UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

Responsum Juris || Collegii JCTorum in Academia || Hasso-Schaumburgica || Rinthelensi, || Quo demonstratur: || Nullitas Et || Iniquitas || Processus Criminalis

Büren, Moritz von

Rintelii, 1658

Articulus Primus.

urn:nbn:de:hbz:466:1-71681

Visual Library

tempore ſpolii ex parte ſpoliati, & injuſta ablatione ſeu dejectione, ex parte ſpoliantis aut mandantis vel ſpolium ratum habentis.

c. cum olim X. de cauſ. poſſ. & propriet. c. cum ad ſedem. X. de reſtit. ſpoliat. Gail. *d. obſ.* 129. *n.* 10. Menoch. *recup. poſſeſſ. Remed.* 1. *n.* 1. *ſeqq.*

Quia itaque huic actui Baronis competit definitio ſpolii, utique definitum etiam ei competere neceſſe eſt.

Everhard. *loc. legal.* 3. *à definitione in pr.*

Daß aber res furtivæ unter ſolchen Sachen geweſen ſeyn ſolten / ſolches wird von dem von Bönningkhauſen nicht geſtanden / iſt auch / wie recht / von dem angemaſſeten Fiſcale nicht erwieſen.

Bleibt alſo der Proceſſus ſo wol ratione ordinis non ſervati, als executionis inexcuſabilis, in ſeiner iniquitet und Nichtigkeit beſtehen.

Expeditio III. Quæſtionis.

OB die delicta, ſo dem von Bönningkhauſen von dem Fherrn von Büren in den actis inquiſitionis beygemeſſen / wie recht erwieſen?

Dieſe Frage zu erörtern / wil des Fherrn von Büren den actis inquiſitionis annectirte deductio criminum & directorium probandi zu examiniren, und folgende zween Articuli zu beſehen ſeyn; Erſtlich auff was für ſpecies probandi er den Grund ſeines geführten Beweißthums ſetzet? und ob er damit etwas bewieſen? Fürs Ander / was für delicta er wider den von Bönningkhauſen erwieſen haben wil; Und ob er dieſelbe zu Behauptung der vielfältig-zuſammen geſuchten Beſchüldigungen / wie recht erwieſen habe?

Articulus Primus.

DEn Erſten Articulum betreffendt / ſo ziehet der Fherr von Büren folgende Species Probationis an *I. Evidentiam & notorietatem facti, II. Probationem per teſtes. III. Confeſſionem ipſius inquiſiti. IV. Ejus proprias ſcripturas Et deniq; V. Præſumptiones & conjecturas.* Quæ capita ordine ſunt examinanda.

UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

Caput I.

An per facti evidentiam & rei notorietatem aliquod delictum ſit probatum?

VIdebimus quid ſit probatio per evidentiam & notorium; Evidens eſt quod ita certum eſt, ut non poſſit in dubium vocari.

c. tua nuper. X. de his quæ fiunt à Prælat. c. ſine exceptione. 12.*q.*2.

Quod apertum eſt & ſemper apparet.

l. ea quæ ff. de contrahend. empt.

Et quod ſemper ita palam eſt, ut nullâ poſſit tergiverſatione celari.

gloſs. *in c.* 2. *X. de V. S.* Rebuff. *in compend. alienat. verb. id eligat.* Redoan. *Rubr. de caus. utilit. n.* 131. Weſenbec. *conſ.* 194. *n.* 43.

Et plus eſſe evidens quam manifeſtum, docent

Dd. *per l. quoniam ſororum. C. de jur. deliber.*

Hinc evidentia facti inter ſpecies probationis refertur, **mit der that bewieſen**; ut, cum quid ſenſu corporeo coram percipitur. Si quis enim adſerit vulnus atrox eſſe, & mox indicet locum, hæc probatio non poteſt in dubium revocari.

l. vulneris ff. de injur. l. ſi irruptione §. 1. *in fin. ff. fin. regund.*

Ideoque evidentiam facti & notorium exæquant Canoniſtæ.

c. ult. X de reſtit. ſpoliat. c. Evidentia X. de accuſation.

Eſt autem probatio per Evidentiam omnium fortiſſima, aliisque præferenda.

Jaſon. *in l. fin. col. fin ff. de in litem jurand.* Joan. Baptiſt. Plot. *in repetit. l. ſi quando n* 777. *C. unde vi* Hippol. Riminald. *conſ.* 360. *n.* 86. *& conſ.* 584. *n.* 80. Cravett. *conſ.* 969. *n.* 6.

Notorium vero eſt indubitata rei certitudo, ita ſe publicè exhibens, ut negari non poſſit.

c. cum dilectis X. de purgat. Canon. Vultei. *Juriſprud. Roman. lib.* 2. *c.* 2. latè Speculat. *lib.* 3. *tit. de Notor. crim. §.* 8. Scacc. *de Judic. lib.* 1. *c.* 76. *n.* 1.

Eſtque in duplici differentia: aliud eſt notorium facti, aliud notorium juris. Hoc ex judiciali confeſſione, clarâ probatione & ſententia judiciali proficiſcitur.

Specu

Specul. *d.* §. *n.* 2 Menoch. *arbitrar.caſ.*116. Scac. *d.c.*76.*n.*2.

Quo pertinet Notorium ex juris præſumptione deſcendens; Quando ſcilicet ex facto in judicio probato, vel aliàs notorio juris præſumptio ſeu diſpoſitio oritur.

Farinac. *pract crim. quæſt.* 21.*n.*10.12. Speculat. *lib.* 2.*tit. de probat.* §. 3. *n.* 9. Scacc. *d.c.*76.*n.* 3.

Notorium facti eſt, quod propter notitiam publicam aut evidentiam rei, nullâ tergiverſatione poteſt celari.

per c. de manifeſta 2.*quæſt.*1.*c.cum dilect.X de purgat. Canon.c.fin. X. de cohabit.cleric.* Farinac. *d.quæſt.*21.*n.*11. Speculat. *d.tit.de not.crim.* §. 8. *n.* 3. Scacc. *d. c.*76.*n.*4.

Quamvis autem utrumque, tam juris quam facti notorium, hac appellatione veniat, tamen facti notorium propriè tale dicitur, juris verò notorium impropriè.

Farinac. *d.q.*21.*n.*11.*in fin.* & *n.*167. Scacc. *de jud. lib.*1.*c.*76.*n.*2.

Unde etiam diverſa jura in utraq; ſunt conſtituta & recepta. Namq; notorium facti non indiget probatione.

Guid. Papa. *decis.* 221.*n.* 3. Capell. Tholos. *quæſt.* 441.*n.* 2. Minſing. 6.*obs.*3.*n.* 4. Farinac. *d. q.*21.*n.*79.

Notorium autem juris, utique eſt probandum.

Farinac. *d.q.*21.*n.*90.

Maximè in criminalibus, ubi illud plenè eſt probandum.

Farinac. *d.l.n.*97.*ſeq.*

Quamprimum enim contra notorium juris, ſaltem coloratè aliquid opponitur, ſtatim illud fit dubium, & notorietas ejus mutatur. NB.

Farinac. *d.l.n.*18.

Quod verò dubitationem recipit, verè & propriè notorium non eſt.

Franc. *in c. dilecto n.* 153. *ad fin.* & *n.* 168. *in fin. X. de appellat.* Cephal. *conſ.*201.*n.*10.*vol.*1.

Et quamvis notorium facti non admittat probationem in contrarium, ſcilicet ſi factum ſit permanens, ſecus enim conſtitutum eſt in facto tranſeunte.

Farinac. *d.l.n.*82.& 93. Maſcard. *de prob.concl.*1107.*n.*7.

UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

Contra notorium juris tamen, quoties id in dubium vocatur, admittitur probatio in contrarium.

Speculat. d. tit. de notor. crim. §. 8. n. 2. in fin.

Quod & locum habet, contra notorium veniens ex præſumptione juris.

per c. nec aliqua 27. q. 1. ſpeculat. lib. 2. tit. de probation. §. n. 9.

Wann wir nun dagegen des Fherrn von Büren angegebene Beweißthumb per evidentiam & notorietatem beleuchten ſo befindet ſichs / daß ſein Fiſcal und Deducent zwahr viel davon hinſetzen / aber ad probandum delictum gar nichts beweiſen; dann für erſt ſollen laut act. Inq. fol. 184. in fin. die articuli 19. & ſeqq. usque ad 28. in notorietate beſtehen / nemblich daß der Fherr von Büren anderen Leuthen etwas zu præſentiren keine Urſache gehabt / und der von Bönningkhauſen denen nicht præſentiren ſollen / art. 19. 20. dadoch Rechtens.
NB. Quod in facto negativo non cadat notorium, per jura & rationes poſitas.

à Farinac. d. q. 21. n. 52.

Die übrige articuli halten lautere imputata delicta in ſich / von Schieſſung eines Uhrhanen / Fangung Wildes und Fiſche / Verwechſelung eines Schaffkäſes / Beſtellung der œconomi, Haltung einiger Schneider und Schueſter / de quorum tamen notorietate in facto non conſtat; Poſito autem actus illos in facto omnes eſſe veros & ex confeſſione Domini à Bönningkhauſen (quæ tamen nullius eſt momenti, per infra deducenda) notorios: So führt doch ſolches ratione delicti ex iſtis actibus à Barone Burano fabricati, nur eine notorietatem juris, non autem facti, nach ſich; quam Fiſcalis, revocatâ vitioſâ Inquiſiti confeſſione, probare tenetur, & contra quam datur probatio in contrarium.

Pro notoriis itaque delictis iſti actus non poſſunt haberi, cum talem Evidentiam non habeant, ut probabiliter negari non poſſint.

Farinac. d. q. 21. n. 40. ſeq.

Eine gleichmäſſige Beſchaffenheit hat es / fürs Ander / umb die in act. Inq.

fol.

*fol.*193. *ad art.* 78. angezogene notorietet, als welche gleichfals zum Theil in negativa beſtehet / deſſen angezogenen delicti notorietet auch nicht beygebracht/wie doch nötig iſt; und ſchleuſt des deducentis illatio gar nicht / wañ er alſo folgert: Alle debitores wegen Schulden und Obligationen haben müſſen vorgenommen werden; Ergo, hat der von Bönningkhauſen ſolches verurſachet/und des Iherrn Sache verſeumet; Zumahl ja jener nicht geſtehet/ NB. jhm auch nicht dargethan/daß er ſich zu ſolchen Sachen von dem Iherrn beſtellen laſſen/ſondern den anderen bedienten ſolche Verwarung obgelegen; und poſito non conceſſo contrario, ſo iſt es ein ſchöner Handel/einen zuvorn alles NB. des ſeinigen berauben / alle Brieffſchafften hinweg zunehmen und hernach protocolla von jhm zuforderen. Quis enim ejusmodi vidit proceſſum?

Drittens ſoll die in act. Inquiſit. *fol.* 194. *ad art.* 81. und 82. angezogene Johan Happen gethane Entſchüldigung und worauff dieſelbe gegründet/ in notorietate beſtehen; ſed miſera notorietas, per unicum teſtem, non probata, ſed narrata tantum; ſi meminiſſet deductor criminum, quid ſit Notorietas, & quomodo ea probanda, tum hanc fortè tam ineptè non allegaſſet.

Eben alſo iſt es auch/zum Vierdten/umb die in act. Inquiſit. *fol.* 196. *ad art.* 106. in genere, ſub nube & folle, von diffamation wider den Iherrn von Büren bey Fürſten und Herrn angezogene notorietet bewandt / davon viel Worte zu machen der Mühe und Koſten nicht wehrt iſt.

Und iſt die Fünffte notorietet, act. Inquiſit. *fol.* 198. *ad art.* 111. 112. nicht umb ein Haar beſſer. Zumahl die von dem von Bönningkhauſen abgeſtandene imputatio, retentarum alienarum obligationum, pro ſuis, nur von einem eintzigen ſelbſt intereſſirten Zeugen angegeben.

Fürs Sechſte/ſollen einige per concuſſiones eingenommene Verehrungen in notorietate beſtehen; Dieweil aber ſolche qualitas notorietatis nicht erwieſen/welches doch in caſu negato notorietatis nötig/juxta doctrinam.

Scacc. *d.c.*76.*n.*10.*ſeq.* Maſcard. *de probat. concl.*1107.*n.*20.

So gehehts allhie wie in allen vorigen dem Deductori criminum nach der bekandten Regula, quâ dicitur: Multa dici & allegari notoria, quæ notoria non ſunt. NB.

c.conſuluit. 14. *X. de appellat.* Farinac. *d.q.*21. *num.* 103. Uran. *conſ.* 13. *n.*12. *tom.*3.

Was aber endlich/ und fürs Siebende/ der Deducent act. Inq. fol. 180. in fin.
in genere de notorietate delictorum, ex confeſſione Inquiſiti, profecta, ſetzen
wollen; deſſen Nicht- und Ungültigkeit wird ſich drunten bey dem dritten capite
NB. dieſer Frage außfürlich finden; ſufficit hoc loco monuiſſe: Quod no-
torium ex confeſſione dici non poſſit, in quâ confeſſus ex juſta
causâ non perſeverat.

per l. 1. §. quæſtioni ff. de quæſtion. Speculat. *lib. 3. tit. de notor. crim. §. 8. n. 2.* Scacc. *d. c. 76. n. 2.*

Sonſten geſtehet der von Bönningkhauſen ultrò und ohne Scheu / daß er/
ipſa rei Evidentiâ teſte, verſchiedene des Fherrn von Büren mobilia etiam
pretioſa bey ſeinen eingeholten Sachen in Verwahrung gehabt; welche er a-
ber demſelben nicht geſtolen/ ſondern reſpectivè von jhm ſelbſt empfangen / und
ſich deren/ als ein Freund bonâ fide angenommen/ dieſelbe bey den Seinigen zu
verwahren; hat auch die wehrteſten Sachen / wie vorhin angezogen / dem
Fherrn von Büren auf bloſſes Begehren willig abfolgen laſſen/ und jhm nichts
geleugnet / weniger vorenthalten; Es wil aber eine Barbariſche Folgerey
geben/ wann der Deducent ſchlieſſen wil/ bey des von Böningkhauſen Sachen
ſein ein und andere des Fherrn von Büren mobilia befunden; Ergo hat er
NB. dieſelbe geſtohlen. Gewiß hette ein jeder ehrlicher Mann ſich fürzuſehen / ei-
nes guten Freunds Sachen neben den ſeinigen in Verwahrung zu nehmen/
wann er ſo bald / propter inventionem & deprehenſionem rerum conſer-
vatarum penes ſuas, zum Schelm und Diebe und noch dazu / durch eine Evi-
dentz und notorietet, gemacht werden ſolte oder möchte; Quis unquam
audivit tam abſurda? In Summa, factum hoc eſt evidens, notori-
um, in confeſſo, & à Dno de Bönningkhauſen hactenus nunquam
NB. negatum. Sed delictum exinde formatum, & à Barone expreſ-
ſum; negatum, non probatum, nec evidens, nec manifeſtum, nec
notorium; Imò, per contraria argumenta & juris præſumptiones,
nunquam probandum. Und hette der von Bönningkhauſen / im Fall
er das judicium pro competente gehalten / und jhm die media defenſionis
nicht benommen geweſen ſolche gedichtete notorietates & evidentias delicto-
rum leicht nicht zu machen können; Cum nullum delictum (nedum fictum im-
putatum) adeò notorium reperiatur, quod non habeat excuſationem.

Farinac. *d. q. 21. n. 50.*

Aut

UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

Aut defenſionem ad mittat

Nevizan. cons. 37. n. 29.

Auß lauterem überfluß; ſine veritatis præjudicio, den Fall geſetzet/es wehren ein vnd andere delicta wider den von Bönningkhauſen/ wie doch nicht/ erwieſen; ſo wehre doch darauß noch keine notorieter zuſchlieſſen; weil die vermeinte probationes niemals publiciret; Ex probationibus enim non publicatis, notorium nunquam induci docet

Poſt Afflict. *in conſtitut. Humanitate n. 21. ſeq.* Scacc. *d. c. 76. n. 8. §. ſi ſumus. in fin.*

Zerfallet demnach die erſte ſpecies probationis, per evidentiam & notorietatem, darin der Deducent in ſeiner Extrajudiciali deductione criminis ſo feſten Grund geſetzet/ zu einem mahl übern Hauffen.

Caput II.

An per teſtes aliquod delictum contra inquiſitum ſit probatum?

DEr Fherr von Büren hat zwar (quo fine, hat der eventus bezenget) einen hauffen Zeugen/ per publicam citationem zuſammen fordern laſſen/ und eine ſchmähliche inquiſition wider den von Bönningkhauſen angeſtellet/ läſt ſich auch in ſeiner Apologia fol. 5. vernehmen/ als wann die Zeugen bekundſchafftet hetten/ daß der von Bönningkhauſen vieler Miſſethaten beſchüldiget; ihn Fherrn und die Seinige defraudirt, ſolches ihm zugeeignet/ zu ſeinem Nutzen angewendet/ wucherliche contracten getriben/ viel 1000. Rthlr. erpreſſet/ viel Geldes eingenommen und behalten/ die Unterthanen erſchöpffet/ ſich bereichet/ ihn den Fherrn des Seinigen zu entſetzen/ mit deſſen widrigen Partheien prævaricando conſpirirt. Wann aber der Zeugen Auſſagen fleiſſig beſehen werden/ ſo findet ſich in facto evidenti, und ex actis notorium inducentibus ſelbſten/ daß dieſelbe alle reſpectivè ſingulares, Judicis & NB.
Actoris domeſtici, famuli, ſervi, ſubditi, vilis conditionis, inimici, putativè offenſi, unici, delatores, accuſatores, ſibi ipſis varii & contrarii, obſcurè, ac ſine circumſtantiis temporis & loci deponentes, de auditu alieno, partim mulieres, in cauſâ propriâ, illegaliter & informiter, non citato reo, deinde ſine interrogatoriis, vitioſa repeti-

 tione,

ſtione, in judicio nullo, & coram Judice incompetente nulliter examinati, nunquam reo nominati, nec publicati, quibus, quorumque teſtimonio etiamſi centies juraſſent, nulla fides eſt tribuenda, wie ſolches die Dd. præſertim

Farinac. *quæſt.* 55. *& ſeqq. uſque ad quæſt.* 80.

außführlich und in ſpecie remonſtriren, und auß den Rechten erſetzen / unnötig anhero weitleufftig auffs Papier zu bringen; geſtalt ſolche Nulliteten vorhin guten Theils / bey der erſten und andern Frage deduciret und an das Licht gebracht.

Nun wird aber / fürnemlich bey einem criminal-Proceſſ, in und von den Rechten erfordert / ut teſtes, quorum fidem ſequi velimus, ſint viri idonei & probatiſſimi, rectæ converſationis & fidei, inoffenſum affectum habentes, ſceleribus, criminibus & ſuſpicionibus vacui

per leges & fundamenta citata à Cothman. *d. conſ.* 29. *n.* 98. *ſeqq. vol.* 3. Vran. *conſ.* 41. *n.* 19. *tom.* 3.

Ut delicta pluribus, & ad minimum duobus omni exceptione majoribus

P. H. O. Caroli V. *art.* 23. *&* 30. JCti Colonienſ. apud Cothman. *conſ.* 30. *n.* 228. *vol.* 3.

Et quidem luce meridianâ clarius probentur.

Guazzin. *defenſ.* 33. *c.* 14. Carpz. *p.* 7. *q.* 114. *n.* 5.

Dagegen ſtehet ex actis helle am Tage / daß der Zeugen keiner (remotâ ſine præjudicio eorum inhabilitate) geſagt und bekräfftiget / daß der v. Bönningkhauſen / des Herrn von Büren Vorgeben nach / dieſes oder jenes / ſo er erhoben / per ſcelus & injuſtitiam, für ſich behalten / nicht zu Rechnung gebracht / in ſeinen Nutzen verwandt / und dem Herrn entwendet haben ſolte; welches ja zu beweiſen nothwendig geweſen were / dafern man einige criminalitet darauß erpreſſen wollen; Ja es iſt purè unmöglich / daß die Zeugen davon einige Wiſſenſchafft haben können / als welche ſo wenig des von Bönningthauſen Regiſter / Verzeichniſſen und andere Brieffſchafften / als deſſen Haabſeligkeit jemahls geſehen; und iſt kein einziger unter allen / der von einiger colluſion mit des Herrn Feinden oder prævarication einige Meldung thut. Videat itaque Apologiſta, qua ratione iſtam ſuam factæ per teſtes probationis adſertionem defendat, qua forſan nulla æquè poteſt eſſe abſurda, cum iſta exinde ſequatur abſurditas, quod quis ſciat ignota.

NB. Vid Everhard. *loc legal.* 23. *de abſurdo.*

At quid

At quid mirum, ſtante & rato habito illo abſurdo, cæteras proceſſus & ſpolii abſurditates eſſe ſecutas? Cum unum ſemper plura poſt ſe trahat abſurda.

gl. in l. fructus. 7. §. 1, verb. alioquin. ff. ſolut. matrim. Everhard. *d. loc. n. 9.*

Der Apologiſt unterſtehet ſich zwar fol. 14. die Zeugen zu ſalviren, 1. Quod offenſi teſtes accedente juramento fidem mereantur, idque per gl. *in l. ſi prædium 23. C. de jur. dotium.* 2. Quod teſtes juraverint ante quam ſint auditi. 3. Quod numerus ipſorum defectum habilitatis ſuppleat, *per l. 3. §. 2. ff. de teſtib.* 4. Quod in inquiſitione ex officio ſuper maleficio etiam admittantur teſtes inhabiles, *per l. 35. ff. de adminiſtr. tutor.* 5. Quod inquiſitus contra teſtes nunquam exceperit; Aber alles mit Unfugen und ohne Grund.

Namque 1. neque in gloſſa neque ullibi in jure conſtitutum eſt, juramentum teſtis ſupplere ipſius inhabilitatem, & fidem tribuere teſti inidoneo. Notiſſimum enim eſt, omnia jura de inhabilibus teſtibus loquentia, etiam ipſorum juratorum fidei derogare. 2. Ex ipſa actorum notorietate falſum eſt, teſtes juraſſe ante quam ſint auditi, nullus enim, excepto Bernhardo zum Kley ſeniore (de cujus examinis nullitate ſupra dictum eſt) in primo examine juramentum præſtitit, antequam, quod voluit dixit, in primo examine; quod generalem inquiſitionem vocant adverſarii: Et poſito hæc narrata ita ſe habere, uti non habent, exinde tamen ad teſtium habilitatem concludi nequit, cum nulla jura id conſtituant; Erubeſcendum itaque erat Apologiſtæ ſine lege loqui. 3. Hoc in caſu omnes teſtes inhabilitatis vitio laborare plus quam manifeſtum eſt; quo per numerum teſtium habilitatis defectum ſuppleri non poſſe, conſtat ex doctrina NB.

Cravett, *conſ. 99. n. 10.* Vaſquez. *lib. 1. contr. c. 33. n. 17.*

Et ſingulares teſtes alter alterius defectum ſupplere non poſſunt, cum mille teſtes ſingulares, non probent plus quam unus.

Bald. & Salicet. *in l. Jurisjurandi C. de teſtib.* Uran. *conſ. 13. n. 3. tom. 3.*

Neque teſtimonium nullum poteſt ſupplementum recipere.

per Dd. citatos ab Uran. *conſ. 41. n. 35. tom. 3.*

4 Quod

UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

4. Quod vero inquiſitio hoc privilegium dare poſſit, ut ex illa teſtium inhabilitas ſuppleatur, hoc neque lege 3. §. 2. ff. de adminiſt. tutor. neque ullo alio juris textu poteſt probari; Ideoque ab Apologiſta hoc erat tacendum; In contrarium facit notiſſima juris regula. Quod delicta luce meridiana clarius ſint probanda.

5. Quod inquiſitus contra teſtes non exceperit, hoc non ipſi ſed judici eſt imputandum, qui reo nunquam fecit copiam deſignationis aut dictorum teſtium, per ſupra deducta.

Wann es aber zu ordentlichem Verhör und defenſion in foro competente, gerathen wehre/ ſo würde der v. Bönningkhauſen nicht vergeſſen haben/ ſeine wolerweißliche exceptiones wider die Zeugen vorzubringen / als daß Berndt Middendorff und deſſen Ehweib / wegen offtmaliger wolverdienter reprehenſion unter andern eines dem v. Bönningkhauſen verderbten und noch nicht wider erſtatteten Pferdts/ &c. ihm feind geweſen. Item daß Zeuge Johan Meiß / ein öffentlicher Gott- und Menſchen-Läſterer ſey; und was deren Exceptionen mehr / ſonderlich auch wider Henrichen Fincken / und übrige Zeugen/ in facto verhanden. Prorſus verò iniquus eſt Apologiſta, ex hoc vitio commodum Domino ſuo adſere revolens.

l. non fraudantur §. 1. ff. de R. I.

Cap. III.

An per confeſsiones inquiſiti aliquod delictum ſit probatum?

DEr Herr von Büren ſetzet eine groſſe Zuverſicht auff des von Bönninghauſen confeſſiones delictorum, wie zu ſehen ex actis inquiſit. fol. 180. & ſeq. Und ſcheuet der Deducent ſich nicht vorzugeben / iſtas confeſſiones ita eſſe comparatas, ut ſufficiant ad condemnandum reum, quippe ſponte, nullâ præcedente torturâ, neque metu tormentorum factas.

Wann man aber die acta inquiſitionis, und den mit dem von Bönningkhauſen geführten paſſions-Proceſs, im Grunde beſichet/ So findet ſich für erſt auß den gegebenen Reſponſionibus, daß der von Bönningkhauſen/ neque directo neque indirecto, einiges delictum geſtanden; ſondern allemahl ſeine defenſiones und Entſchuldigungen bey den abgedrungenen Reſponſionibus

gethan/

gethan/ und weiter thun wollen/ wann er zur defenſion, wie recht/ wehre verſtattet worden; Und beſchwehrt ſich der von Bönningkhauſen zumahl hoch/ auch darüber/ daß ſeine Reſponſiones von den Protocolliſten bonâ fide nicht conſignirt worden ſeyn ſollen; deswegen gewißlich wider dieſe Richter/ und den Notarium, nicht geringe præſumptiones verhanden; Quid enim non præſumendum eſt contra judices ejusmodi proceſſum formantes, qualis hoc loco eſt formatus? welches weiter außgeführt werden könte/ wann es die Noth erforderte; Sufficit hactenus quod Dominus de Bönningkhauſen reſponſiones ſuas ſuper iſtis articulis, qui in delictum ſonare poterant, ſub certis qualitatibus, & cum mentione excuſatæ qualitatis criminoſæ dederit, quæ qualitates adjectæ id ſaltem operantur, ut reſpondens ſeu confeſſus cenſeatur negare articulum, ſine illa qualitate adjectâ.

per arg. l. 1. §. ſi quis ſimpliciter ff. de V. O. Uranius *conſ. 27. n. 9. tom. 2.*

Wann aber ein oder ander articulus übrig und verhanden/ dabey der von Bönningkhauſen ſeine exculpationes und qualitates etwan hinanzuhengen auß der Acht gelaſſen haben ſolte; So conteſtiret er hoch (caſu quo ipſius reſponſiones fideliter ſint conſignatæ, de quo vehementer dubitat) daß er für entfundener groſſer alteration und Beſtürtzung nicht wiſſe/ was er geantwortet; Und ſolchem Anfang ob indignitatem facti, ex mera & ſumma animi perturbatione & anxietate pectoris, müſſe unterwieſen haben; hanc verò confeſſionem confitenti non præjudicare demonſtrat

Uranius *conſ. 42. tit. de matrimon. n. 45. ſeq. tom. 3.*

Offtmahls hat auch inquiſitus bey ſeinen reſponſionibus ſich erklären wollen; Er iſt aber von dem ungeſtümen Fiſcal auff die puras reſponſiones affirmat, negat, fort gedrungen worden; Geſtalt er ſich darüber nicht unbillich in den actis inquiſitionis fol. 16. höchlich beſchwehrt und ihm gleichwol die Elucidationem ſeiner reſponſionum außdrücklich reſervirt/ Quæ reſervatio inquiſito jus elucidandi, declarandi, limitandi, modificandi reſponſiones, reſervatum utique conſervat. NB.

c. indemnitatibus. in fin. de election. in 6. c. 1. §. Cæterum. de ſtatu regular. in 6. l. ſi debetur §. 1 ff. quib. mod. pign. ſolvit. Cravet. *conſ. 70. n. 6.*

Ja wann gleich der von Bönningkhauſen des Deducenten Vorgeben nach/ auff einen und andern articulum criminoſum purè reſpondiret, und dieſelbe

L gestan-

NB. geſtanden hette / ſo ſeyn doch ſolche confeſſiones mit ſo vielen vitiis & defectibus juris behafftet / daß ſo wenig der Herr von Büren drauff einigen Grund ſeiner præcipitirten Execution und begangenen ſpolii ſetzen / als ſie dem confitenti auff einige Weiſe ſchad- und nachtheilich ſeyn können; dann es gehört fürnemlich ad validitatem confeſſionis, ut ea ſit ſponte facta, non per metum, non per vim, non per minas expreſſa & extorta.

per jura & Dd. apud Rosbach. *in proceſſ. civ. tit. 65. n. 9. ſeqq.*

Daran es aber an unſerm Ort machtig ſehr ermangelt; Dann für Erſt erſcheinet ab den actis Inquiſit. fol. 2. 3. 4. wie hefftig der von Bönningkhauſen ſich geweigert und gewehrt / für dem Gericht ſich reſpondendo einzulaſſen; und aber von dem importuno Fiſcali ſo ſehr genötigt und geängſtiget worden / daß er auch pro recollectione mentis & corporis ſibi perneceſſaria bitten und flehen müſſen; folgenden Tages als die Beängſtigung ad dandas reſponſiones wieder angangen / acta inquiſit. fol. 5. hat der von Bönningkhauſen / pro NB. ratione præſentis ſtatus ſui, ſich mit der proteſtation gnug verwahrt / daß er ſich in loco capturæ ad reſpondendum einlaſſen ſolle und müſſe.

Daß nun eine ſolche extorquirte confeſſio ſpontanea ſey / ſolches muß der Deducent beweiſen; Diſſeits iſt gnug / à nemine poſſe negari confeſſionem per metum & minas extortam, non eſſe ſpontaneam.

Rosbach *d. tit. 65. n. 9.*

Fürs ander / iſt unleugbahr / Quod confeſſiones iſtæ ſint factæ in carcere & à carcerato, quæ non ſponte factæ, ſed meticuloſæ dicuntur.

Vivius *deciſ.* 201. Aloiſ Riccius *deciſ.* 2571.

Et metu tormentorum expreſſæ habentur.

Roland. à Valle. *conſ.* 17. *n.* 19. *vol.* 3. Auguſt. Beroi *conſ.* 167. *n.* 10.

NB. Maximè cum carceratio fuit injuſta, quam quidquid in proceſſu ſequitur, eſt injuſtum.

per jura ſupra in quæſt. 2. adducta. Auguſt. Beroi. *d. conſ.* 167. *n.* 9.

Daß aber dieſe carceratio injuſta geweſen / ſolches iſt droben bey der Erſten Frage nach Nothdurfft außgeführt.

Und nachdem / fürs dritte / bey der zweiten Frage remonſtrirt: daß der geführte proceſſus und inquiſitio, wegen ermangelender legitimorum indiciorum, und ſonſten / null und nichtig / ob dann gleich ein und andere confeſſiones verhanden wehren; So können dieſelbe doch dem confeſſo nicht ſchädlich ſeyn; cum jure receptum ſit:

Quod

Quod confeſſiones in proceſſu & inquiſitione nullâ factæ, non præjudicent confitenti.

Marant.*p.6.de Inquiſit.n.fin.* Hippol.Riminald.*conſ.*817.*n.*28.*ſeq.* Maſcard.*de probat.conc.*351.*n.*1.

Neque verò juvat judicem inquirentem, quod confeſſio rei convalidet nullitatem proceſſus

Clar.*§.fin.quæſt.*55.Maſcard.*de probat.concl.*357.*n.*3. Minſing.5.*obſ.*77. NB.

Nam iſta regula non procedit 1. ubi nullitas proceſſus venit ex defectu indiciorum

Maſcard *d.concl.* 351.*n.*2.

2. Perdit regula ſuum officium in confeſſione non ſpontanea, ſed per metum extorta.

Clar.*d.q.*55.*n.*12. Maſcard.*d.conc.*357.*n.*4, Guazzin.*defenſ.*32.*c.*23.*n.*5. Scacc.*de judic.lib.*1.*c.*97.*n.*180.*§.minus obſtat.*

Zum vierdten/ ergibt ſich auch auß der deductione primæ & ſecundæ Quæſtionis; daß der Fherr von Büren/ auß vielen argumentis, bey dieſer Sachen judex incompetens geweſen; ſed confeſſio coram incompetente facta non nocet confitenti.

Maſcard.*de probat.concl.*352.*n.*6. Guazzin.*defenſ.*32.*c.*26.

Zum fünfften iſt auß den actis inquiſitionis zu erſehẽ/ daß der v. Bönningkhauſen/ über etliche für dreiſſig und mehr Jahren empfangene und vermeintlich untergeſchlagene Gelder (darüber er ſich doch auff ſeine General Quitung/ ꝛc. ſo ihm der Fherr von Büren bey dem Spolio mit wegnehmen laſſen/ und in Händen haben ſol/ ſich beziehet/ und keinen Unterſchlag geſtehet/ act. inquiſit. fol. 22.) befraget worden/ da doch Rechtens/ Quod omnis accuſatio, omnis inquiſitio ſuper delicto, præſcribatur tempore XX annorum.

Carpz *pract.crim p.*3.*q.*141.*n.*18.*ſeqq.*

Unde etiam jure receptum eſt, quod confeſſio ſuper præſcripto delicto facta confitenti non præjudicet.

Auguſt.Beroi.*conſ.*167.*n.*5.& 13.*vol.*3. Guazzin.*defenſ.*32.*c.*21.

Dawider kan dem Fherrn von Büren nicht zu ſtatten kommen/ wenn er die validitatem vel confirmationem confeſſionis darauff gründen wolte/ daß der von Bönningkhauſen/ laut actor. inquiſ. fol. 35. endlich ſeine Zuflucht ad gra-

tiam Baronis genommen/ deprecando ſiniſtra & rogando gratioſa cum ſubmiſſione ; Petitionem autem gratiæ & deprecationem redolere confeſſionem delicti.

per jura adducta à Cravett *conſ.976.n.1.*

Dann erſtlich/ iſt ſolche ſubmiſſio von dem von Bönningkhauſen/ nachdem er
NB. ſchon ſieben gantzer Wochen in carcere geweſen/ bloß ob metum diuturnioris & perpetui carceris, cujus metus major eſſe cenſetur, quam metus mortis.

Oldekop. *caut crim tit.3.caut.3 n.7.*

Und zu dem Ende eintzig und allein geſchehen / damit er ſich dermahleins auß den Hafften erledigen / und alsdann ſeine rechtmäſſige revange ſuchen könte; Zumahl/ wie er hoch beteurt/ ihm darinn auch geſtalten Sachen wohl zu trauwen / daß er von dem P. Corler zum hefftigſten bedreuet / dafern er ſich gegen den Fherrn von Büren / als dem es nur bloß umb des von Bönningkhauſen ſubmiſſion zu thun wehre/nicht accommodirte, als dann wol lange gnug hinſitzen würde ; mit ſimulation einer ſchleunigen Reiſe/ ſo der Fherr zu verrichten hette ; dahero ſolche deprecatio effectum confeſſionis delicti nicht erreichen kan; weil des bedrängten carcerati intentio dahin nicht gegangen/

per ſupra deducta.

Auch ohne das zu Recht verordnet / Quod ex petitione veniæ confeſſio criminis non deducatur.

Hippol. Riminald. *conſ.758.n.13.ſeq.* Cravet. *d.conſ.976.n.5.* Maſcard. *de probat.concl.503.n.1.*

Wiewol auch der Deducent und Apologiſt ein groſſes Vertrauen / auff des von Bönningkhauſen vermeinte tranſaction , und darin enthaltene confeſſiones ſetzet ; So iſt doch ſolches alles ohn effect , und kan dem confitenti zu nichts ſchädlich ſeyn. Zumahl ſich bey der fünfften Frage ergeben wird / wie ſchandlos und ärgerlich es mit Abdringung ſolcher tranſaction zugangen / wohin die deductio dieſes puncts remittirt wird.

Caput IV.

An per proprias Inquiſiti ſcripturas delictum ſit probatum?

Zu Behauptung eines groſſen theils der inſimulirten delictorum, hat zwar der Fherr v. Büren eine zimliche Anzahl des von Bönningkhauſen privat-Schreiben und Verzeichnüſſen herfür zubringen / und publici juris zu machen

ſich

ſich unterſtanden / wie auß der Apologia zuerſehen ; wann man aber genaue beſihet wie der Fherr von Büren zu ſolchen Brieffſchafften kommen / und wie damit umbgangen / ſo wird ein jedweder unparteylicher Biederman erkennen / daß der Fherr von Büren damit wider den von Bönningkhauſen ichtwas criminoſi zu beweiſen / weiniger ſeinen proceſs und ſpolium dadurch gut zu machen vermöge. Dann für erſt / iſt in facto evidens & notorium, kan auch ſalvâ conſcientia nicht geleugnet werden / daß der Fherr von Büren ſolche zu angemaſſetem Beweißthumb angezogene privat Schrifften und annotationes, nicht in ſeinen eigenen / ſondern in des von Bönningkhauſen Kaſten gefunden ; Ja mit lauterem Gewalt langen laſſen / dagegen aber zu recht verordnet ; Quod probationes non ſint ſumendæ ex domo Rei. &c.

l. de minore §. nec debet. ff. de quæſtion. l. nimis grave C. de teſtib. Scacc. *de judic. lib. 1. c. 86. n. 4.* Fulv. Pacian. *lib. 1. c. 61. n. 40. ſeqq.*

Maximè modo adeò violento & per vim apertam, cum omnis vis tam privata quam publica ſub gravi pœnâ ſit prohibita. Qua de Carpz. pract. crimin. p. 1. quæſt. 40. Unde & hoc pœnæ loco introductum eſt, ut is, qui per violentiam, furtum aut alio modo prohibito literas alterius accepit, ex illis nihil quidquam poſſit probare, ut deductum à Domino conſulente. NB.

Beylage *ſub n. 49. fol. 58. ex* Alciato *Reſp. 6. n. 64. lib. 5.* & Nicol. Eberhard. *de fid. inſtrum. c. 10 per ll. citat.*

Ratio eſt, quod quoties aperiens literas alterius, per vitium acceptas producit, toties propriam turpitudinem ſuam allegare cenſetur. Alciat. *d. Reſp. 6. n. 64.*

Qui vero propriam turpitudinem ac dolum allegat, is non eſt audiendus.

l. mercalem C. de condict. ob turp. caus. l. tranſactiones C. de tranſact. Cravett. *cons.* 106. *n.* 12.

Quin potius literas alterius aperiens, contenta earum divulgans, ad injuriam alterius, pœnam falſi & ſtellionatus incidat, & injuriarum teneatur. NB.

Bajard. ad Clar. *§. falſum n.* 205. *& ſeqq.* Nicol. de Paſs. *de privat. ſcript. lib. 3. §. utilis & in foro n.* 15.

Tan-

Tantùm abeſt ut ex iſto ſuo delicto commodum habere poſſit.
l. non fraudantur in fin. ff. de R. I.

Eò minus licitum erat Baroni Burano, uti Clerico, alienas literas tanto vitio per ſpolium acceptas aperire, easque probationis loco producere, quo ipſo pœnam depoſitionis ipſum promeritum adſerit.
per c. ad falſariorum X. de crimin. falſ. poſt Rom. *conſ.* 367. Bajard. *d. §. falſum n.* 208.

Fürs Zweite/iſt der von Bönningkhauſen noch zur Zeit keines delicti auß ſolchen ſeinen angegebenen Schrifften convinciret, weil er dieſelbe niehemals agnoſciret; biß dahin er groſſe Urſache hat / ſolche Schrifften für ſeine nicht zu halten/ weniger das jenige / ſo jhm darauß beygemeſſen werden wil / zugeſtehen; Cum ſcriptura privata non recognita, nec alio modo ritè probata non probet.
Nicol. de paſs. *lib.* 1. *d. tract. quæſt.* 40. *& q.* 14. *n.* 2. *ſeqq.* Maſcard. *de probat. conc.* 1294. *n.* 4. Guazzin. *defens* 20. *c.* 22. *n.* 1.

So wenig ſeyn auch/fürs Dritte / ſolche angegebene privat Schrifften per Judicem recognoſcirt worden/quod tamen neceſſariò requiri, ut ex tali ſcriptura quis convincatur, docet Guazzin. *defens.* 20. *c.* 23.

Und wann gleich/zum Vierdten/ ſolche privatæ ſcripturæ könten agnoſcirt werden/ ſo ſeyn ſolche doch nur ſchlechte charteqen welche der von Bönningkhauſen jhm ſelbſt nur pro memoriâ auffgeſetzet/ und gehören unter die jenige Zettel/ welche die Dd. ſcartafacia nennen/ quorum nulla fides eſt & probatio, etiam contra ſcribentem, uti docet NB.
poſt Hect. Felic. *alleg.* 18. *n.* 2. *lib.* 1. Menoch. *conſ.* 296. *n.* 75. *&* 94. Nicol. de Paſs. *de privat. ſcript. lib.* 5. *tit. de ſcartafaciis n.* 4. *ſeq.*

Zu dem/ſo ſeyn/fürs Fünffte / ſolche chartequen nicht integrè, ſondern in copiis nur mutile, mancè & truncatim multis inde à Spoliante combuſtis herfürgebracht; Ejusmodi autem literarum aut Inſtrumentorum truncata editio nihil probat.
Rutger. Ruland. *de commiſſar p.* 2. *lib.* 5. *c.* 32. *per tot.*

So beſchwert ſich der von Bönningkhauſen nicht unbillich / daß jhm ſeine privat chartequen, contra bonam fidem, calumnioſè interpretiret, und die verba darin contra mentem & intentionem ſuam captiret werden wollen; Cum tamen verba boni & honeſti viri, neque calumniari neque captare

ſtare oportear. Sed qua mente quid dicatur aut ſcribatur animadvertere conveniat.

l. penult. ff. ad exhibend. Cothman. *ſæpe alleg. conſ. 29. n. 297. vol. 3.*

Endlich / und fürs Sechſte / hat der Herr von Büren oder deſſen Fiſcal, den von Bönningkhauſen durch die angezogene chartequen eins oder anderen delicti nicht convinciren , und deßwegen zu der Execution per ſpolium greiffen können; dieweil in facti notorietate beſtehet / daß der Herr ſolche ſcartafacia, zum theil zu letzt bey dem anderen ſpolio , wie der von Bönningkhauſen ſchon wider zu freyen Füſſen geweſen / bekommen / per indicia autem poſt finitum proceſſum emergentia non poſſe proceſſum validari , ſupra eſt probatum.

Dahero dann zu ſchlieſſen / das auch durch die per ſpolium vitioſe überkommene privat Schrifften und chartequen , den von Bönningkhauſen kein delictum beygebracht worden / ja nicht eins dadurch beygebracht werden köñen.

CAPUT V.

An per præſumptiones & conjecturas, delictum contra Dominum à Bönningkhauſen ſit probatum?

WJe viel argumenta der Herr von Büren ad probandum dolum (quem niſi ex conjecturis & præſumptionibus probari non poſſe fatetur) wider den von Bönningkhauſen conglomeriren und zuſammen führen laſſen / ſolches iſt ex actis Inquiſit. *fol. 222.* zu ſehen ;

Dieweil es aber nicht gnug iſt / ad probationem doli , auß den Doctoribus einen Hauffen præſumptiones zuſammen zu ſchreiben / ſondern einem unpartheylichem judici in alle Wege obligt und gebührt / die probationes facti rechtmäſſig einzunehmen / und deſſen gewiß zu ſeyn / auch dawider den inſimulatum Reum mit ſeiner defenſion nöhtig zu hören / ehe und bevorn er mit der Urthel oder Execution, weniger mit ſo grober executione per ſpolium herauß bricht und verfähret. So iſt dahin zu ſehen / ob ſolche argumenta in facto wider den von Bönningkhauſen erwieſen / und die jura præſumptionum auff jhne mit Grunde Rechtens applicirt werden können ;

Dann es iſt allhie die Frage nicht davon / per quas præſumptiones dolus alicujus probetur ; Sondern ob der von Bönningkhauſen ſolche actus begangen / und derſelben convinciret , quæ dolum ex præſumptione juris inducunt. NB.

Daß

Daß aber ſolcher Beweißthumb von dem Fherrn von Büren oder deſſen Fiſcal nicht erſtattet / ſolches ergibt ſich guten theils auß dem / was retrò, de probationum factarum Nullitate & ineptitudine deducirt. In ſpecie aber die argumenta pro dolo probando kürtzlich zu examiniren, und deren Ungrund darzuthun: So beſtehet das erſte argumentum in imputato mendacio, welches der angemaſſete Deducent in actis Inquiſit. *fol.* 178. alſo beweiſet; Es ſey nicht ohn / daß Inquiſitus in ſeinen Reſponſionibus ad articulos informationis und ſonſt unterſchidliche Lügen vorbracht; weil er aber die articulos, wobey ſolche Lügen geſchehen ſeyn ſollen / in ſpecie nicht meldet / viel weniger beweiſet; So thut der von Bönningkhauſen nicht unrecht / daß er per gene-
NB. ralem retorſionem ſagt / der Deducent habe jhm ſolches angedichtet / und ſey ein erlogen argument; kan alſo ſeine Stelle und den effectum probandi dolum nicht vertretten. Hingegen hat der von Bönningkhauſen gute Fuge das argument wider den Deducenten umbzuwenden / in dem er droben die mendacia per diſſimulationem carceris, und ſonſten ex adverſo committiret, nach Nohtdurfft beygebracht.

Die folgende vier præſumptiones, ſeyn auch lauter generales, aber nicht erwieſen / 1. quod Inquiſitus non fecerit quod debuit. 2. fidem & promiſſa non impleverit. 3. leges ſit transgreſſus. 4 ſcienter rem prohibitam fecerit, zumahl deren keines von dem von Bönningkhauſen geſtanden / er durch keinen Zeugen zu recht überführt / weniger dawider mit ſeiner defenſion gehöret worden. Es kan aber der von Bönningkhauſen ſolche argumenta wider den Fherrn von Büren mit beſſerem Grunde gebrauchen / in dem droben demonſtrirt. 1. Quod judices non fecerint in hoc proceſſu ad quod obligati erant. 2. Quod contra fidem, ſub ſpecie amicitiæ, inquiſitus in carcerem ſit detruſus 3. Contra omnes leges & omnia jura mundi tàm iniquè ſpoliatus. 4. Contra conſcientiam, ad damnoſas tranſactiones, per carceris violentiam & alios actus territionis, adactus & compulſus.

Eben eine ſolche Beſchaffenheit hat es auch mit allen übrigen / zur kürtze zu graiffen / folgenden vermeinten præſumptionibus. Zumahl der von Bönningkhauſen nicht geſtehet / auch nicht überwieſen / ſe rem alienam conſumpſiſſe aut cum alterius jacturâ lucrum quæſiviſſe. Sondern / wann er dawider der Gebühr in loco competente mit ſeiner defenſion gehört / würde er ſat-

ſamb

ſamb remonſtrirt haben / daß er ein und anders / wegen ſeiner an den Fherrn von Büren habender liquiden Forderung einzubehalten wol beſugt; und ſe- NB. tzet auſſer Zweiffel der Fherr von Büren/ ehe und bevor er von Geitzhälſſen zu ſo unbendigem proceſs ſich verleiten laſſen/ jhm ſolche parcelen bey abſtattender liquidation wol paſſiren haben laſſen würde; oder es wehre der von Bönningkhauſen reich gnug geweſen/ jhm dafür ſatisfaction zu thun/ wann er prævia liquidatione ſeiner Forderung halben contentirt worden wehre. Ob aber NB. nicht vielmehr per ſpolia iſta immania res alienæ conſumirt, und lucrum cum jacturâ alterius innocentis geſucht ſey / ſolches iſt droben zum theil angezogen/ und wird ſich in folgender deductione weiter zu Tage geben.

Was ferner de actionibus confuſis, & ſub involucro nulla causâ, cur ita fiat, expreſsâ; deque eo qui ſcit ad aliquid ſe teneri, id non facit, idque omittit, ad quod ſcit vel ſcire debet, ſe officii ratione teneri; qui non reſtituit quod debet reſtituere, & contra æquitatem ſcienter aliquid facit, in genere & obſcurè cumulirt; deſſen iſt auch ſo wenig geſtanden / als erwieſen; Wann man aber im Gegentheil des Fherrn von Büren und ſeiner Helffere actiones im Grunde beſihet/ ſo ſeyn eben dieſelbe bey dieſem geführten proceſſu, mit den angezogenen vitiis überall behafftet; dann welcher Geſtalt der von Bönningkhauſen ſub involucro, nulla cauſa expreſsa, zu der unverſehenen captur und Gefängnüß gebracht; ſub quibus involucris der proceſs geführt/ da doch der Fherr von Büren wol gewuſt oder wiſſen ſollen / daß jhm gebührt hette mit dem proceſs anderſt umbzugehen; communicationem Indiciorum, Actorum, citationem ad videndum jurare teſtes repetendos, & dandum interrogatoria, admiſſionem defenſionis, & reſtitutionem libertatis, & per ſpolium ablatorum bonorum, bey ermangelender juriſdictione & probatione delictorum, nicht zu unterlaſſen / und in Summa die natürliche æquitet und Billigkeit nicht ſo gar auß den Augen zu ſetzen; Solches ſtehet viel klärer vor Augen / als deſſen imputationes delictorum & doli, wie ſolches droben nach Nohtdurfft außgeführt worden.

Ferner / hat der von Bönningkhauſen fallendi causâ nichts obſcurè herfürgebracht/ es möchte der Deducent dafür halten/ als wann obſcuræ loquutiones wehren / wann der von Bönningkhauſen des Fherrn von Büren Gefallen nach/ die jhm ſo übel beygemeſſene delicta & dolum nicht purè absq; ullâ exceptione, limitatione, explicatione, excuſatione, omni defenſione poſtpoſitâ, affirmiret, und ſich unſchuldiger Weiſe zum Schuldigen gemacht;

Welche Interpretatio verborum Inquiſiti, dem Inquiſitori gar nicht gebührt/ſondern vielmehr dem Inquiſito frey ſtehet/ ſeine Worte/ſo dem Fherrn von Büren obſcur düncken/zu expliciren. Welches er auch wol würde gethan haben/wann er coram competente rechtmeſſig belanget/und zu gehöriger defenſion wehre gelaſſen worden; Ejus enim eſt interpretari verba, qui ea protulit.

per l. & idem ff. de legibus l. ſi quis intentione ff. de judic. l. inter ſtipulantem §. 1. ff. de V. O. Vultej. *Marpurg. cons. 15. n. 310. vol. 1.*

Non autem iſtam obſcuritatem prætenſam judex aut Fiſcalis verba captando & calumnioſè interpretando ad ſuum commodum rapere poterat.

d. l pen. ff. ad exhib. l. ſi cui ſimplicius ubi Dd. *verb. civiliter ff. de ſervitut.* Gail 2. *obſ.* 33. *n.* 7.

Sed ita verba iſta dubia & obſcura capere debebat, ut delictum & dolum potius excluderent, quam inducerent.

l. ſemper in obſcuris. 9. ff. de R. I. Bartol. *in l. non ſolum §. ſed ut probari ff. de nov. oper. nunciat.* Goed. *Marp. conſ. 28. n. 163. vol. 1.*

Wann aber ja der von Bönningkhauſen ſich einiger obſcuritet gegen den Fherrn von Büren und deſſen Commiſſarien, wie er doch nicht geſtehet/ im reden gebraucht hette/ würde ſolches mit denen ex propoſito von dem Fherrn von Büren/in diſſimulatione carcerationis geführten æquivocationen &c. wol compenſirt werden mögen; Qui enim ſe mutuo deceperunt, invicem non agunt;

l. ſi duo 36. ff. de dol. mal.

Et fidem frangenti, fides ex neceſſitate ſervanda non eſt.

l. eum qui §. 1. ff. de inoffic. teſtam. l. quæro §. 1 ff locat. conduct. l. qui fidem ff de tranſactionibus. Hippol. de Marſil *ſingul.* 145.

Unter der vermeinten præſumptione doli, contra adminiſtratorem facientem aliquid in incommodum ejus, cujus is bona adminiſtrat, & occultantem rationes, ſcripturas & alias res, ſtecket gleicher Geſtalt eine lautere petitio principii; Zumahl ſowenig die qualitas, als factum in commodum, occultatio rationum aut ullius alterius rei, von dem von Bönningkhauſen zugeſtanden wird/der Fherr von Büren ſolche Händel durchauß nicht bewieſen.

NB. Welches vitium auch bey der letzten vermeinten generali præſumptione ſich

ne ſich befindet / weil noch kein einziger effectus malus ex actu des von Bönningkhauſen ſich erreuget / dahero viel zu unzeitig ab effectu ad cauſam gefolgert wird.

Wann dann darab klärlich zu erſehen/daß die facta præſuppoſita præſumptiones doli præbentia, auff lauterem Ungrunde beruhen / ſo müſſen auch die darauff übel applicirte jura, de præſumptionibus prolata, über einen hauffen fallen/Ceſſante enim cauſâ ceſſat effectus.

c. cum ceſſante X. de appellation. l. in omni ff. de adoption. Everhard. *loc. legal.* 80. *à ceſſatione rationis n.* 4.

Et collapſa ruunt ſubductis tecta columnis.

Everhard. *præamb. locorum legal. n.* 29. Weſenbec. *conſ.* 13. *n.* 66. *in fin.* Goed. *Marpurg. conſ.* 37. *n.* 467. & 1256. *vol.* 4.

Dieweil aber/wie droben/bey der zweiten Frage/außgeführt / zu recht heilſamb verordnet; Quod nemo indefenſus condemnandus, multò minus puniendus, ſed quilibet Reus ſeu pro reo habitus ad defenſionem ſuam proponendam admittendus ſit; So hette auch der Fherr von Büren / der natürlichen Billigkeit gemeß/nicht ſo flugs auff ſolche vermeinte præſumptiones doli, den von Bönningkhauſen als Reum de dolo convictum tractiren, halten und beſtraffen; ſondern zuvor jhm ſolche deducirte præſumptiones communiciren, und deſſen defenſion darüber vernehmen ſollen; In jure enim notum eſt, adverſus præſumptum dolum & doli præſumptiones, admitti probationes in contrarium.

Menoch. 5. *præſumpt.* 3. *n.* 114. *§. Illud autem.*

Und nachdem droben viel wichtige præſumptiones, pro avertendo dolo, bey der zweiten Frage herbey geführt/welche dem Fherrn von Büren / als der den von Bönningkhauſen lange Zeit gekandt / und von jhme gute Dienſte gehabt/ nicht unbewuſt geweſen / ſo hette er ſich billich erinneren ſollen/præſumptiones dolum inferentes per contrarias præſumptiones tolli & elidi NB.

Menoch. *d. præſumpt.* 3. *n.* 122.

Et quidem ad excludendam doli præſumptionem, multum operari honeſtatem atque excellentiam perſonæ

Bart. *in l. quoties §. ſe etſi ff. de hæreditat. inſtituend.* Bald. *in l.* 1. *in fin. C. locat.*

Erfolget demnach hierab gantz klärlich/ daß der Fherr von Büren durch keine eintzige von jhm angezogene ſpeciem probationis ichtwas criminoſi wider den von Bönningkhauſen erſezet habe; womit der erſte articulus dieſer dritten Frage erlediget.

Articulus Secundus.

DEr Zweite Articulus beſtehet hierin; Ob der Fherr von Büren die von jhm ſpecificirte delicta zu ſeiner intention erwiſen habe? Daß aber ſolches nicht geſchehen / wird ſich auß folgendem kurtzen Examine Deductionis contrariæ zu Tage geben.

Man ſtellet aber den unapplicirlichen Eingang der Deduction an ſeinen Ort/und iſt nicht gnug die Leuthe zuüberreden/als wann der Fherr von Büren wider den von Bönninkghauſen / in notoriis delictis ex officio Magiſtratus, & ne ſanguis alterius de manu ipſius requireretur, verfahren habe; Sondern er muß deſſen ſolche probationes vorſtellen/ welche mit ſo ungeheuren vitiis, als dieſe/nicht maculirt und beſlecket ſeyn. Er hette aber beſſer gethan/ wann er den von dem Deducenten angezogenen textum *c. irrefragabili X. de off. ordinar.* recht practicirt, und die falſche Angebere des von Bönningkhauſen in jhren Unthaten / als ein Clericus & Sacerdos corrigiret, und davon abgemahnet hette; Ita ſanguis eorum de manibus ipſius non aliquando requireretur.

In ſpecie die imputirte delicta zu beleuchten/werden erſtlich / weder ſacrilegium, noch peculatus, noch furtum geſtanden; ſondern alle mit Beſtande Rechtens geleugnet/und iſt/wie ſchon droben erwieſen / kein Schluß zu machen/dieſe und jene Sachen ſeyn bey des von Bönningkhauſen Sachen gefunden/Ergo hat er dieſelbe geſtolen; Zumahl derſelbe ſolche Sachen bonâ fide, animo conſervandi zu ſich genommen/niemals zu reſtituiren gewaigert/ ſondern ſchon vorhin dem Fherrn von Büren die beſten und wehrteſten Sachen/ in gehaimb/weil dieſer es alſo begehrt/abfolgen laſſen. Pœna autem non imponitur pro eo quod bonâ fide geſtum eſt.

l. ſervum §. Prætor ff. acquir. hæred. Cravett: *cons. 8. n. 31.*

Nec dolus præſumitur in eo, qui rem accepit, ut reſtitueret.

Menoch. 5 *præſumpt. 3. n. 25.*

Contrariam à Deducente propoſitam præſumptionem pro furto adſerendo, ex eo quod receptor non ſit vir probus, habet Dn. à Bönningk-

ningk-