

RELATO XX.

Quatuor Instantiarum, vt & Instantia Cam Imper. cum insertis vbique Sententiis interlocutoris & definitiuis.

In Cauſa Appellationis G. S. contra B. St.

S Y M M A R I A.

- 1 In contumacia vera non appellatur.
- 2 Contumax quis non dicendus.
- 3 Iudex recusatus tanquam suspectus, vel à quo appellatur, in causa procedere non potest, antequam de causis suspicionis & appellationis cognoscatur.
- 4 Decretum primum, eiusq; immisio contra quos fieri possit.
- 5 Immissio ex primo decreto in actione in rem, post anni lapsum, & similiter in actionibus personalibus, ob nimiam rei contumaciam, possessionem obtinet, fructus lucratur, & suos facit.
- 6 Erb. oder Hof. Pachtgüter in vno praedio concurrere non possunt.
- 7 Articuli vim confessionis habentes, & illis adiecta qualitas probanda est.
- 8 Contumax in actione personali quando audiendus, & quo tempore & nu. 9.
- 10 Sententia ex contumacia lata natura quae.

PRIMA INSTANTIA.

Anno 66. 6. Iunii citatur Reus St. wegen des Hof. Gurs zu W. ad instantiam Possessoris B. S. zu W. vt ad 20. Iun. comparereat.

20. Iun. dantur die. Klage Articul / petit pronuntiar pro se in contumaciam. Et decreta alia citatio contra Reum peremptoria, ad 5. Iul.

Tenor libelli: Petit pronuntiar, dasz Rei patri, & Reo ipsi, nach Hofz. Recht vnd sonst in Recht nicht gebürt / sein Erb. vnd Actori d. Hof. Pacht mit 4 1/2 Malter hatt Korn / halb Nocken / vnd halb Gersten / vnd 3 1/2 Malter Haberz auffzudringen vnd zu fordern / vnd dasz REUS schuldig / sich die alte Hofz. Aufgiff be- gnügen / vnd alle wider Hofz. Rechte / vnd sonst abgedringen empfangen Korn / mit Erstattung Kosten vnd Schäden zurestituten.

5. Iul. comparet Reus per Ioan. S. cum mandato, & citatur ad 7. Nouemb.

7. Nouembr. Reus dicit generalia wider die Klage / reseruat vltiora, suum Proctratorem mortuum, prorogatur terminus ad 14. dies.

21. Nouemb. accusatur Rei contumacia. E- contra pro Reo dantur Exceptiones. Tenor: Actorem cumulasse plures actiones in libello: Non posse responderi articulis. Petit pronuntiar, Reum non teneri respondere, sed absol- uendum.

23. Ianuar. Anno 67. Actor dat Replicas, vbi petit cauillationes Rei reici, & articulos in contumaciam pro confessatis acceptari, & praefigitur alia iuridica ad 20. Febr.

20. Febr. Reus dat Duplicas: petit vt in Ex- ceptionibus.

22. Iunii triplicatur: petit vt ante.

20. Iul. quadruplicatur.

Actor generalia: concludit.

Reus similiter, salua causa principali, & pro- bationibus.

Causa committitur Petro S. sich cum aliis Iudicibus & Iurisperitis zubeudencken / vnd zube- sternen / vnd zuerkennen / quod iuris.

25. Septembr. dictus S. hat cū Scabinis nach folgende Reches, Weisung eynbracht / quae in iudicio praelecta: vbi in fine habentur verba, hette derwegen der Vrtheilsträger cum Scabi- nis zuerkennen / wie folgt.

In Sachen N. contra N. erkenne d. S. cum Scabinis & consilio Iuriconsultorū, für recht / dasz Reus, non obstantibus Exceptionibus, auff ein Pcen der Bekannnuß / id est, confes- satorum, auff Actoris Klage zuantworten schül- dig seyn sol: reseruando expensas.

Subscriptis: Henricus H.

Appellatur in continenti ad Senatum D' protestatur de partialitate & nullitate, si atten- teur à Iudice.

Actor dicit, ab Interlocutoria appellari non posse, vigore ordinationis: petit literas mutui compactus ad Iudicem zu N.

3. Octob. appellatur in scriptis.

Citantur partes ad 13. Nouemb.

Deinde Reus iterum citatur ad 20. Nouem. Qui dies prorogatur ad 27. Nouemb. vbi A- ctor comparuit, sed Reus noti.

Pronuntiat, d. Appellationem à mera in- terlocutoria nō recipiendam, praefigendo ter- minum finalem, von heut vber 14. Tag / ad re- spondendum libello, vigore prioris sententiae

Actor iterum vrget Compasbrieff / & petit alios testes citari gen. M. Iudex eas decernit, propter pestem & senium testium, & quod tes- tes Iudici subiecti citentur, sed non fiat pu- blicatio ante admissionē articulorum. Quod decretum significatum Reo, de dato 10. De- cembr. cum termino, vt supra, qui prorogatur ad 22. Decemb. Sed non successit dies; quia in- teruenit tractatus concordiae.

5. Maii Anno 68. ad instantiam Actoris ter- minus prorogatur ad 13. eiusdem.

Eodem accusatur contumacia Rei, & dicit Actor, suos articulos pro confessatis habendos: Reum non audiendum: & quod Actor immittere dicitur sit in die eyngedrungene Possessor der Korn. Renten / & aliorū grauaminū, de qui- bus in libello, & restituendus, in quo fuit eius

pater & auus ante d. augmentum Canonis, gleich andern Hofleuten / die gedachten Hof gehabt haben. Petit vt iam: Cum damnis, interesse & expensis.

Rei Procurator protestatur de non resiliendo ab appellatione sua, & exhibet causas in scriptis, cur Iudex iam non possit esse Iudex, oder in dieser Sachen weiters handeln sol. Petit Iudicis decretum.

Actor petit, vt articuli pro confessatis acceptentur, & immisso fiat ex primo decreto.

3. Iunii partes apparent: accusatur Rei contumacia, & petitur vt antè.

Procurator Rei dedit materiam in scriptis, petit articulos ad respondendum & probandum admitti, cum oblatione, quod discussa illa materia, sich auff Actoris Forderung cynzus lassen.

Tenor d. materia: Dat positiones contra Actorem in modum summaria petitionis, erheblicher Ursachen / cum Actor teneatur restituere ante omnia ipsi Reo d. bona, quam audiatur in sua actione, vel Reus respondere teneatur. Et dicit quoque ante 40. annos per patrem Rei, Josten/elocata esse d. bona pro certo Canone Actoris parentibus, & Ioannem cum coniuge Sr. d. Canonem I. & G. à tempore d. Verpachtung semper soluerunt: Sed is dicatur contractus locationis & conductionis, vnd sey ein bestand Gut: Actor aber habe sich de facto, defunctis parentibus dareyn gesetzt. Vnde Reum non teneri respondere libello, antequam euacuet d. bona. Petit decerni, quod Actor iniuste occuparit d. bona, & restituere teneatur Reo, antequam ipse ad libellum reneatur respondere. Petit vt antè, scilicet exceptiones esse releuantes.

Interloquitur Iudex.

Non obstantibus exceptionibus inhærendum suo decreto, & præfigit terminum ad 16. Iunii, vt respondeatur libello, sub pœna confessatorum.

Rei Procurator appellat ad D. in continentis; quia tacitè denegata materia petitio.

10. Iunii Reus offert schedulam appellationis ipsi Iudici.

16. Iunii Actor solus comparet, & Iudex decernit ad d. Schedulam appellationis: Als 13. Maii die Partheyen post primam appellationem wider erscheinen / vnd beyde Partheyen schriftlich vnd mündtlich für vnd gegen dieselben Appellation fürgetragen / vnd gerichtlichen Bescheid darauß gebetten: So sey nach solchem Beschlus darauß ein billich Bescheid gegeben: cui adhuc inhærent. Sed quoad nouas exceptiones Rei. 3. Iunii, post d. conclusionem exhibitas, sol Actor post Rei responsiones darauß auch schriftlich zuhandlen schuldig seyn.

Actor accusat contumaciam Rei, petit il-

lum declarati cõtumacem, & ex primo decreto decerni, daß Actor postmodum die auffgedrungenen Pächte zureichen nit schuldig sey / anderst/als andere Hofleut de suis, quæ eiusdem sunt natura. Item petit materiam Rei 3. Iunii exhibitam in contumaciam reiici, nec ipsum ante purgatam contumaciam audiri.

Nomine Rei comparent C. & alii, quibus d. decretum prælectum est. Illi vero petierunt acceptari etliche schriftliche Materias: Sed per decretum denegatum, nisi Reus prius satisficiat decreto de 3. Iunii.

8. Iulii pronuntiat, daß Actor nicht schuldig / d. Reo auß dem Gut zugeben / dann als Actoris Vater vor Steigerung der Pachte dar an gegeben / vnd von Alters gewöhnlich / vnd daß d. Bernh. S. darauß ex primo decreto zu imittiren vnd zuhandhaben.

B. pro Reo petit, dieselbe seine Materias iudicialiter zu verzeichnen.

Decretum.

Dieweil Reus citirt / aber ungehorsamlich aussenblieben / inmassen er noch nit / sol sich nit gebüren / weiter was cynzubringen / noch angenommen werden.

Tandem ad Actoris instantiam facta immisso per nuntium.

Item iterum citatur Reus ad finem, an velit purgare contumaciam, & respondere libello. Item, vt audiat responsum Actoris, ad Rei articulos 3. Iun. exhibitos, & probationes afferti, sub comminatione de immittendo ex secundo decreto. Vult Acta mitti ad Iurisconsultos, qui sententiam concipiant.

Anno 69. Iouis post Exaudi, Actor petit secundum decretum.

Reus protestatur de non recedendo ab appellatione, petit causas, quas allegat in scriptis legi: Dat Materiam.

Actor petit reiici propter contumaciam.

Reus negat.

Actor petit secundam immisionem decernendam.

Tenor d. Materia.

Vult dicere causas, quare non ad libellum agere debeat: Vrget suspicionem Iudicis, quod pendente appellatione, & ante restitutionem prædii ad vltiora processerit, nec Procuratores suos audire voluerit. Petit ne Iudices in causa procedant, alias protestatur de nullitate.

Sequitur alia Materia.

Dicit se causas allegasse, quare non teneatur respondere, & c. vt supra. Dicit se non contumacem: Ergo male factam immisionem.

Negat appellationem esse desertam: Ideo non immittendum ex secundo decreto.

10. Junij in presentia partium fertur
Sententia.

T E N O R.

Quod Acta ad superiorem transmittere ve-
lit, vnd Bescheides erwarten / ob hserin ziviel/
oder zivienig geschehen. Interim, quoad immis-
sionem ex secundo decreto, superledendum:
Doch alles sine delatione friuolæ appella-
tionis.

ACTA SECUNDÆ IN-
STANTIÆ.

Fertur Senatus Dortmund. quod Anno 68. 28.
Augusti Reus proposuerit, quod appellauerit à
M. 8. Julii: Reus obtin. processus. Citatur Actor
ad 16. Septembr. Postea Iudices in M. petunt
suspensionem causæ, & obtinent ad tempus, si-
ne tamen præiudicio partium.

3. Junii Anno 69. C. præsentat promotoria-
les Camerae.

20. Julii C. dedit libellum attentatorum.
Item libellum appellationis cum instrumento
requisitionis, protestationis & appellationis,
& petit responderi.

31. Augusti: C. scriptum prælegitur Procura-
toris Actorum. Tenor: Dicit generalia cōtra in-
strumenta Rei, & quod causa remittenda, tan-
quam non deuoluta: cum expensis.

18. Augusti. Anno 70. Iudices conceperunt
sententiam, & citantur partes ad audiendam
eam.

25. Augusti: Partes petunt pronuntiare.

Sententia Tenor.

Das auß den Ursachen / so in der Appella-
tion fürbracht / die Sach an vns nicht erwach-
sen vnd darumb zu remittiren sey: Cōdemnan-
do Reum in dimidiam expensarum huius in-
stantiæ, alteram dimidiam compensantes.

Appellatur in continenti: sed non fit profe-
statio: & dantur Refutatorii Apostoli.

TERTIA INSTANTIA
IN MANG.

9. Septemb. Anno 70. Actor coram Iudice
Mang. dicit, causam remissam, & obtinet cita-
tionem contra Reum.

22. Septemb. fit prorogatio ad 21. Junii, An-
ni 71.

21. Junii, Actor dicit causam remissam, dat
Acta.

Reus cognoscit Sigillum.

Actor dicit: Quia antè obtinuerit literas
mutui compassus ad Iudicem P. & desuper ro-
tulum clausum & sigillatum, cuius sigillum re-
cognitum: ideo producit d. Rotulum, & petit
litteras mutui compassus ad modernum Iudi-
cem R. vna cum d. Rotulo zuschieffen / vt testis
ibi nominatus repeti possit.

Reus dicit generalia, dat materiam in scri-
ptis.

Tenor Materia.

Dicit, se non fuisse verum contumacem,
cum semper comparuerit per Procuratorem:
Non fuisse immittendum; quia causæ non ad-
fuerint. Putat contumaciam purgatam per re-
sponsiones sequentes, vbi omnes ferè articuli
Actoris negentur, & petit se absolui ab actio-
ne. Et quod Actor non tantum teneatur resti-
tuere d. bona, sed & æstimationem, &c. cum
damnis, &c.

27. Martii, Anno 72. Actor dat materiam in
scriptis: vrget refusionem expensarum ante om-
nia. Non purgari contumaciam per Rei ma-
teriam, superiori anno exhibitam: ideo ex se-
cundo decreto immittendum. Quia articuli
pro confessis habiti ob contumaciam, & sic
his tacitè contestata. Repetit Rotulum testium
antè exhibitum ad causam principalem.

Rei Procurator offert refusionem expen-
sarum.

Decretum.

Vt Actor exhibeat ad proximam schedulam
expensarum.

22. Maii vidua Actoris comparet cum Tu-
toribus liberorum. Datur designatio expen-
sarum.

30. Octob. Tutores confirmantur, & iurant;
& constituitur W.

14. Mart. Anno 73. submittitur.

Decretum.

Datur terminus ad audiendam sententiam
ratione expensarum.

18. Iuratur ratione expensarum.

30. Septembr. Per decretum declarantur
ptiora, vt expensæ ab Anno 67.

22. Decemb. als à die contumaciæ angewen-
det / sollen wircklich erlegt werden. Quam de-
clarationem partes approbant.

17. Decembr. Expensis refusis, C. petit de-
cerni, Actorem ad solutionem Canonis tene-
ri. Accusatur contumacia, acceptantur ex-
pensæ.

Actor contendit, se esse in reali possessio-
ne constitutum per primum decretum, lapsio-
iano anno, in hac actione reali, in qua etiam
conseruandus sit, saluo iure proprietatis Rei:
Ideo acceptos Canones ab Actore à tempore
primi decreti non teneri restituere.

6. Maii, Anno 74. Pronuntiat: Das A-
ctor, wegen Ungehorsam Antwortens / neben
den empfangenē Früchten / nunc post annū bey
zuerkannter Possession zubehalten / vnd Reus
nun mehr nicht vmb solche Pacht / vnd desselbi-
gen Versicherung / dann allein vmb den Eygenthum /
zuhören sey.

K. Protestatur de appellando.

Infra

Infra decem dies insinuatur schedula appellationis, & decernuntur Apostoli dimissorii.

ACTA QUARTÆ INSTANTIÆ.

4. Augusti Reus præsentat instrumentū appellationis: Obtinet processus.
2. Septembr. Reus reproducit processus: accusat contumaciam.
5. Octobr. Reus repetit priora: dat libellum appellationis, & contestatur litem negativè.
16. Nouemb. Reus petit responderi libello.
9. Decembr. Actor dicit, quod ipsi 22. Decemb. Anno 67. in contumaciam ex primo decreto adiudicati sint fructus, quos etiam tanquam possidentes, auctoritate Prætoris perciperit. Et licet appellatum, tamen causam remissam esse, & M. decreto suo confirmasse, sperat, d. decretum confirmatum iri.

Reus repetit libellum & acta: Petit in contumaciam pro confesso haberi.

Sententia definitiua.

Pronuntiat: Bene iudicatum, & male appellatum, cum refusione expensarum, confirmando priorem sententiam.

Appellatur in continentia ad Cameram.

INSTANTIÆ CAMERÆ IMPERIALIS.

Primò datæ sunt Exceptiones non deuolutæ appellationis. Summa, quod in vera contumacia non appelletur. Item esse meram interlocutoriam, quæ in petitorio reparari possit. Petit pronuntari, bene iudicatum, male appellatum: Vnd da er ihne Appellaten Rechts nicht erlassen wol / ihne ad Iudicem priorem zu remittiren. Cum expensis.

Vaius dicit generalia, repetit den Bescheid / quod scilicet agatur ad grauamina.

G. Er hab auff den Bescheid gehandelt.

V. Seyen die Exceptiones zu spat eynkommen.

23. Ian. An. 79. G. läst es bey der Submission bleiben / vnd dieweil die grauamina tantummodo acta priora in sich halten / darauß man zu antworten nicht schuldig: tamen vt satisfiat interlocutorie, dat euentuales responsiones cum defensionalibus.

Sequuntur Grauamina.

Principio repetit omnia acta in M. & Dortmund. & inde apparere, verum esse.

1. Quondam I. St. Pater Appellantis, elocavit inter alia bona sua im Gericht M. habend / ein Gut in der W. genannt / ante quinquaginta annos, weyland Johann S. & H. coniugibus pro annua certa pensione, an Fruchren / Gelt /

Dienst / it. ad dies vitæ. Respond. non credit.

2. Quod d. coniuges & coloni pensionem talem soluerint vltra triginta annos.

Respond. non credit.

3. Actorem Bernhard post patrem Ioan. de facto bona occupasse, vnd da auff Anno 66. 20. Iunii, Reum conuenisse zu M. cum latis actionibus realibus & personalibus. Resp. vsq; ad artic. 13. inclusiuè, dicit irresponsalem.

4. Reus exceperit contra formam libelli.

5. Iudices prælegerint cuiusdam Iurisperiti Bedensken / quod pronuntiandum, nempe, quod Reus, non obstantibus exceptionibus, teneatur responderè sub pœna confessatorum idque loco sententiæ, absque tamen declaratione, daß sie also vrtheilen.

6. Inde Reus 3. Octobr. appellauerit ad D. in scriptis, & insinuauerit schedulam appellationis priori Iudici.

7. Eo non attento, Iudex à quo, pronuntiarit 20. Nouemb. appellationi non esse deferendum, præfigendo terminum peremptorium ad respondendum libello.

8. Reus, salua appellatione, in termino 13. Maii, Anno 68. Iudicem recusarit, quod pendente appellatione & deuolutione iurisdictionis attentare non liceat, & in euentum, vt suspectum recusarit, quæ omnia si noluit attendi exhibuerit 3. Iunii Exceptiones, ex l. si quis conductionis, C. locat. Videlicet, quod Actor (cuius pater dicta bona conductionis titulo possederit, eoque nomine Actor adhuc detineat) antequam bona Reo euacuauerit, audiendus non sit.

9. Sed Iudex in M. d. Exceptiones eiecerit, præfixo termino peremptorio ad respondendum.

10. Reus in continenti Iudicem, vt suspectum, recusauit, & appellarit coram Notario & testibus.

11. Quibus pendentibus, & post d. reculationem Iudex à quo, pronuntiarit 8. Iunii, in vacanti, Actorem ex primo decreto, tanquam ob contumaciam Rei immittendum esse in die Jahr Zins vnd Pacht des Guts zu W.

12. Quod Reus in continenti protestatus fuerit de appellando.

13. Sed Iudex, eo non attento, Actorem statim immiserit.

14. Reus nunquam antè contumax fuerit, nec per sententiam declaratus. Respond. non credit.

15. 16. Dictas appellationes ex attentata debito tempore factas, vnd zu D. anbracht / vnd bis zu Endvrtheil versolgt.

17. Idque ex causa, quod actio errore iuris & Actorum habita sit pro personali, non reali. Resp. Illatius.

18. Quod Reus intra annum post d. remissionem, hoc est, in primo termino, 21. Iunii, Anno

Anno 71. 31. M. salua nullitate responderit ad libellum. Respond. negat; quia aliter ex actis constat.

19. Item contumaciam, si quæ iure sibi imposita, purgare, & expensas soluere obtulerit: Damit er in vorigen Standt der Sachen/ vnd der Früchten Lieferung halb restituirt würde: Resp. vsq; ad 28. inclusiuè esse relatiuos.

20. Quod Reus aliquot taxatas contumaciaz expensas, post obitum Actoris, viduæ & tutoribus soluerit, & ita purgatam cõtumaciam.

21. Quod Reus primum decretum tolli petierit, & se in integrum restitui, der jährlichen Zins/ Rießung.

22. Quod M. nulliter & iniquè pronuntia- rit 6. Maii, Ann. 64. Dasß Actor bey den inuimis- titen Früchten zuerhalten vnd zu bleiben: Er Reus non amplius audiendus sit super possessione, sed de proprietate bonorum.

23. Reus à d. decreto (quod omnes effectus secundi decreti continet) infra decem dies in scriptis appellari ad D. debito tẽpore Appella- tionem prosecutus, articulata grauamina & in- structionem iuris, & contra Actorem contumacem penale mandatum ad respondendum obtinuerit.

24. Reus accusauerit contumaciam nõ pã- ritionis, nec respondentium, & petierit decla- rationem mandati.

25. Quod Dort. 16. April. causam pro con- clusa acceptarit, & pronuntiauerit, bene iudi- carum, cum expensis.

26. Quod Dort. ante sententiam à Reo sex Taleros petierit, sub prætextu, daß sic die Er- kãntniß à Iurisperito herren verassen lassen.

27. Qui Taleri soluti, nullius tamen Iuris- periti descriptionem siue cõsiliium visum esse.

28. Quod Reus, tanquam enormissimè læ- sus, in continenti, viua voce, & post 24. April. in scriptis, à dict. decretis & attentatis ad Came- ram appellari.

29. Iuris, quod tale consiliium iudicialiter lectum, sine declaratione Iudicum, quod ita pronuntient; non habeat vim sententiæ vel de- creti, & sibi non noceat. Respon. Iuris.

30. Is non dicatur ¶ contumax, nec in pœ- nam contumaciaz declarandus, qui in iudicio comparet, exceptiones proponit, vel grauatus appellat, vel qui per sententiam nõ declaratur talis esse.

Respon. Iuris.

31. Iudex recusatus, tanquam ¶ suspectus, vel à quo appelletur, in causa procedere non pos- sit, antequam de causis suspicionis & appella- tionis cognoscatur, sed id omne, & quicquid in feriis in alterius præiudicium sit, nullum, partiale, & pro attentato habendum, & reuo- candum esse.

Respond. Iuris.

32. Decretum primum, eiusque immissio-

nem ¶ contra nullum fieri posse, nisi qui pri- mo contumax à Iudice competente declara- tus, præiis & aliis solennitatibus Iuris.

Respon. Iuris.

33. Et quod is, qui post primum decretum in iudicio comparet, purgando primum annum in actione personali, in integrum resti- tuatur cõtra contumaciam, refusis expensis: a- lias quicquid in contrariu sit, nullum esse, vt in prioribus instantiis inductum. Resp. Iuris.

34. Sequi, in prioribus instantiis nulliter & iniquè, cum summa partialitate esse processum & sententiarum, & bene appellatum, cuius ap- pellationis formalia sint iusta: Petit, dicta de- creta, tanquam nulla, cassari, & pronuntiarì, iniquè processum & iudicatum, & quod Reus nunquam contumax fuerit, in pœnam nõ in- ciderit, & taxatas expensas indebitè soluerit: ideoque restitui debere contra dictos proces- sus, & in priorem statum reponi, annuarum præstationum, vt ante annum 66. fuit: cum restitutione fructuum, interesse, damnorum & expensarum. Item, daß Actores Reo das Gut/ antequam desuper agere possint, widerumb zu euacuiren vnd heymzustellen schuldig seyen. Et causam principalem ob Iudicum suspicionem, ad Cameram deuolutam esse. Officium Iudicis super his omnibus & singulis implorando.

TENOR DEFENSIONALIVM.

Pro deductione, quod non sit remittenda causa, dat defensionales: petit desuper litè con- testari & responderi.

1. Artic. vixisse Iohannem S. vt supra 1. artic. grauam. Resp. credit.

2. Ex quibus natus B. S. Resp. audiuit.

3. Dictum I. prædium Emphyteuticum W. vocatum, M. situm, vnd in den Hof zu N. gehõ- rig / habuisse & possedisse, vnd gleich andern Hof, Leuten darzu berechtigt. Resp. audiuit.

4. Post obitum d. coniugum gemeltis Gue an d. B. transferit / qui illud animo & corpore possederit. Resp. non credit.

5. Dasß Reipater J. von St. mehr nicht / dann jährlich 16. Schilling / oder 32. alb. Cõs- nisch erlegt / ic. Resp. non.

6. Dasß eyngehõrige Hof, Güter des Hofß M. nach Gewonheit vnd Gebrauch des Hofß mit Pächten nit erhõht worden.

7. Sondern Jobsten eo tempore, als Acto- ris antecessoribus ihre Bestand. Brieff end, frembd gewest / gedachte Güter mit fünf Mal- ter Korn / 3 1/2 Malter Habern / jährlicher Korn, Pacht vnd alle Jahr zwey seyße Schwein auff- gedrungen vnd gesteigert.

Respond. non credit, außgenommen / daß Reus den hillichen Pacht empfangen / vnd von Actoris Eltern bezahlt / quod acceptat pro confesso.

8. Dasß

8. Daß Johann dict. Korn realiter eynwilligen müssen / hac cōditione, da in futurum Iohann. vel heredes eius, ihren Behands Brieff widerumb bekommen / vnd sich darinn befinden wirdt / daß die S. d. J. & eius heredibus, nicht mehr / als oben articulirt / folgen zulassen / vnd zu endrichen schuldig / Vnd gemelt augmentum, cum restitutione perceptorum fructuū, ab vnd todt seyn sol. Resp. credit, daß solches eyngeviligt / & hoc acceptat, reliqua negat.

9. Daß d. Bernhard d. literas circa annum 58. vel 59. wider bekommen / vnd darinn besunden / das gemeltes Ioannis Watters d. augmentum wider Hofes Gerechtigkeit vnnnd Gebrauch auffgedrungen worden.

Resp. non credit.

10. Licet apud Reum pro remissione augmenti saepe petitum. Resp. non credit.

11. Cum tamen nihil obtentum, cōuentum fuit M. ab Actore 5. Iun. Anno 66. Resp. credit, sed iniuste.

12. Lis ibi contestata affirmatiuè per Actorem. Resp. vt in actis.

31. Et quibus Reus respondere noluerit.

41. Interlocutum tamen 15. April. quod non obstantibus Exceptionibus respondeat sub pœna confessatorum. Resp. credit, sed intempestiue, reliqua negat, attento 5. articulo grauam.

15. Licet Reus appellarit temerè, demptis qualitatibus.

16. Tamen consilio Iurisconsultorum appellationi non delatum, præfixis 14. diebus ad respondendum. Resp. credit, exceptis verbis, etlicher / c.

17. Post d. Appellationem Reum non tantum tractatui concordia, sed etiam terminis iudicis interfuisse, & coram Iudice à quo, per suos elisuios processisse in causa. Resp. credit, salua appendice.

18. Vnde Reum à d. appellatione resiliisse. Resp. non credit.

19. Et 3. Iunii Anno 68. interlocutum, Iudices in hærere priori decreto, præfigentes Reo ex superabundanti terminum peremptorium, videlicet 6. Iunii, ad respondendum, sub pœna confessatorum. Resp. credit, vt in actis.

20. In d. termino Reum contumacem fuisse verè & purè. Resp. non credit.

21. Et licet 11. Iunii appellarit Reus: tamen refutatorii dati. Respondet, iuste appellatum, sed iniuste refutatorios datos.

23. Hinc ad instantiam Actoris & contumaciam Rei factam esse immissionem ex 1. decreto, 8. Iulii, Anno 68. Interloquendo, daß Actor hinsüro nicht mehr antiquum canonem liefern sol / prout immissio desuper facta est. Respond. credit interlocutum, &c. & siue contumacia, vbi terminus primi decreti excessus est.

24. Non attenda protestatione, Reum co-

ram Iudice à quo processisse, & per contrario actus resiliisse. Resp. non credit.

25. Et sic secundam instantiam nicht verorsacht hab. Resp. non credit.

26. Nihilominus Reum 28. Augusti impetrasse processus à D. Res. credit.

27. Als die zu M. concordiam tentirt / vnnnd derwegen gen D. geschrieben / interim tamen Reum, intciis D. in Camera processus petiisse, & promotoriales impetrasse. Resp. incertum, multiplicem, &c.

28. Coram D. processum, & 25. Augusti, Anno 70. pronuntiatum, non deuolutam, sed remittendam causam. Resp. credit.

29. Et licet Reus appellarit: tamen desertam esse appellationem, ex vigore d. remissionis Anno 71. causam ventilatam coram M. Respond. non credit, sed post remissum paritum esse decretis, per responsonem & refusionem expensarum.

30. Mota ibi contentione super expensis, pronuntiatum esse, sine Rei contradictione. Respond. solutas expensas, & sic moram purgatam.

31. Qui Reus etiam contendit, Actorem teneri sibi restituere possessionem prædii. Resp. credit iure factam.

32. Iuris, quod immissus ¶ ex primo decreto in actione in rem, post anni lapsum, & similiter in actionibus personalibus, ob nimiam Rei contumaciam possessionem obtineat, fructusque lucretur, & suos faciat.

33. Iuris, qui authore Præatore possidet, iuste possidere.

34. Sicut nimirum Actores ad d. sententiam 8. Iul. Anno 68. latam, in d. fructuum immissione manumittendi sunt. Resp. non credit.

35. Desuper submissum.

36. M. pronuntiarit 6. Maii Anno 76. daß Actor propter contumaciam, neben den empfangenen Früchten / nach Vmbgang der Zeit folgendes Jahr / bey d. er Anno 68. iuerkanten Possession zubehaupten. Et Reus deinceps solum super proprietate audiendus sit. Resp. vt acta habent.

37. Reus appellarit ad D. Acta ad IC. transmissa pro sententia.

38. Sit D. pronuntiatum, bene iudicatum, male appellatum. Et quod Actor penes obtentam suam possessionem manutenendus sit.

39. Licet Reus appellarit. Resp. credit sententiatum, facta contributione pro consilio, & appellatum, reliqua negat.

40. Tamen ex supradictis patet, qualiter contumax fuerit. Resp. non credit.

41. Cuius nomine Actor ex primo decreto immisus, cum adiudicatione fructuum. Resp. non credit.

42. Contumacem de iure appellare non posse. Resp. Iuris.

43. Appellare non licere ante latam definitivam. Itē ab interlocutoria, quæ reparari possit. Resp. Iuris.

44. Nunquam in hac causa definitivè pronuntiatum, nec ita interlocutum, vt dictum. Resp. non credit.

45. Sed Reum apertè fuisse contumacem. Resp. non credit.

46. Ergo non appellare potuisse. Resp. non credit.

Petit: vtriusque præcedentis instantiæ interlocutorias confirmari & pronuntiarī, appellationem esse nullam, & inadmissibilem, nec huc devolutam, die Appellaten bey ihrer Possession quietè zulassen / se vltra antiquum Canonem non gravari. Appellantem in pœnam temerè Appellantis condemnari. Appellatos à processibus absolvi. Item in expensas & damna omnium instantiarum condemnari. Officium Iudicis implorando.

10. Octobr. V. dedit Acceptation vnd Exceptio / Schrift / cum annexis Replicatorialibus.

T E N O R.

1. Articuli probari non posse, d. prædium ligiosum esse ein Hof. Gut.

2. Magnam esse differentiam inter Hof. oder Erb. Pacht. Güter / quæ † in vno prædio concurrere non possunt.

3. Actores non habere Behandungs / oder auch Erb. Pacht. Brieff / so à St. darüber gegeben seyn möchren.

4. Sed verum, & quondam Bernhard. Sch. patrem, &c. in prima instantia 20. Iun. Anno 66. Et Appellatos in 7. defensionali confessos esse, daß ihr Vorsahren à d. St. d. prædium, als Eigenthums Herrn gepacht / vnd gedachten Pachtbrauch endricht.

5. Iuris, quod articuli vim † confessionis habeant, & adiecta illis qualitas probanda sit.

6. Licet Actor in prima instantia em. Bestandnis. Brieff / sampt Klag. Articulu exhibuerit, so N. N. sub sigillo Ann. 1458. gegeben haben sol.

7. Ibi tamen non est sigillum der St. sed incognitū; prout ex cōparatione liquere potest.

8. Probari non posse, vllam fuisse Catharinam ex familia St.

9. Ex dictis literis non elici, an fuerit vidua, oder ein geborne Tochter von St. Et sic an habuerit potestatem concedendi?

10. Neq; ibi mentionem factam de B. vel eius parte, qui nec probate aliud potuerit, ein Behandlung / dann jr gepfogene Pachtung.

11. Quia si esset ein Hof. Gut / deberent edere fide dignam investituram, oder Behandlung; vel si esset prædium Emphyteuticum, se ex d. literis (vbi heredes non nominati) fundare non possunt.

12. Sequi, d. B. iniquè egisse pro remissione der Pacht.

13. Et licet Reus initio hac defensione vti potuisset: tamen propter ineptitudinem libelli, non est admissibilis.

14. Daß Reus necessariò darwider gehalten / & semper comparuerit.

15. Ita nulla mora & contumacia interuenit: imo nec contra iura quicquam exceptum sit.

16. Et licet non attentis exceptionibus contra libellum, admissus sit libellus.

17. Tamen obiectum, quod Actor non sit audiendus.

18. Et in super 8. Iulii, Ann. 78. priorem sententiam confirmarunt, & immisionem decreuerunt.

19. Eam immisionem esse iniustam.

20. Eam sententiam in feriis esse latam.

21. Siquidem missio ex primo decreto non primum dominum possessione sua priuat, sed ius pignoris inferit & efficit, vt cum dominio rem detineat, custodiat, seruet, nec fructus lucretur, & tantum custos rerum sit, non etiam possessor.

22. Gleichwol wahr / daß weiter bey dem Erfannnuß primi † decreti, dann gebürt / begriffen / & hoc ipso grauatus, &c. auch seine Exceptiones abgeschlagen.

23. Iudic. D. male remissam causam, tanquā non devolutam.

24. Postea Reum purgasse moram.

25. Eam purgationem acceptatam à Iudice & parte, antequam ad secundum decretum peruentum, vnd also von vorigem nicht abgewichen.

26. Et purgatam contumaciam, ob quam facta immissio.

Resp. Iuris.

27. Jedoch vnder dem Schein / ac si annus fuisset elapsus post primum decretum, immisionem ex secundo decreto vrsit.

28. Supradictis non attentis, 16. Maii, Ann. 64. pronuntiatum ex hoc vnico fundamento, daß nach Umbgang des Jahrs / Reus non aliter, quam de proptierate sit audiendus, vnd Actor bey der Possession bleiben zulassen. Quod D. confirmatum.

29. Dann auß der Klag erschein / quod petitio ibi facta, als solt Reus schuldig seyn / die Steigerung der Pachtung halbè zulassen. Quæ petitio omnino in personam directa, & actio pro personali habenda.

30. Iuris autem: Quod licet post factam immisionem ex primo decreto in reali actione contumacia non aliter purgari, & res recuperari possint, nisi intra annum redeat Reus, & expensas restituat; idque fuisse fundamentum Iudicum priorum: quod tamen in personali actione, vt hæc est, rediens quandocunque