

VOTVM XLII.

In causa M. contra Episcopum N.

SUMMARIUM.

1. Punctus primus quare in hoc casu reddatur dubius.
2. Difficultas huius in quo consistat.
3. Exceptio subiectionis quando ante partitionem attendatur: Et quando non. num. 6. 7. 8.
4. Subditus quis proprie dicitur, ratione domicilij habitationis, & num. 5.
5. Ratione delicti quis iurisdictioni alicuius subiicitur, subditus vero per hoc non fit.
10. Quae vltimus hic consideranda sint.

Submissum in puncto partitionis, & commissionis ad perpetuam rei memoriam.

Primus punctus redditur hoc loco dubius, propter exceptionem subiectionis oppositam. Quia hodie, & cum ea exceptio requirat indaginem altiore, & merita causae concernat, longamque discussionem exigat, ante partitionem, non admittitur, nec eam impedit, praesertim si pignoriatio concernat captiuos. Saltem difficultas hoc casu in eo consistit, & An non obiecta subiectio eiusmodi sit, vt ex circumstantiis possit, eam partitionem suspendere. Quando enim in confesso est, captum esse subditum pignoris. Vel vbi pignoriatus allegat solummodo mancipia sua, vel homines proprios captos esse. Vel etiam quando Iudici notorie constat, narratam qualitatem subiectionis esse falsam: Tunc subiectionis exceptio attenditur ante partitionem, vt per *Gail. de pignori. cap. decimo quinto*, vbi concludit & sentit, vt iam dictum, in casu, vbi Princeps aliquis subditos suos, alterius vero Principis, vel status Imperij Emphyteutas, Agricolas, colonos, aut censitos, ratione praediorum censualium, in suo territorio existentium, pensitare, & agros in censum, iuxta formam censuale, referre vult, & contumaces subditos capit & compellit. Proprie enim & subditus dicitur, ratione domicilij, habitationis. *gl. in clem. vnica verb. subditos. de foro compet. Gail. d. loco, numero 6.* Pro ut in simili, omnes, qui habitant, & siue habent, domicilium in regno, dicuntur subditi Regis. *Afflict. cap. primo, numero 1. qualiter vasall. fidel. iur. deb. & late numero 11.* Comprobat, qualiter dominus terrae habeat iurisdictionem in terra feudali: Et Rex iurisdictionem generalem, in toto Regno, adeo, vt inhabitantes, & domicilium ibi obtinentes, iurare fidelitatem Regi debeant: cum in terra domini dicantur recipere substantiam elementorij, per ea quae ibidem allegat *Afflict.*

Sed nonnulla obstant, quae vix patientur hanc exceptionem subiectionis ante partitionem attendi. Cessat enim & hoc casu notorietas subiectionis, vt patet ex narratis supplicationis.

Deinde nec confessio partis hic, & sed potius contrarium extat. Licet enim in exceptionibus

Rei numero septimo, praesertim articulo 3. 4. 5. 6. 7. 8. 9. deducatur & asseratur, vasallum, & eius homines, siue subditos, tam in criminalibus, quam civilibus, non alium superiorem, quam Dominum Reum cognouisse ab antiquis: Tamen Actor id negat, & non nisi ius puniendi delicta, die Petri-liche vnd Malefizische Obrigkeit/ei competere: sibi vero dictos captiuos in reliquis iurisdictionibus esse subiectos affirmat: vt nobis exhibent narrata supplicationis: & articuli ad perpetuam rei memoriam exhibiti, nempe, 6. 7. 8. 9. 7. 125. & alij sequentes, vbi in specie ius der halben Hofsgraffschafft deducitur, quodque die Verbrecher in communi fuerint puniti, & mandata publicata: deductis & aliis actibus deservatens.

Cessat & hoc casu praesumptio, & quae posset venire ex iure controuerso, cum id non dependeat necessario, & connexum si. mero Imperio, & iuri puniendi delicta, prout est ius pensandi agros, de quo supra. Attenditur enim, an pignoriatio facta sit in casu, vbi pignoriatus mit Eyden/Pflichten vnd Diensten pignoriati zugethan/ & pignoriatio in eo facta est, vbi tanquam subditus, ratione subiectionis superioritatis, vel iurisdictionis verisimiliter pignoriati tenetur.

Sumus insuper & hic in casu dubiae subiectionis, id quod tacite innuit Dominus Reus, parendo mandato, alias vix obliuisceret eius exceptio nis, quin eam statim ante partitionem obieciisset. Et licet ratione delicti & quis subiiciatur iurisdictioni alicuius, tamen per hoc non fit subditus, *Gail. supra d. loco, numero 23.* Ea qualitas subiectionis in libello supplicii allegata, in decernendo hoc processu, pro sufficiente, ad fundandam iurisdictionem fuit habita, ideoque adhuc attendenda est: Tribuit enim iurisdictionem, vt d. exceptione non obstante, parendum sit mandato, per notata in l. cum quadam puella. de iurisdiction. omn. iud. & *Gail. obseruation. 31. libro primo, obseruation. 15. de pignori. num. 9.*

Consideranda etiam & qualitas pignoris: & ex parte Actoris allegatum periculum, ratione subditorum, qui multis modis possent exagitari, nec non necessario vsu ligandi, sibi competente, priuati.

Tandem etiam constat ex narratis, multas personas innocentes captas, & adhuc obstrictas esse iuramento, quae occasione iuris controuersi supprimi possunt. Inde licet dubium reddatur: quia tamen de subiectione allegata non satis liquide constat, praesertim quod atinet ad seruitia, & iuramentum subiectionis, der Erbhuldigung haben (licet in nostris locis minus forte dubium esset) puto altiori indagine opus esse, in discutienda hac exceptione. Ideoque magis inclino in eam partem, vt, non obstantibus exceptionibus, Reo plenariam partitionis Abschlagen / sonder bey dem ordentlichen Weg Rechtens bleiben lassen.