi per edictum de 1686. statutum esse. Vi cujus  
omnes impositiones belli causæ factæ afficerent quæcunque prædia in  
Crameri Observ. Tom. III. Nn nn villis

villis sita, cujus naturæ, conditionis vel qualitatis esse possent. Immunitatem ergo cleri antehac affectatam hoc ipso sublata & prædia ejus ob communem reipublicæ necessitatem tributaria reddita esse. Cum ergo

3) Abbatia allodia sub jurisdictione villarum posita reperiantur & vigore edicti de 1686. Spho iste &c. versu: in iisdem &c. ad impositiones teneantur, hinc clarissime illa prædia ad villarum collectationem referri, harumque collectis subjici ita, ut nequidem libertas per secula & decades seculorum, Abbatia per abusum indulta, roborem legis tollere possit.

## §. 133.

His accedere 4) quod taxatione quadam patriæ generali vel matricula omnes tam universitates, quam territoria principatus descripta sint & æstimata. Cumque hæc instar normæ & formulæ distribuendarum totius regionis collectarum habenda sit, neque tamen Abbatia, ejus villæ aut allodia in ea consignata sint, inferendum esse, omnia ejus bona sub matricula villarum in vicinia circumjacentium complectenda & comprehendenda esse.

## §. 134.

Porro 5) Abbatiam ex terris a Comitibus Lossensibus sibi gratiose concessis nonnulla in Coloniam redeigisse & vicum quendam, *an die Heyde*, dictum in allodio Herckenrodeni excitasse, hunc autem minime a jurisdictione villarum exemptum esse;

6) Libertatem a tributis, de qua in donatione Lossensi provisum, de hoc non solum Herckenrodeni, sed & de aliis allodiis de Casselær, Prockrack & Terposten sermone facere & unius alteriusque tamen æqualem debere esse rationem & conditionem. Cumque tria mox memorata allodia tam ad jurisdictionem, quam ad censum civitatum Sti Trudonis, Hasselt, Cosen & Genck fuissent relata & conscripta, inde non dispari jure Herckenrodeni allodium Curingensibus subjectam haberi debere.

## §. 135.

Excurret hic appellati in totam illam processum litiumque inter Clerum secundi ordinis & Abbatiam ab una & civitates jam nominatas ab altera parte, primo Leodii & post hac in Camera Imperiali & simul Viindobonæ in Consilio aulico disceptatarum, historiam, a me in facti serie ad annos 1725. & sequentes omni studio recensitam.

## §. 136.

## §. 136.

alium tunc collectarum, non  
tam de Loos concessis immunitate  
in obsequia vetustissima, n  
in obsequia fuisse remissam & ables  
tam, quam ab hujus Camera l  
tatis. Insuper pergunt: rem  
tam, hinc remissam & anno  
tatis transigendo, allodium de  
proventus indicis & pro futur  
remissionis [25] Adl. S. cur  
hinc non diverso jure & lege  
in Genckensibus dispari cantu

## §. 137.

hæc replicis [27] appellantes, ubi  
nos Abbatie impugnantes, tra  
tionis ab Abbatia tenentis reat  
de villis ejusdem a Curingen  
personibus intelligendam &  
curant; &

7) in literis de 1681. jus in  
regnum, non autem excom  
mittit.

Quod 8) Anno 1699. e  
in instar ablata restituer  
restitutionis inter status pa  
stem Anno celebrata, acco  
re tributa factum esse exp  
litium de 1741. partibus  
pævio processu elicitorum  
quæ potius punctum ju  
tanti, non autem ad d  
torem 10) amicam co  
sus Abbatie irrogant;

§. 136.

Sed causam tunc collectarum, non impediens clerici privilegiis, & Comitum de Loos concessis immunitatibus, non obstant officialis decreto, nec observantia vetustissima, nihilominus tamen ad Consilium Principis absolute fuisse remissam & ablegatam, idque tam a Consilio Cæsaris aulico, quam ab hujus Cameræ Imperialis Architribunali, movent appellantes. Insuper pergunt: rem tam infausto pro Abbazia fato succedente eam, fortunæ cessisse & anno 1739. cum villa de Geneck sicut & cum aliis transigendo, allodium de Bockrack collectis, a Genckensibus pro præteritis indictis & pro futuro indicendis subjecisse, prouti formula reconciliationis [26] Adj. S. commonstraret. Quod igitur allodium de Brockrack non diverso jure & lege, ac Herckenrodense, censeri, nec appellantes a Genckensibus dispari causæ fortunæ judicari possint, sibi planduntur.

§. 137.

In replicis [32] appellantes, uberius suam explicantes causam & exceptiones Abbatiz impugnantes, transactionem de anno 1627. neutiquam de tributis ab Abbazia ferendis realibus, sed solummodo de servitiis Colono & villico ejusdem a Curingensibus impositis, functionibus & oneribus personalibus intelligendam & a præsentis lite toto cœlo separatam esse autumant; &

7) in literis de 1681. jus incolatus & pascui Abbatiz tantum fuisse denegatum, non autem exemptionem a collectis concessam vel indicatam sentiunt.

§. 138.

Quod 8) Anno 1699. Curingeases pecora Abbatiz capta & pignorum instar ablata restituere adacti fuissent, tantummodo in sequelam transactionis inter status patriæ & clerum sic dictum secundarium Bonnæ eodem Anno celebratæ, atque hinc neutiquam ex judicato Principis propter tributa factum esse explicant, & 9) decretum causæ ad iudices remissorium de 1742. partibus inauditis, causæ cognitione neglecta, nullo prævio processu elicatum vires iudicati adipisci unquam potuisse negant; quin potius punctum jurisdictionis incidens a iudice causæ principalis dirimi, non autem ad diversum ablegari debuisse iudicium, statuunt & tandem 10) amicam compositionem proponunt hoc medio, ut circa census Abbatiz irrogandi, temperatius & præ reliquis incolis parcius lenius-



que quantum Abbatix imponatur, vel summa ex æquo arbitranda, appellantis semel pro semper exsolvenda, monasterio irrogetur. A reliquis utpote inutilibus abstinentum est.

## §. 139.

Si ergo hæc rationes solide convulsas esse ex actis demonstrare queam, rem confectam & sententiæ primæ rationes eo firmiter stabilitas iri confido. Nam ad 1) profecto immunitas Cleri ab omni tributo, vectigali, collecta & obligatione ad ferenea secularium onera tam naturali ratione, quam jure, quo utimur, scripto sic est corroborata, ut nihil sit clarius. Si vero jus & factum simul inspiciamus, qua ratione subsidium mediante tributo, a clero in urgentibus reipublicæ angustiis præstari debeat, varias deprehendimus regulas A) Quod nempe tanta urgere debeat necessitas vel utilitas, ut absque ulla exactione ad relevandas communes utilitates, vel necessitates salva esse nequeat respublica. Loquor. verbis:

Cap. 4. X. De immunit. eccles. ex Concilio Lateranensi sub Alexandro III. habito. Vid. quoque

Balsameda de collectis & tributis Quæst. 19. No. 15. seq. qui necessitatem urgentissimam, ita ut respublica alias salva esse nequeat & principis patrimonium jam sit exhaustum, expostulat.

B) Quod collectæ a Clero suppeditandæ ipsa Principis potestate intercedente & casum reipublicæ laborantis fatalem non nisi per universales suppeditas averti posse arbitrante, non vero privatorum ausu, vel protervia exquiri debeant. Nam angariæ & munera Principi præstanda ab immunitate Clericorum solummodo eximuntur,

L. 11. C. de SS. eccles.

L. 2. C. de quib. mun. vel præst. nem. lic. se excus. verbis: Indictionibus magnificæ tuæ sedis tempore nostræ expeditionis obediens decernimus.

Res ipsa enim loquitur, nullum nisi supremum imperantem collectarum esse auctorem.

## §. 140.

Sed novum succedit legum requisitum, scilicet

C) Episcopi & totius Cleri assensum adesse debere liberum & benevoluntum; hic enim iterum subintrat & limitationem diserte addit

Cap. 4. X. de immun. eccles.

„ Nisi

in Jur. Eccl. Part. 2. p. 114. l. 7.

„ Nisi Episcopus & Clerus tantam necessitatem vel utilitatem aspexerint,  
„ & subsidia per ecclesias existiment conferenda. „

Legem hanc confirmant

Balsameda loco alleg. No. 18. ibique Carolus de Grassis de effectibus clericatus, eff. 3. No. 227. &

Tondutus in quaest. beneficior. Part. 1. Cap. 3. No. 60.

V. Espen Jur. Eccl. Part. 2. Cap. 3. No. 7. qui Episcopi cum Capitulo consensum non sufficere, sed totius cleri desiderari ex verbo Cap. 7. X. de immun. eccles. *Episcopus simul cum Cleris*, cum Fagnano ad decretal. intelligit.

§. 141.

Porro

D) Consensum debere esse non coactum, aut vi compulsiva extortum indicant verba: *Absque ulla exactione.*

Laici humiliter & devote recipiant cum gratiarum actione,  
Cap. 4. & 7. X. cit. tit.

Insuperque opus est, ut

E) praecedat Episcopi clerique causae cognitio & deliberatio, an tanta, quanta a laicis obtenditur, periculosa reipublicae necessitas, aut speciosa tam Clero, quam populo communis utilitas revera instet. Locus cit. Cap. 7. de imm. eccl. hanc praecipit indagationem verbis: Si Episcopus simul cum Clericis

tantam necessitatem vel utilitatem *perspexerint* & subsidia *duxerint* per ecclesias conferenda.

Balsameda de Collectis. Quaest. 19. No. 18.

Quam ob rationem etiam adhuc usque in Gallia & Belgio Cleri tectius celebrantur comitia, regni expanduntur necessitates, vota colliguntur & per majora assensus praebetur, observante v. Espen (n), quibus accedit,

F) ut Episcopis & Praelatis aut precibus Principum resistere metuentibus, aut auram aulicam nimium captantibus Pontificis Maximi adprobatio.

Nn nn 3

§. 142.

---

(n) Jur. Eccl. Part. 2. Tit. 35. No. 42. seq. alleg. a Ludovico Thomassino de Disciplina eccles. Part. 4. Lib. 3. Cap. 24.

§. 142.

Jam enim Ianocentius III. in Consilio Lateranensi

Cap. 7. X. de immun. eccles.

Post Alexander IV. & Bonifacius VIII. severas desuper edidere, præsertim contra Galliæ reges, Bullas & leges in

Cap. 1. & 3. de immun. eccles. in 6to.

Quibus & Episcopis & Clero, ne collectas vel taillias, decimam, vicestimam, centesimam inconsulto Pontifice solvant, promittant vel se solutores consentiant, aut etiam sponte recipiant, sub excommunicationis fulmine interdicitur.

§. 143.

Hæc vero prohibitio quantam inter Philippum, Galliæ regem, & Pontificem Bonifacium VIII. excitaverit animorum exulcerationem,

Historia hujus dissidii inter Bonifacium VIII. & Philippum pulchrum pag. 18. 22. 30. seq. (o)

enarrat & quomodo Bonifacii successor, Benedictus XI. ut regis iracundiam placeret leniatve, pœnam excommunicationis a prædecessore etiam clericis sponte subsidia regibus offerentibus, indictam in mitius correxit & exigentibus tantum inuserit, tradit

Cap. unicum de immun. eccles. in extravag.

Quam Clemens V. Galliæ addictissimus in Consilio Viennensi seu

Cap. un. de immun. eccles. in Clement.

insequendo Bullam Bonifacii iterum reddidit irritam & rem ad constitutionem Consilii Lateranensis in

Cap. 7. X. de immun. eccles.

reduxit, hasque bullas anteriorum declaratorias & revocatorias occasionem dedisse, suspicatur v. Espen, ut tam in regno Galliæ, quam in Belgio collectæ seu precariæ (Beede) a clero Regis & Principum nomine, doni aut subsidii gratuiti titulo, sine licentia Pontificis, colligantur.

P. 2. Cap. 35. No. 37.

§. 144.

Constitutiones istæ Juris Canonici in terris Catholicis, adeoque etiam in patria Leodiensi obtinent, nec dubium est, quod in temporibus rei-

(o) Johanne Ferrautio in tractatu & privilegijs Regum Galliæ Johanne V. Espen o. l. No. 31.

*Observat. DCCCCXLVIII. De*  
*capitulis cathedralibus & fidei*  
*Clerici & Abbatis nostra subve*  
*et conservaverit. Modus v*  
*in vero de & quod per pacta*  
*specie facti jam præmonstravi*

Collectarum exigendarum  
 Capitulum cathedrale, Corp  
 nis quidem secundi ordinis  
 neratur, ceu constat ex ip  
 Primus tamen clericum ad ali  
 pellexit Episcopus Joh. de L  
 tate:

Quod videlicet ab  
 inter membra de ord  
 nec ad convocaciones  
 quam NB. gratiam, mor  
 tere placuerit, mor  
 Petrum in civitate  
 mittant, admonitio  
 auditis & intellectis  
 dant. [37] Actor.  
 nentes.

Ecce hic consensus in  
 regationi prævia ipsius C  
 nis & Cap. 4. X. de im  
 adhibendus erat, ut, lic  
 hoc cania lasque de que  
 tips ejusque statum in  
 in Altis Ficalis contra  
 onatus non successerit

Historiam rei ge  
 v. Espen par  
 Pontifices enim Ep

reipublicæ calamitosiſ & ſubſidia univerſalia flagitantibus, ibidem & Clerus & Abbatia noſtra ſubvenire, ſuffragari, opitulari velint, debeant & conſueverint. Modus vero rei que gerendæ ratio ſingulariſ eſt. Qualis vero ſit & quod per pacta regulis ſuis & cautelis circumſcriptus ſit, in ſpecie facti jam præmonſtravimus.

§. 145.

• Collectarum exigendarum negotium ſcilicet per ſtatus Provinciæ, Capitulum cathedrale, Corpus equeſtre & civitates expediri ſolet. Clerus quidem ſecundi ordinis hiſce non adnumeratur & ſic neque tributis oneratur, ceu conſtat ex ipſiſmet appellantium confeſſionibus |32| fol. 10. Primus tamen clerum ad aliqualem oneris patriæ ferendi participationem pellexit Epiſcopus Joh. de Horn in ſua Menſe May 1493. edicta declaratione:

Quod videlicet ab antiquo, cujus memoria non extat, Clerus iater membra & ordines ſuarum Provinciarum non habitus ſit, nec ad convocaciones ordinum vocetur, ſed ubi Principibus aliquam NB. gratiam, ſubſidium & auxilium ab eo obtinere vel petere placuerit, moris eſſe, ut conſiliarios vel deputatos ad Scum Petrum in civitate Leodiendi, tanquam locum congregationis, mittant, admonitionibus, petitionibus, precibus Principis ibidem auditis & intellectis, in dicto loco deliberent & reſponſum reddant. |37| Actor. Cameral. in cauſa Cleri Leod. contra Trudonenſes.

§. 146.

Ecce hic conſenſus ipſius Cleri, epiſcopali junctus, approbationi & cognitioni præviã ipſius Cleri conſultatione, ad amuſſim Conſilii Lateranenſis & Cap. 4. X. de immun. eccleſ. qui ab antiquo ita neceſſario jam adhibendus erat, ut, licet quidem Pius IV. Pontifex in Bulla de 1560. hæc omnia ſuſque deque invertere & Clerum ſecundarium placitis Principis ejuſque ſtatuum in collectarum negotio ſubjugare adlaboraret |7| in Actis Fiſcalis contra Clerum Leod. eidem tamen tales audentes nimis conatus non ſuceſſerint.

§. 147.

Historiam rei geſtæ eleganter explanat

v. Eſpen jur. Eccleſ. P. 2. tit. 35. No. 19. 22. 41.

Pontifices enim Epiſcoporum & Cleri conſenſu plane ſpreto, propria ſua tanquam

tanquam primariorum rerum ecclesiasticarum dispensatorum, auctoritate, Principibus veniam Clericos collectandi, decimandi, onerandi primo sub belli sacri in Palestina obtentu, postea armorum contra hæreticos. stringendorum prætextu, denique schismatis longævi tempore, ad devinciendos sibi procerum animos, elargitos esse, usque dum per Concilium Constantiense Sessione 43. tanto positus sit abusu terminus & quod in aliquo regno vel provincia, inconsultis ejusdem prælatis & ipsis non consentientibus, vel eorum majore parte onera non debeant auctoritate Apostolica imponi ecclesiis & personis ecclesiasticis.

## §. 148.

Attamen post hoc Concilium impositionem decimarum, ex licentia Pontificum impetratam ex Thomassino de discipl. eccles. Part. 4. Lit. 3. Cap. 24. penitus obsolevisse, dolet & plangit Idem van Espen l. c.

## §. 149.

Ceterum quoad clerum secundarium Leodiensem Episcopus quoque in destructionem bullæ Pii IV. Canonibus sacris plane adversam, cum Clero potius celebrem illam Græbeckianam ita insignitam concordiam de 30. Mart. 1565. ineundam, consultum duxit.

## §. 150.

Transactionis hujus quidem capita in facti historia jam prolata sunt, ut tamen summam ejusdem deliberare fas sit, recordari juvabit: Quod in subsidiis pro necessaria patriæ

& fidei defensione, propositione per Episcopum suis facta ordinibus, ad Decanum Sti Petri Leodiensis scripto deferatur, ut illam Clero secundario communicet & communicatis cum Clero primario Consiliis, negotia proposita examinet & tractet. Clerus dein secundarius desuper deliberabit & respondebit [36] Act. inter Cler. & Trudonenses.

## §. 151.

Restaurata igitur principis de Horn declaratione de Anno 1493. omnia ad consensum Cleri, se ipsum collectantis, fuerunt revocata & Græbeckiana hæc transactio in testimoniali Cleri primarii declaratione de 21. Oct. 1611. a Principe Ferdinando de Bavaria 15. Nov. 1614. assensu laudeque condecorata nominatimque cum Horniana firmata, repetita & illustrata, uti fert prolixius facti narratio ex [88] Act. inter Clerum & Trudon.

## §. 152.

*Observat. DCCCCXLVIII. De Collectatione Cleri in specie &c.*

Præter equalia exhibet unum  
 Julium de 29. April. 1614.  
 de 22. May 1611. inter Clerum  
 & Fribi Chilli, celeberrimum  
 quod clerum componitur de  
 Quoad edita & consensu  
 inter contributionibus, callius  
 omni suo obligabitur consensu  
 simile, iisdem modo & form  
 17. Febr. 1778. Ernesto 10. May  
 & si quid contra morem antiqu  
 dicto habeatur, nihilque exim  
 dicit. ,,

Episcopus tradere verba eo ma  
 gis Pontificis, semel pro sem  
 is omnem circa collectatione

Quod mirum igitur, in fan  
 167. 1771. in causa Abbatis &  
 tra Magistratum Turgensium,  
 se remittam, et simul eidem fi  
 dere, illam non permissurum,  
 tara patriæ, in actis allegat  
 rando callias contra moros C  
 paretur [11] Act. errand.  
 Omnes Observ. Tom. III.

§. 152.

Penitus æqualia exhibet unio revocata inter Clerum primarium & secundarium de 29. April. 1654. Sed multo adhuc nobilior est transactio de 22. May 1651. inter Clerum & Statuum ordines sub auspiciis nunciæ Apostolici, Fabii Chisii, celebrata, in cujus §. 3. omnis circa modum collectandi clerum componitur dubitatio verbis:

„ Quoad edicta & consensum Cleri secundarii in ejusmodi edictis  
„ super contributionibus, taillis & tributis, quibus NB. Clerus deinceps  
„ non nisi suo obligabitur consensu, enunciabitur, illius consensum inter-  
„ venisse, iisdem modo & forma, quibus sub Episcopis de Grœsbeck  
„ 5. Febr. 1578. Ernesto 10. May 1603. & aliis factum fuisse dignoscitur  
„ & si quid contra morem antiquum edictando innovatum sit, pro non  
„ facto habeatur, nihilque exinde libertati ecclesiasticæ accedat præju-  
„ dicii. „

§. 153.

Ipsamet tradere verba eo magis operæ erat pretium, quo certius consensus Pontificis, semel pro semper impertitus, conspirationique Cleri junctus omnem circa collectationem ejusdem formam supplebat legitimam.

§. 154.

Junxit quoque Episcopus Maximilianus Henricus approbationem in literis de 1. Aug. 1659. & auctoritatem suam pro servanda hacce Aquisgranensi pacificatione interposuit |59| |84| |89| Act. Cleri contra Trudon. quam denique approbationem confirmatio Principis Josephi Clementis de 14. Jan. 1717. non solum insequuta est, sed & aliorum Principum privilegia atque diplomata coronidem quasi negotio imposuerunt.

§. 155.

Quid mirum igitur, in famigerato illo Consilii aulici Concluso de 26. Nov. 1731. in causa Abbatis & Conventus Canonicorum regularium contra Magistratum Tungrensem, litem quidem ad Consilium Principis fuisse remissam, at simul eidem fuisse significatum: S. C. Majestatem confidere, illum non permitturum, ut Abbas contra jura, pacta, aut concordata patriæ, in actis allegata, vel etiam usitatum huc usque in solvendo taillias contra morosos Clericos procedendi modum, ulla ratione gravetur |82| Act. eorund.

## §. 156.

Simillima erat Sententia Cameralis de 24. Oct. 1738. in facto commemorata, qua mediante in causa Cleri contra Trudonenses, Cofenses & Hasselctenses res æque ad Consilium Episcopi quidem, at seriatim cum admonitione fuit remissa: „ Ne sinat Cleri membra contra pacta & concordia data patriæ, in actis allegata, ulla ratione gravari, insuper servato juris ordine & cognitione causæ prævia procedat. „

Non igitur ad nutum Principis imperiosum, multo minus ad temerarium quodvis placitum villarum quarundam, privatorum jure utentium, sed potius interveniente Cleri Leodiensis consultatione, placido assensu, jam a Seculis regulata voluntaria concessione ejusdem subsidia ad publicum Reipublicæ statum atque necessitatem accommodata præstari, palam est.

## §. 157.

Quid itaque de inconsulta appellantium audacia, cleri membrum tam insignem sui census & tributis tabulis inserere præsumendum, judicemus? Nonne ita de immunitate usque eo sancta & non sine sacrilegii noxa violanda, actum esset?

## §. 158.

Non sane situs prædiorum Abbatia sub jurisdictione vicorum rurali præsidium appellantium ausibus subministrabit, nec edicti de 1686. infracti Abbatiam reddere poterit ream. Prius tamen quædam quatenus edictum istud adeo decantatum hac in causa legis obtineat vires degustanda præmitto, & quidem *α*) quod, sicuti in facti specie jam expositum, pragmatica hæc sanctio in Comitibus Principis & Statuum conspirantibus animis & studiis sit condita. Atqui clerici ad secundum relatum ordinem inter status Provincia, sicut supra a Joh. de Horn, Episcopo, publice agniti, non collocabantur, eorum ergo consensu deficiente de bonis ecclesiæ dicatis aut tunc non actum, non consultum, nec decretum fuisse apparet, aut *β*) ipsis non auditis, neque adhibitis, neque collummittentibus, jura tam eximia per leges, pacta, transactiones anteriores ipsis acquisita depopulari voluisse, minime quidem suspicandum videtur;

## §. 159.

Hinc *γ*) de cleri arvis, prædiisque ne syllabam quidem in tota edicti tabula vel albo invenies; quin potius *δ*) ejusdem tenorem, si exacte inspi-

inspiciamus, §. 15. impositiones quidem bellicas a quibuscunque prædiis cujus naturæ, conditionis vel qualitatis esse possint, præstari jubentur; sed probe animadvertendum: Hæc eodem ipso loco de prædiis *in ipsis universitatibus*, quarum bono tunc consulebatur, *ipsis* statuta esse. Hoc autem, de quo hic agitur, abbatix allodium nulla in universitate, vel cujusdam terminis situm est.

§. 160.

Etsi vero *o*) nude & crude omnia in edicto comprehendi cujuscunque generis prædia indulgeamus, ipsam tamen, quæ in §. 12. jam facta erat detractio & exceptio bonorum feudaliū & NB. aliorum sua natura liberorum, nec sub tributis ordinariis comprehensorum admittere & ad ordinaria tantum onera edictum restringere debemus, quibus bona clericorum nunquam sunt subjecta.

§. 161.

Nequidem vero *z*) hoc in edicto conficiendo de bonis ecclesiæ cogitari potuisse, sat abunde demonstrat §. 5. edicti in verbis:

„ Cum urbes & universitates sua ferre debeant onera peculiaria,  
„ conceditur ipsis, prævia tamen deliberatione necessaria, ut *sibi*  
„ *met ipsis* juxta jura & consuetudines cujuslibet, *media* ad satisfaciendum peræquata imponant.

§. 162.

Sibimet ipsis ergo, non clericis imponere debent onera sua peculiaria universitates. Sequentia quoque §. 6. adhuc magis, clericorum non agi causam, elucidant, verbis: „ Cognitio, definitio & executio medicorum ejusmodi (ergo de civitatum oneribus tantum est sermo) particularium (non igitur patriæ universalium) stent apud Magistratus urbium, „ exclusis iudicibus ordinariis, *servato* tamen ad principem in Consilio „ suo privato appellationis gradu. „

§. 163.

Hæc si ad Clerum porrigere velimus, Magistratum urbium cognitioni, definitioni & executioni sacros submitteremus antistites, eorum sperneremus privilegia & jurisdictionem violaremus religiosam. Denique *n*) ipsummet Consilium Leodiense privatum in §. 17. potestatem suam judicariam solum ad inæqualitates in tributorum causis evitandas & excessum tollendum comparatam esse, candide agnoscit & in rationibus



fatetur; non vero de tali inæqualitate, sed de immunitate prædii ejusdem totalis ecclesiæ hic agitur. Ad quid vero 9) confirmatio Principis Josephi Clementis de Anno 1717. qua pactis & privilegiis Cleri ab antecessoribus, nominatim Græbeckio, concessis novum additur robur, impetrata fuisset, si jam per edictum de 1686. omnia hæc Cleri jura in præseps data fuissent.

## §. 164.

Si ego sane deliberationi de 1738. adfuisssem, an hanc quoque causam Trudonensium ad Consilium privatum, meo quidem voto, ex ratione edicti de 1686. ad Clerum minime tendentis, remisisssem? me valde hæsitasse profiteor: Potius suspicor, quod Senatus a partibus, edictum non nisi per sparsa ejusdem decerpta producentibus, pellectus fuerit, dum integer legis conspectus totam rerum faciem mutat. Collectatio enim Cleri jamjam per pacta & statuta principum suis erat circumscripta legibus, quas vero abrogandi mentem nec verba, nec sensus edicti præ se ferunt.

## §. 165.

Quod autem ad 4) appellantes ex negligentia Abbatia, prædia in catastrum provinciæ referendi, jus quoddam illud ad sua reclamandi catastro, sibi arrogare audeant, plane mihi videtur absolum & insulsum. Allodium enim separatum, Ecclesiæ Herckenrodensi in dotem datum, Rhodus est, ubi saltandum & inquirendum. An istud hucusque sit flocci habitum & lacunam in catastro patriæ reliquerit, ego sane appellantium non in eo positam fuisse fortunam vel interesse arbitror. Non enim congruens videtur ratiocinium: Prædium quodvis deest in catastro patriæ, ergo catastro vicinæ cujuslibet villæ est inscribendum. Lacunam enim istius revisio & redintegratio census facillime explebit & jam in sententia priori ejusdem supplementum, mediante tabula, quæ exhiberi debet, topographica, Abbatia fuit demandatum; neutiquam vero tanquam derelictum accrescere potest villis æque suo in catastro ne vestigium quidem horum arborum deprehendentibus.

## §. 166.

Sed penitus adhuc res erit pensanda. Constat enim ex annalibus, ecclesiæ cuius noviter instituta in dotem certum attributum, fuisse agrorum numerum, qui temporibus Carolingorum *mansus*, vel *Huba*, Germanicæ *Hoba*, Anglice *Hida*, appellatus fuit. Prima vice sic compellatur in

Capi-

Capitulum  
C. 19  
C. 20  
C. 21  
C. 22  
C. 23  
C. 24  
C. 25  
C. 26  
C. 27  
C. 28  
C. 29  
C. 30  
C. 31  
C. 32  
C. 33  
C. 34  
C. 35  
C. 36  
C. 37  
C. 38  
C. 39  
C. 40  
C. 41  
C. 42  
C. 43  
C. 44  
C. 45  
C. 46  
C. 47  
C. 48  
C. 49  
C. 50  
C. 51  
C. 52  
C. 53  
C. 54  
C. 55  
C. 56  
C. 57  
C. 58  
C. 59  
C. 60  
C. 61  
C. 62  
C. 63  
C. 64  
C. 65  
C. 66  
C. 67  
C. 68  
C. 69  
C. 70  
C. 71  
C. 72  
C. 73  
C. 74  
C. 75  
C. 76  
C. 77  
C. 78  
C. 79  
C. 80  
C. 81  
C. 82  
C. 83  
C. 84  
C. 85  
C. 86  
C. 87  
C. 88  
C. 89  
C. 90  
C. 91  
C. 92  
C. 93  
C. 94  
C. 95  
C. 96  
C. 97  
C. 98  
C. 99  
C. 100  
C. 101  
C. 102  
C. 103  
C. 104  
C. 105  
C. 106  
C. 107  
C. 108  
C. 109  
C. 110  
C. 111  
C. 112  
C. 113  
C. 114  
C. 115  
C. 116  
C. 117  
C. 118  
C. 119  
C. 120  
C. 121  
C. 122  
C. 123  
C. 124  
C. 125  
C. 126  
C. 127  
C. 128  
C. 129  
C. 130  
C. 131  
C. 132  
C. 133  
C. 134  
C. 135  
C. 136  
C. 137  
C. 138  
C. 139  
C. 140  
C. 141  
C. 142  
C. 143  
C. 144  
C. 145  
C. 146  
C. 147  
C. 148  
C. 149  
C. 150  
C. 151  
C. 152  
C. 153  
C. 154  
C. 155  
C. 156  
C. 157  
C. 158  
C. 159  
C. 160  
C. 161  
C. 162  
C. 163  
C. 164  
C. 165  
C. 166  
C. 167  
C. 168  
C. 169  
C. 170  
C. 171  
C. 172  
C. 173  
C. 174  
C. 175  
C. 176  
C. 177  
C. 178  
C. 179  
C. 180  
C. 181  
C. 182  
C. 183  
C. 184  
C. 185  
C. 186  
C. 187  
C. 188  
C. 189  
C. 190  
C. 191  
C. 192  
C. 193  
C. 194  
C. 195  
C. 196  
C. 197  
C. 198  
C. 199  
C. 200  
C. 201  
C. 202  
C. 203  
C. 204  
C. 205  
C. 206  
C. 207  
C. 208  
C. 209  
C. 210  
C. 211  
C. 212  
C. 213  
C. 214  
C. 215  
C. 216  
C. 217  
C. 218  
C. 219  
C. 220  
C. 221  
C. 222  
C. 223  
C. 224  
C. 225  
C. 226  
C. 227  
C. 228  
C. 229  
C. 230  
C. 231  
C. 232  
C. 233  
C. 234  
C. 235  
C. 236  
C. 237  
C. 238  
C. 239  
C. 240  
C. 241  
C. 242  
C. 243  
C. 244  
C. 245  
C. 246  
C. 247  
C. 248  
C. 249  
C. 250  
C. 251  
C. 252  
C. 253  
C. 254  
C. 255  
C. 256  
C. 257  
C. 258  
C. 259  
C. 260  
C. 261  
C. 262  
C. 263  
C. 264  
C. 265  
C. 266  
C. 267  
C. 268  
C. 269  
C. 270  
C. 271  
C. 272  
C. 273  
C. 274  
C. 275  
C. 276  
C. 277  
C. 278  
C. 279  
C. 280  
C. 281  
C. 282  
C. 283  
C. 284  
C. 285  
C. 286  
C. 287  
C. 288  
C. 289  
C. 290  
C. 291  
C. 292  
C. 293  
C. 294  
C. 295  
C. 296  
C. 297  
C. 298  
C. 299  
C. 300  
C. 301  
C. 302  
C. 303  
C. 304  
C. 305  
C. 306  
C. 307  
C. 308  
C. 309  
C. 310  
C. 311  
C. 312  
C. 313  
C. 314  
C. 315  
C. 316  
C. 317  
C. 318  
C. 319  
C. 320  
C. 321  
C. 322  
C. 323  
C. 324  
C. 325  
C. 326  
C. 327  
C. 328  
C. 329  
C. 330  
C. 331  
C. 332  
C. 333  
C. 334  
C. 335  
C. 336  
C. 337  
C. 338  
C. 339  
C. 340  
C. 341  
C. 342  
C. 343  
C. 344  
C. 345  
C. 346  
C. 347  
C. 348  
C. 349  
C. 350  
C. 351  
C. 352  
C. 353  
C. 354  
C. 355  
C. 356  
C. 357  
C. 358  
C. 359  
C. 360  
C. 361  
C. 362  
C. 363  
C. 364  
C. 365  
C. 366  
C. 367  
C. 368  
C. 369  
C. 370  
C. 371  
C. 372  
C. 373  
C. 374  
C. 375  
C. 376  
C. 377  
C. 378  
C. 379  
C. 380  
C. 381  
C. 382  
C. 383  
C. 384  
C. 385  
C. 386  
C. 387  
C. 388  
C. 389  
C. 390  
C. 391  
C. 392  
C. 393  
C. 394  
C. 395  
C. 396  
C. 397  
C. 398  
C. 399  
C. 400  
C. 401  
C. 402  
C. 403  
C. 404  
C. 405  
C. 406  
C. 407  
C. 408  
C. 409  
C. 410  
C. 411  
C. 412  
C. 413  
C. 414  
C. 415  
C. 416  
C. 417  
C. 418  
C. 419  
C. 420  
C. 421  
C. 422  
C. 423  
C. 424  
C. 425  
C. 426  
C. 427  
C. 428  
C. 429  
C. 430  
C. 431  
C. 432  
C. 433  
C. 434  
C. 435  
C. 436  
C. 437  
C. 438  
C. 439  
C. 440  
C. 441  
C. 442  
C. 443  
C. 444  
C. 445  
C. 446  
C. 447  
C. 448  
C. 449  
C. 450  
C. 451  
C. 452  
C. 453  
C. 454  
C. 455  
C. 456  
C. 457  
C. 458  
C. 459  
C. 460  
C. 461  
C. 462  
C. 463  
C. 464  
C. 465  
C. 466  
C. 467  
C. 468  
C. 469  
C. 470  
C. 471  
C. 472  
C. 473  
C. 474  
C. 475  
C. 476  
C. 477  
C. 478  
C. 479  
C. 480  
C. 481  
C. 482  
C. 483  
C. 484  
C. 485  
C. 486  
C. 487  
C. 488  
C. 489  
C. 490  
C. 491  
C. 492  
C. 493  
C. 494  
C. 495  
C. 496  
C. 497  
C. 498  
C. 499  
C. 500  
C. 501  
C. 502  
C. 503  
C. 504  
C. 505  
C. 506  
C. 507  
C. 508  
C. 509  
C. 510  
C. 511  
C. 512  
C. 513  
C. 514  
C. 515  
C. 516  
C. 517  
C. 518  
C. 519  
C. 520  
C. 521  
C. 522  
C. 523  
C. 524  
C. 525  
C. 526  
C. 527  
C. 528  
C. 529  
C. 530  
C. 531  
C. 532  
C. 533  
C. 534  
C. 535  
C. 536  
C. 537  
C. 538  
C. 539  
C. 540  
C. 541  
C. 542  
C. 543  
C. 544  
C. 545  
C. 546  
C. 547  
C. 548  
C. 549  
C. 550  
C. 551  
C. 552  
C. 553  
C. 554  
C. 555  
C. 556  
C. 557  
C. 558  
C. 559  
C. 560  
C. 561  
C. 562  
C. 563  
C. 564  
C. 565  
C. 566  
C. 567  
C. 568  
C. 569  
C. 570  
C. 571  
C. 572  
C. 573  
C. 574  
C. 575  
C. 576  
C. 577  
C. 578  
C. 579  
C. 580  
C. 581  
C. 582  
C. 583  
C. 584  
C. 585  
C. 586  
C. 587  
C. 588  
C. 589  
C. 590  
C. 591  
C. 592  
C. 593  
C. 594  
C. 595  
C. 596  
C. 597  
C. 598  
C. 599  
C. 600  
C. 601  
C. 602  
C. 603  
C. 604  
C. 605  
C. 606  
C. 607  
C. 608  
C. 609  
C. 610  
C. 611  
C. 612  
C. 613  
C. 614  
C. 615  
C. 616  
C. 617  
C. 618  
C. 619  
C. 620  
C. 621  
C. 622  
C. 623  
C. 624  
C. 625  
C. 626  
C. 627  
C. 628  
C. 629  
C. 630  
C. 631  
C. 632  
C. 633  
C. 634  
C. 635  
C. 636  
C. 637  
C. 638  
C. 639  
C. 640  
C. 641  
C. 642  
C. 643  
C. 644  
C. 645  
C. 646  
C. 647  
C. 648  
C. 649  
C. 650  
C. 651  
C. 652  
C. 653  
C. 654  
C. 655  
C. 656  
C. 657  
C. 658  
C. 659  
C. 660  
C. 661  
C. 662  
C. 663  
C. 664  
C. 665  
C. 666  
C. 667  
C. 668  
C. 669  
C. 670  
C. 671  
C. 672  
C. 673  
C. 674  
C. 675  
C. 676  
C. 677  
C. 678  
C. 679  
C. 680  
C. 681  
C. 682  
C. 683  
C. 684  
C. 685  
C. 686  
C. 687  
C. 688  
C. 689  
C. 690  
C. 691  
C. 692  
C. 693  
C. 694  
C. 695  
C. 696  
C. 697  
C. 698  
C. 699  
C. 700  
C. 701  
C. 702  
C. 703  
C. 704  
C. 705  
C. 706  
C. 707  
C. 708  
C. 709  
C. 710  
C. 711  
C. 712  
C. 713  
C. 714  
C. 715  
C. 716  
C. 717  
C. 718  
C. 719  
C. 720  
C. 721  
C. 722  
C. 723  
C. 724  
C. 725  
C. 726  
C. 727  
C. 728  
C. 729  
C. 730  
C. 731  
C. 732  
C. 733  
C. 734  
C. 735  
C. 736  
C. 737  
C. 738  
C. 739  
C. 740  
C. 741  
C. 742  
C. 743  
C. 744  
C. 745  
C. 746  
C. 747  
C. 748  
C. 749  
C. 750  
C. 751  
C. 752  
C. 753  
C. 754  
C. 755  
C. 756  
C. 757  
C. 758  
C. 759  
C. 760  
C. 761  
C. 762  
C. 763  
C. 764  
C. 765  
C. 766  
C. 767  
C. 768  
C. 769  
C. 770  
C. 771  
C. 772  
C. 773  
C. 774  
C. 775  
C. 776  
C. 777  
C. 778  
C. 779  
C. 780  
C. 781  
C. 782  
C. 783  
C. 784  
C. 785  
C. 786  
C. 787  
C. 788  
C. 789  
C. 790  
C. 791  
C. 792  
C. 793  
C. 794  
C. 795  
C. 796  
C. 797  
C. 798  
C. 799  
C. 800  
C. 801  
C. 802  
C. 803  
C. 804  
C. 805  
C. 806  
C. 807  
C. 808  
C. 809  
C. 810  
C. 811  
C. 812  
C. 813  
C. 814  
C. 815  
C. 816  
C. 817  
C. 818  
C. 819  
C. 820  
C. 821  
C. 822  
C. 823  
C. 824  
C. 825  
C. 826  
C. 827  
C. 828  
C. 829  
C. 830  
C. 831  
C. 832  
C. 833  
C. 834  
C. 835  
C. 836  
C. 837  
C. 838  
C. 839  
C. 840  
C. 841  
C. 842  
C. 843  
C. 844  
C. 845  
C. 846  
C. 847  
C. 848  
C. 849  
C. 850  
C. 851  
C. 852  
C. 853  
C. 854  
C. 855  
C. 856  
C. 857  
C. 858  
C. 859  
C. 860  
C. 861  
C. 862  
C. 863  
C. 864  
C. 865  
C. 866  
C. 867  
C. 868  
C. 869  
C. 870  
C. 871  
C. 872  
C. 873  
C. 874  
C. 875  
C. 876  
C. 877  
C. 878  
C. 879  
C. 880  
C. 881  
C. 882  
C. 883  
C. 884  
C. 885  
C. 886  
C. 887  
C. 888  
C. 889  
C. 890  
C. 891  
C. 892  
C. 893  
C. 894  
C. 895  
C. 896  
C. 897  
C. 898  
C. 899  
C. 900  
C. 901  
C. 902  
C. 903  
C. 904  
C. 905  
C. 906  
C. 907  
C. 908  
C. 909  
C. 910  
C. 911  
C. 912  
C. 913  
C. 914  
C. 915  
C. 916  
C. 917  
C. 918  
C. 919  
C. 920  
C. 921  
C. 922  
C. 923  
C. 924  
C. 925  
C. 926  
C. 927  
C. 928  
C. 929  
C. 930  
C. 931  
C. 932  
C. 933  
C. 934  
C. 935  
C. 936  
C. 937  
C. 938  
C. 939  
C. 940  
C. 941  
C. 942  
C. 943  
C. 944  
C. 945  
C. 946  
C. 947  
C. 948  
C. 949  
C. 950  
C. 951  
C. 952  
C. 953  
C. 954  
C. 955  
C. 956  
C. 957  
C. 958  
C. 959  
C. 960  
C. 961  
C. 962  
C. 963  
C. 964  
C. 965  
C. 966  
C. 967  
C. 968  
C. 969  
C. 970  
C. 971  
C. 972  
C. 973  
C. 974  
C. 975  
C. 976  
C. 977  
C. 978  
C. 979  
C. 980  
C. 981  
C. 982  
C. 983  
C. 984  
C. 985  
C. 986  
C. 987  
C. 988  
C. 989  
C. 990  
C. 991  
C. 992  
C. 993  
C. 994  
C. 995  
C. 996  
C. 997  
C. 998  
C. 999  
C. 1000

Capitulo Ludovici pii Anno 816. Cap. 50. in Concilio Wormatiensi. Vid.

C. 23. Qu. 8. cap. 24. ubi tamen mutilate recensetur &

C. 1. X. de censibus, ubi Concilium ab Italis corrupte apud Guar-  
matiam vocatur.

§. 167.

Ejusmodi mansi ab initio erant ad minimum mensuræ XII. bonua-  
riorum terræ arabilis (p), veluti Antonius Augustinus Collect. 1. not. ad  
Cap. 1. X. de censibus, ex Tancredi interpretatione, XLVII. acrarum,  
jugerum, aut germanice *Ufer*, æstimat (q).

§. 168.

Quomodo autem dotes seu mansi ecclesiæ & numero & pretio &  
splendore excreverint, erudite perquirat

Ziegler de dote ecclesiæ Cap. 7. No. 39. seq. ad Lindembrogii

Glossarium, ibique donationem Ottonis I. &

Kranzium in Saxoniam Lib. 2. C. 15. Item apud

Helmoldum in Chronico Slavorum Cap. 83. & 87. aliosque se  
referendo.

§. 169.

Sæpe enim (ita Ziegler l. cit. tradit) liberalitas dotantis ordinarium  
modum excessit & inter certam contineri noluit mensuram, præsertim si  
Parochiales vel Canonice Ecclesiæ mutarentur in Collegiatis, ampliores  
exigentes redditus & impensas. Jam vero hacce de dote vel manso eccle-  
siæ eximia prædicatur immunitas

Cap. 1. X. de Censibus in Concilio Wormatiensi.  
quod sic loquitur:

Sancitum est, ut unicuique ecclesiæ unus mansus integer absque  
ullo servitio tribuatur & Presbyteri in eis constituti non de de-  
cimis, non de oblationibus fidelium, non de domibus, non de  
areis, vel de hortis juxta ecclesiam positis, neque NB. de prædi-  
cto manso aliquod servitium faciant præter ecclesiasticum & si  
aliquid amplius habuerint, inde senioribus debitum servitium  
impendant; Ergo conclusio clara est.

O o o o 3

§. 170.

(p) Lex Longobard, Lib. 3. tit. 1. No. 46. (q) Molinaus in consuet, Paris. §. 11.  
No. 6. 7.

§. 170.

Atque hac ex constitutione immunitatem Ecclesiarum a tributis apprime derivatam esse in Germania & Gallia, probe differit van *Espen* (r).

§. 171.

Licet vero cit. Cap. 1. X. de censibus unice Ecclesias rurales & parochiales eorumque presbyteros & terras concernere videatur, cum de servitio senioribus, hoc est toparchis & Dominis pagorum, tunc seniorum voce insignibus observante

Thomafino de disciplin. eccl. P. 3. L. 3. c. 5. tantum sermonem faciat; eandem tamen ad Monasteria & Ecclesias in civitatibus positas egressam fuisse exemptionem, Concilium Trosleanum Cap. 279. Lib. 6. c. 109.

in verbis:

Possessiones ad loca religiosa pertinentes nullam descriptionem agnoscant, nisi ad constitutionem viarum & pontium, si tamen intra eadem loca habuerint possessiones. In aliis vero omnibus habeant NB. integram immunitatem, nos edocet, si autem loca illa jam tributo affecta, ab ecclesiis illud perfolvendum fuisse, itidem tradunt capitularia.

Capit. Lib. 3. c. 86. & Lib. 4. c. 37.

§. 172.

Tandem Fridericum II. in auth. Item nulla C. de Episc. & Cler. fortissimum huic immunitati addidisse fulcimentum, nos erudiunt verba: Item nulla communitas vel persona publica, vel privata

Collectas vel exactiones &c. ecclesiis vel aliis piis locis, vel ecclesiasticis personis imponere aut invadere ecclesiastica bona presumat.

§. 173.

Exemptione igitur tantopere ecclesiis vindicata, nemini porro ambiguum videbitur, allodium Abbatiae Herckenrodensis eo ipso plena immunitate gaudere, dum eidem pro dote essent assignatum, praesertim quum diplomata Comitum de Loos Abbatiam stabilientium & dote distantium intuenti, statim obveniant verba: Gerardus effectucavit allodium de

(r) Jur. Eccles. P. 2. tit. 35. §. 22. ibique Simonius in not. ad Capit. Caroli calvi tit. 40. cap. 9.

*Observat. DCCCCXLVIII. De Collectatione Cleri in specie &c.* 663

de Herckenrode Anno 1182. ab omnibus hæredibus absolutum, ad construendum claustrum sanctimonialium &c. |31| Adj. 1.

Item: Eadem bona & allodium, supra quod illud consistit cœnobium, quieta & pacifica & liberrima existant, quæ est sententia diplomatæ de Anno 1220. |31| Adj. A.

§. 174.

Uterius in Anno 1351. notandum est diploma, quod Comes bona & mansionarios NB. in allodio Herckenrodensi residentes ab omnibus & singulis præcariis, taillis, petitionibus liberos pronunciavit.

§. 175.

Est igitur hoc allodium in dotem seu mansum Parthenonis, NB. ad constituendum claustrum sanctimonialium, dedicatum. Quin ergo liberum ab omnibus servitiis petitionibus, taillis servari debeat, extra aleam ponunt leges supra enarratæ. Si itaque libertas adeo irrefragabilis allodio huicce fuerit adscripta, quo pacto certo cuidam catastro inscribi poterit, omnem superat captum.

§. 176.

Clerus enim in sequelam pacti Græbeckiani & aliarum conventionum insequutarum rebus trepidis reipublicæ subveniens, non ad mensuram & taxationem bonorum adæquatam, sed certam summam per averfionem sine dubio blande se offert, eamque modo inter corpora pia cognito & pacifico colligit, id quod villas in vicinia degentes neque tangit, nec angit.

§. 177.

Aque hæc, si quis nodum ab appellantibus ex situ coloniarum an die *Hynde*, contextum applicet, eundem facili negotio solvere valebit. Quod enim vicus iste ad æstimum aut Censum Curingianorum sit relatus, eorumque tributo subjectus, ne verbulo quidem adleveratur; sed etsi res ita sese haberet, parum illis, quoad allodium, proficeret. Nondum enim inter Doctores conclamata est opinio, colonos clericorum eadem, qua clerici fruuntur, gaudere collectarum immunitate.

§. 178.

Denegant enim iis hoc permulti vel ex ea ratione, quod privilegium clericorum personale ad alios transfirere nequeat,

Balsa-

664 *Observat. DCCCCXLVIII. De Collectatione Cleri in specie &c.*

Balsameda de Collectis Quæst. 20. No. 5. & cum eo Barbosa, Bursatus Gattierez & Cevallos.

Menoch de arbitr. judic. Lib. 2. Cent. 6. No. 36.

Indulgent alii e. gr.

Zypacus in jure novo tit. de immun. eccles. N. 22. alleg. a.

van Espen jure eccles. Part. 2. tit. 35. Cap. 11. No. 17.

qui tamen addit: Ita aliquibus locis usus habet; sed error sæpe irrepit ideo, quod non inquiratur, an antiquitus amortizata, an recentius acquisita bona sint? Mores igitur Regionis inspiciendi sunt.

§. 179.

Sed & quoad mores hos res in apico est; cum per transactionem Anno 1699. 26. Jul. Bonnæ initam placitum fuerit, quod Cleri Coloni provisionaliter ad certum collectarum quantum, circa utriusque præjudicium, usque ad integram conciliationem præstandam teneantur [32] fol. 12.

Id vero, quod de colonis salvo jure & provisionaliter conventum est, ad dotem, mansum & allodium cœnobii non validam gignit consequentiam.

§. 180.

Hanc si insequamur animadversionem, ad b) ex appellantium causis olim in Camera a Trudonensibus, Cofensibus & Gensensibus contra Abbatiam strenue gestis, se obtegentium strueto labyrintho facillimus dabitur exitus. Disparitas etenim nostræ causæ & illarum litium adeo est evidens, ut paucissimis iisque levissimis telis totum prosterni valeat propugnaculum.

§. 181.

Erant scilicet a) bona, de quorum Collectis certabatur, sub jurisdictione villarum litigantium sita, eorumque catastris a remotis jam temporibus inscripta. Vbi quittance de Herckenroda in catastro Cofensi reperitur, si cum signo factæ solutionis tributi Anno 1632. & sequentibus conferatur. Allodium de Bockrack sub jurisdictione Hasselētensi positum, per Colonum Abbatiae aratro subactum & a Comite de Loos longe post foundationem Anno 1251. Abbatiae venditum esse produnt Adj. 1. 5. & 6. Libelli gravam. exhib. 13. Aug. 1738. in Causa Abbatiae Herckenrod. con-

tra

tra conf. priv. Leod. & Magistratum Hassilet. Centum jugera cum Trudonensibus in lite versata ejusdem farinae & qualitatibus fuisse, jamdum in facti serie pranotatum.

§. 182.

In quantum vero hæc bona ab allodio jam impetito plane separato & dotem ecclesiæ constituyente, propriæque Abbatix culturæ subjecto distent & absint, non nisi cœcutiens non videbit.

§. 183.

Sed necdum β) immunitati Cleri aut Abbatix per decreta, conclusa & sententias Vindobonæ & Wezlarix latas vulnus illatum est insanabile. Vindobonæ enim pro qualitate causæ præsentis 26. Nov. 1731. judicabatur & Episcopus, ut probe perpensis Cleri gravaminibus & rationibus, eidem celerem justitiam administret, nec ut ille contra jura, pacta aut concordata patriæ vel usitatum contra morosos tailliarum debitores clericos procedendi modum gravetur, permittat, admonebatur. [82] Act. Cleri contra Trudon. In Sententia Camerali de 24. Octobr. 1738. causa saltem ad Consilium privatum notanter pro causæ collectarum controversarum qualitate, cum admonitione tamen, ut illud perpensis cleri gravaminibus, tam circa formam imponendi collectas, quam & ipsum executionis modum non sinat, dictum clerum contra pacta & concordata patriæ gravari, sed servato juris ordine & cognitione causæ prævia procedat, remissa est.

§. 184.

Non igitur lis super libertate cleri interdicebatur, sed potius salva omnia esse jubebantur, tandemque γ) Episcopo, tam arduam & salebrosam reformidante, aut declinante definitionem, omnes hæc causæ collectarum per transactiones, sub ejus auspiciis & moderante sua commissione 9. Mart. 1740. & 27. Aug. 1739. celebratas, ex æquo & bono, salvis tamen, uti expresse cautum, Cleri & Abbatix juribus, fuere sopitæ.

§. 185.

Non igitur hic quidquam, quod huic causæ detrimentum vel directe, vel indirecte infligere possit, se manifestabit; Quin potius Consilium privatum, per admonitiones tam architribunalis aulici, quam Cameralis cautius mercari edoctum, nostra in causa non tam ferventi & præpropere clerum impetu, ac in præcedentibus, invasit & capita collectarum

rum liquida & certa a dubiis & jure prius dirimendis segregare, probe edidicit. Juris enim ordine & causæ cognitione prævia incedere, a Camera jubebatur consilium. Hanc autem sibi in re, adeo litium anfractibus obnoxia, non competentem, merito ad judicem remisit ordinarium.

## §. 186.

Sed neque ad 6) appellantes efficaciam transactionis de 1627. effugiendi locum invenient. Verba pacti ipsissima lucem nobis præferunt. Ipsi Curingenses ad Abbatissam ablegati litem tunc ferventem ex parte ita circumscribunt, ut binos processus contra villicum Abbatix intentatos & primo eundem ad acceptanda prædii

officia e. gr. pagi pauperum & fabricæ magistri (hæc ergo erant personalia) altero vero eundem militaribus hospitibus & NB. quotifactionibus, contra privilegia Abbatix a Comitibus Lossensibus concessa, a Principibus Leodiensibus confirmata & a Pontificibus auctoritate roborata, gravare tentaverint.

Hospitationes ergo &, quod probe attendendum, quotifactiones totam & unicam litis composuerunt paginam.

## §. 187.

Jam vero quidnam stipulati sint Curingenses, audiendum:

Quod nimirum turbare nollent pro præsentis & futuro Abbatissam ejusque villam in quibuscunque privilegiis, exemptionibus & immunitatibus prærelatis, sub pœna 40. Marcarum argenti.

Libertas siquidem a quotifactionibus, sicuti in privilegiis Comitum Lossensium sancte statuta erat, transactione firmabatur fol. 43. Act. 1. Inst. Miserabiliter ergo detorquent appellantes pacti illius verba sat dilucida, illa solum de personalibus explicantes præstationibus.

## §. 188.

Sed magis infirma adhuc eorum apparet fides, cum ad 7) in literis Curingianorum de 1681. jus incolatus & pascui tantum Abbatix fuisse denegatum, non autem libertatem a collectis villæ ærario conferendis, indultam, contendunt. Fatentur enim in iisdem fol. 49. Act. 1. Inst. |31| Adj. D. Abbatiam nunquam effecisse partem communitatis Curingensis. Quo pacto, quo jure vero eandem participem in oneribus, extorem vero in lucris & utilibus designare possent, nisi Abbatiam plane ab eorum limite separatam novissent. Addunt Curingiani: Omnes & quascunque extorsiones & contributiones oneraque ordinaria & extraordinaria

naria Abbatiam privatim semper & solam per se solvisse, licet æquissimum foret, ut Abbatia, habita solum fundorum a se æquisitorum ratione, contribueret in levandis pagi miseris.

§. 189.

Quot verba, tot libertatis Abbatix indicia. Abbatiam in separata a villa onerum solutione jam tunc agnitam, Curingenses collationem a bonis Abbatix noviter acquisitis desiderantes, ejusdem vero nequidem compotes factos & hisce argumentis Abbatiam a compascuo, privilegio tamen Loffensi de Anno 1220 |31| Adj. A. ipsi concessio, excludentes, vela igitur mutare & Abbatiam pastu & incolatu arcere, attamen eam in contributionis societatem cogere, unicuique iniquissimum adparebit.

§. 190.

Parum mihi refert porro ad 8) an Curingenses propter illicitam erga Abbatiam tentatam atrocem & effrenam vim, an vero in sequelam transactionis de 1699. Bonnæ conditæ, pecora rapta & damna illata luere & refarcire coacti sint? Sufficiat enim, libertatem cœnobii vi & impetu a Curingensibus vexatam, justo Principis decreto a vi majori fuisse incolumem servatam & conatus Curingensium nimis procaces & petulantes repressos.

§. 191.

Neque efficit quidquam ad 9) an Decretum Principis de 1742. in causa huic plane consentanea ad officialem remissorium sit judiciale, an extrajudiciale, an processus & cognitio antecesserit, an vero in limine judicii sit promulgatum? Judicis enim effatum in quocunque processus genere, appellatione non suspensum, in rem judicatam prolabitur. Quin imo quod Commissarii Principis in causa collectarum inter Abbatiam & Curingenses sedulam antea cognitionem, compositionis tentamen & causæ instruendæ industriam adhibuerint, ipsa, quæ hoc Decretum præparavit, Abbatissæ supplicatio indigitat fol. 6. & 7. Act. 1. In st. |31| Lit. K.K. & quod etiam rescripta Principis, cum negotii cognitione concepta, in rem transeant judicatam, in jure notissimum.

§. 192.

Habemus erga hic speciem recursus Cleri ad Principem obligatum Clero contra cujusvis oppressiones & violentias, pro possessionis vel libertatis suæ præsidio succurrere, de quo juris remedio egregios exaravere tractatus



van Espen de recurſu ad Principem in opusc. var. Part. 6. tract. 5.  
Franc. Salgado de regia protectione vi oppressorum.

Et quod revera sit imploratio interdicti retinendæ possessionis seu unde vi,  
quod hodie vocatur Manutenentiæ, designarunt.

van Espen tract. cit. Cap. 2. §. 2.

Rem ergo judicatam in hac tam eximia juris dicundi parte locum  
obtinuisse, nullum mihi superest dubium.

§. 193.

Quod vero jam ad 10) de quadam a cœnobio per proportionem  
collectarum in se suscipiendarum & desuper ineundam partium conven-  
tionem, cedi & conveniri debeat tributorum parte, præcox & nimis  
præmaturum mihi videtur ratiocinium, ad exitum totius coram ordina-  
rio disceptandæ litis remittendum. Oritur enim ex præconcepta illa Cu-  
ringensium opinione, ac si Abbatia allodium suæ parere debeat jurisdic-  
tionis, cum vana tamen & absõna sit hæc persuasio.

§. 194.

Duplex enim in villa Curinge residet judicium, unum magistrorum  
villæ, plane rurale & scabiniis quidem Vliermalienſibus, in ultima vero  
instantia Curia Curingianæ altæ subordinatum. fol. 43. Act. 1. Inf. | 36 |  
Adj. W. juxta. *Rading (s)* & *Ludolf (t)*. Alterum vero Comitatus certe  
Loffensis supremum, *Curia Curingiana* alta vocatum, in qua ipse Prin-  
ceps cum nobilibus & militibus comitatus in persona jus dicere deberet,  
uti testatur recordium a statibus Leodiensibus Anno 1522. in *Louvrex (u)*  
traditum & in factõ commemoratum, hujus discrepantiæ facit fidem (x).

§. 195.

Huic, non vero alteri, subjectum profitetur Abbatia suum allodium.  
Non igitur subjectio sub generali Provinciae summo dicasterio conficit  
quoque subjectioem erga judicium subulcorum & agricularum. Loci  
ergo vocisque fallacia non erit Curingensibus præsidio.

§. 196.

De Stevordensibus & Kermptensibus brevissime jam quidquam adhuc  
monendum habeo. Plane simile in ceteris cum Curingensibus eorum  
causæ est judicium. Sed discrimen tamen non parvi est faciendum, quod  
in

(s) Lib. 1 tit. 20. pag 287. (t) Jure Camer. Append: oder Anhang, pag 40. (u)  
Part. 4. Cap. 88. §. 5. (x) de Ludolf. in Jure Camer. Append. I. cit.

in facti specie jam præmonstravi. Confessionem enim edidit cœnobium fol. 19. Act. 1. Inst. his verbis sibi forte nocivis: Quod nempe allodium quæst. pro majori parte situm sit sub jurisdictione de Curenge, pro alia minori sub jurisdictione de Stevordt & pro alia forsitan exigua sub jurisdictione de Kermpt.

§. 197.

Jurisdictionem de Curenge jam supra explicavimus de alta ibidem sedente Curia Principis. Si ergo Stevordenses & Kermptenses bona cœnobii, sub eorum jurisdictione sita, non ad dotem, seu mansura ecclesiæ recensenda, sed alio juris titulo esse acquisita & olim tributis obnoxia & sub hoc onere ad cœnobium transcripta, jam vero per Colonos, aut Conductores monasterii culta, edocerent, calculum eorum conatibus, quin adderem, recusare non possem.

§. 198.

Sed candide Stevordenses in literis ad Abbatissam de 1634. |31| Adj. P. P. verbis exprimunt: Si

Abbatia dicta prædia suis colenda manibus duxerit, non desiderarent Stevordenses, illam vel prædia tributo subicere, colonus autem tributa præstet.

Nunc autem Abbatia |32| fol. 12. se allodium quæst. per Maierium & locum tenentes regere, asserit & Stevordenses hoc minime contradixerunt. Colonos ergo, non vero Abbatiam ipsam ad collectarum solutionem adigere valerent.

§. 199.

Kermptensium jura adhuc magis in obscuris latent & nihil de eorum in allodium quoddam Abbatia jure totis in actis cantatur, nisi quod in diplomate Lossensi de 1220. terra quædam timosa inter allodium de Kermpt & de Herckenrode cœnobio dono tradetur. Duo ergo hic cernuntur allodia plane diversa. De Herckenrodensi lis agitur, de Kermptensi vero nobis denegatur dilucida magis causæ notio, quæ, si exacte considerem, ad definiendam immunitatis, aut collectationis quæstionem causam nondum abunde mihi apparere instructam, non pernego. Magis enim in patriæ mores, pacta statuum & Cleri privatas leges erit perquirendum.

§. 200.

Confessoriam ergo, qua certare debuissent appellantes, vel si magis arrideret, probationem in contrarium ad actionem negatoriam, cœnobio faventem, convellendam aut prosternendam, non satis probatam esse; mea fert opinio.

§. 201.

Non absorta erga forte videri posset interlocutoria ad melius demonstrandum jus collectandi appellantium, contra cœnobiū sibi arrogatum.

§. 202.

Cum autem tributorum in Provincia colligendorum causæ in Patriæ Leodienſis judiciis facilioris sint expeditionis & cognitionis & in processibus olim agitatibus Trudonensibus & reliquis remissio ad Curias Leodienſes in Camera prælata fuerit, hinc quoque nostra in lite simpliciter concludebatur ad confirmatoriam, compensatis tamen expensis.

Sent. den 31. Nov. 1759. publ.

In causa communitatum de Kermpt, Stevordt & Conf. ex una, contra Abbatissam in Herckenrodt ex altera partibus. Appellationis, dicimus & pronunciamus, per judicem prioris instantiæ bene judicatum, male appellatum, proinde ejusdem Sententiam confirmandam esse, prout hisce confirmamus, expensas in hocce Imperiali iudicio desuper causatas compensantes.

OBSERVATIO DCCCCXLIX.

*Juramenta dandorum & respondendorum in causis matrimonialibus admittenda non sunt, nisi ab utraque parte indicia adsint, quæ easdem dubias reddunt.*

Præmittenda hic est commentatio mea de Vſu positionum Opusc. T. IV. op. XX. inserta.

Thesis vero ipsa eo minus dubii habet, quo certius est, communitates actores eo laborare, ut mediantibus his juramentis se plane a probatione liberent. Latius ea de re egit Facultas sequentibus Mensē Nov. 1737.

Oba

Obwohlen vorgegeben wird 1) welchergestalt ex visceribus libelli sat-  
tamer Verdacht gegen Klägern vorhanden; dannhero 2) die juramenta  
dandorum & respondendorum probationis promovendæ gratia adhibiret  
werden könnten, ut per hæc eliciatur confessio

Michalor de posit. c. 2. n. 1. 2.

adeo, ut sicuti Actori super Actione, ita etiam reo super Exceptione ejus-  
modi positiones offerre permissum sit: mithin es scheineth, als wenn dies  
selbe in præsentem casu zugelassen, wie denn Mevius überhaupt der Meinung,  
quod in matrimonialibus admittantur,

P. 4. Decis. 108.

und 3) viele Doctores vermeinen, daß auch puella deflorata einem den Eyd  
super stupro & matrimonio deferiren könne, wenigstens 4) scheineth, daß  
Kläger mit dem juramento purgatorio zu schrecken und zu incarceriren  
seye.

Jedennoch aber und dieweilen 1) aus dem Amts-Protocollo nicht zu  
ersehen, daß Kläger mit vielen schweren indiciis graviret, indem sich nichts  
anders darinnen findet, als daß Beklagtin vorgegeben, Kläger seye oft bey  
ihr gewesen, habe ihr die Ehe versprochen und sie zu Fall gebracht, auch  
2) dieselbe bey der Confrontation keine besondere Umstände vorgebracht,  
daraus aber 3) daß Kläger alles geläugnet, so wenig ein Indicium zu neh-  
men, als daß Beklagte lange bey Klägers Mutter gedienet, oder keines ver-  
dächtigen Umgangs mit andern von Klägern überwiesen werden können,  
massen Kläger nicht schuldig ist, diesen Beweis zu übernehmen, da sie, ih-  
rem eigenen Geständnis nach, sich schon einmahl vergangen und ein Kind ge-  
habt, im Gegentheil N. Act. 7. dem Kläger das Zeugnis gegeben, daß er  
jederzeit ein Christlich Gemüth gehabt; solchemnach 4) da allhier causa ma-  
rimonialis mit der Beschuldigung eines Delicti verknüpft, in delictis aber  
einem sonst unberufenen Menschen auf bloße Inculpation einen Eyd zu  
deferiren hart und nicht zugelassen ist, Beklagte von Klägern das Juramen-  
tum respondendorum nicht fordern mag, einfolglich auch 5) das juramen-  
tum dandorum & respondendorum nicht statt hat, gestalten auch 6) viele  
Doctores statuiren, daß sowohl in matrimonialibus, als criminalibus das  
juramentum dandorum & respondendorum regulariter ob metum perjurii  
majorem nicht zu gestatten seye,

Lynck. resp. 118. n. 5.

Stryck Vt. Mod. L. II. Tit. 1. §. 47.

und diese Juramenta, wenn sie facta propria betreffen, eine speciem jura-  
menti veritatis abgeben,

Stryck Intr. ad Pr. c. 17. §. 10. 12.

auch per indirectum litis decisionem respiciren, obgleich inter Juramentum respondendorum & litis decisorium ein Unterscheid sich befindet,

Ludovic. VI. Pr. Dist. Jur. L. XII. Tit. II. Dist. VII.

jedoch 7) Mevius in obangezogenem Ort dießfalls contrairer Meynung ist, mithin bey dieser collisione opinionum das Medium zu ergreifen, daß nemlich mehrgedachte Juramenta in Matrimonialibus bloß alsdenn zulässig, wenn von beyder Seite Indicia vorhanden, welche die Sache zweifelhaft machen.

Sodann 8) wenn gleich viele Doctores meynen, daß auch puella deflorata einem den Eyd super stupro & matrimonio deferiren könne, solches so absolute nicht zu nehmen, sonst der Unschuldigte angegriffen und beschimpfet werden könnte; derowegen die Rechte billig erfordern, daß vorher ein erheblicher Verdacht gegen die inculpirt Person beygebracht werden müsse, hingegen Beklagte nichts beygebracht, und dasjenige, was sie in ihren Positionibus N. Act. 7. hernach angegeben, bloß allein auf ihrem Sagen beruhet, welches keinen erheblichen Verdacht ausmachtet, gleich denn 9) ganz irrig vorgegeben wird, als ob ex visceribus libelli sattemer Verdacht vorhanden, weilten Beklagtin gar keinen Libell übergeben, sondern nur auf von Klägern angestellte Injurien Klage exceptionem imprægnationis & promissi matrimonii opponiret, und selbige auf unerwiesene facta gebauet, omnis calumnia hinwegfällt: cum tamen Juramentum respondendorum nihil aliud sit, quam species juramenti calumniæ,

Mev. P. 3. D. 175. n. 2.

Stryck in not. ad Lauterb. Tit. de Interrog. in Jure fac. verb. dandorum.

einsolglich auch 10) Kläger ad juramentum purgatorium nicht graviret, also nicht abzu sehen, wie derselbe damit geschrecket, vielweniger absque indicis auf das bloße Angeben der Beklagtin incarceriret werden möge: cum potius ubi nulla indicia urgentia adsunt, inculpatus absolvendus, nec juramento gravandus sit.

Berlich P. 5. concl. 38. n. 65.

womit auch 11) die Kirchen-Ordnung übereinstimmt, als haben dafür gehalten, daß der beschuldigte Theil ohne Mittel zu absolviren seye.