



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

Büren, Moritz von

Rintelii, 1658

Quæstio Octava. Ob der Fherr von Büren von des Herrn Bischoffs zu Paderborn HochFürstlicher Gnaden an den Kayserlichen ReichsHoff Ratht rechtmessig/ oder nicht vielmehr frivolè und nichtiglich ...

[urn:nbn:de:hbz:466:1-71681](https://nbn-resolving.org/urn:nbn:de:hbz:466:1-71681)

Nachdem nun alle occasiones contra suspectos excipiendi dadurch auß dem Wege gerännet; So ist damit zugleich das gravamen und ipsa recusationis exceptio hngefallen/uti cessante causa cessat effectus pervulgata.

Quaestio Octava.

Ob der Herr von Büren von des Herrn Bischoffs zu Paderborn Hochfürstlicher Gnaden an den Kaiserlichen Reichs Hoff Racht rechtmessig / oder nicht viel mehr frivole und nichtiglich appelliret: und ob die appellatio an wolgemeltem Reichs Hoff Racht ad effectum devolutivum & suspensivum erwachsen?

Rationes Dubitandi.

Je justiciam Appellationis des Herrn von Büren zu versetzen/berufft sich derselbe auff folgende argumenta; Wiewol das Hoffgericht als forum praeventum sich pro competente erkläret / so haben doch des Herrn Bischoffs H. Fürst. Gn. demselben die cognitione causae extrajudicialiter verboten/und den Herrn von Büren/nec citatum nec auditum, mit dem mandato restitutorio am 18. Augusti Anno 1654. beschwehret; folgendes am 20. Martii Anno 1655. an dero Hoffgericht ein decretum competentiae in sich begreifendes rescriptum ertheilt/von welchem nicht allein/ sondern auch von dem am 18. Augusti Anno 1654. außgelassenem mandato restitutorio, laut des ad acta gebrachten instrumenti appellationis er an dem Hochlöbl. Kaiserlichem Reichs Hoff Racht appellirt, die erste appellationem zwar nicht affiret folget / jedoch auff die andere processus appellatorios, Citationem, Inhibitionem & compulsoriales erhalten/und insinuiren lassen; darauff seine gravamina Appellationis vermög libelli gravaminum eingebracht und justificiret; dabey causas incompetentiae & suspecti judicis angezogen / und daneben remonstriret, daß in voriger Instantz das mandatum und andere decreta, ehe und bevorn er gehört/præcipitiret; des Hr. Bischoffs Hochfürst. Gn. am 20. Martii Anno 1655. sich pro competente erkläret/causam vom Hoffgericht wieder rechlich avocirt, dadurch ihm justiciam contra complices diffamationis ab-

geschnitten / nit alle acta prioris instantiæ ihm communiciret, und er daburch höchlich beschwehrt worden; also seine appellationem so wol in formalibus als materialibus gang fertiget und ersetzt habe/erbeit sich auch mit seinen Oberen/und mittelst æstimationis injuriæ à spoliato sibi illatæ zu caviren. Nunt vermögen die klaren Rechte; Quod regulariter ab omnibus judicibus ordinariis & delegatis absque ipsorum injuriâ appellare licitum sit.

Marant. p. 6. de appell. à quib. jud. & caus. fiat. n. 246. seqq.

Et à quocunque gravamine.

Joseph. de Sese tract. de inhibit. c. 2. §. 3. n. 88.

In specie etiam à decreto competentis.

Scacc. de appell. quest. 17. limit. 6. memb. 7. n. 47. Idem de jud. p. 1. c. 101. n. 18. seq. Guazzin. defens. 36. c. 4. n. 22.

Appellatio autem interposita causam ad judicem Appellationis devolvat, & jurisdictionem judicis à quo quiescere faciat.

l. furti. 6. §. 1. ff. de his qui notant. infam. l. 1. §. fin. ff. ad SCtm Turpill. Cothman. cons. 38. n. 20. vol. 5. Post. de manut. dec. 432. n. 3.

Maximè accedente Inhibitione judicis ad quem, quâ manus inferioris judicis ligantur.

Marant. p. 6. de appell. n. 207.

Eique contraveniens jurisdictionem judicis superioris contemneretur.

Lancellott. de attentat. c. 20. n. 10.

Ideoque sive justa sive injusta ea sit, semper timenda est.

Scacc. de jud. p. 1. c. 57. n. 10. & c. 97. n. 5. Lancellott. de attentat. c. 3. n. 123. & c. 20. n. 238. Joseph. de Sese. tract. de inhibition. c. 10. §. 2. n. 12.

Rationes Decidendi.

NB. Wann aber diese Appellatio im Grunde besehen und erbogen wird; so befindet sich/das dieselbe nulla, iniqua, frivola & deserta, un in genere also beschaffen/ in deren Zahl gehöre/ quarum prætextu sæpè in iniquitate se appellantes tueri & confovere conantur.

Dd. ad c. præterea X. de appellation. Lancellott. de attent. p. 3. c. 28. n. 74.

Et quarum remedio non gravati, sed gravaturi utuntur.

Ex cons. Trident. c. 1. sess. 13. de Reform. Scacc. de appell. quest. 3. n. 2.

Dann anfänglich kan diese Appellatio ratione formalium nicht bestehen / fürs erste darumb / weil der Herr von Buren weiter nicht als in puncto competentiae am 25 Martii anno 1655. von einem decreto, so am 20. ejusdem mensis publiciret seyn solle / appelliret haben wil wie solches / in Mangel des instrumenti appellationis, auß den extrahirten processibus, und dem libello appellationis klärlich zu ersehen;

Nun ist aber am 20. Martii anno 1655. kein decretum in puncto competentiae eröffnet; Sondern von dem Herrn Bischoffs zu Paderborn. H. Fürstl. Gn. bloß und allein ein Rescriptum und Antwortschrifft an dero Hoffgerichte aufgelassen darin die Ursachen angedeutet / worumb hochermelte seine Hochfürstl. Gn. die Sache nicht für dem Hoffgerichte / sondern für unparteylichen deputirenden Commissariis ausgeführt haben wolle; disfalls ad acta primae instantiae sich bezogen; Hinwieder aber ist nicht allein der punctus competentiae von seiner Hochfürstl. Gn. lange zuvor / nemlich am 30. Septembris anno 1654. per decretum erlediget; sondern auch noch vorher am 18. Augusti anno 1654. ein mandatum restituendi spoli an den Herrn von Buren aufgelassen; von welchen beiden so wenig jemals / als intra fatale decendii appelliret worden / daher dieselbe in rem judicatam erwachsen / cum juris plusquam notissimi sit, sententiam post decendium in rem judicatam transire, si ab ea appellatum non est.

l. 1. ff. de re jud. l. 1. ff. quand. appelland. sit Authent. Hodie. C. de appellation. c. quod ad consultationem X. de re jud. Marant. p. 6. de sententia n. 128.

Ob dann zwar von dem Herrn von Buren der punctus competentiae anmaßlich in die appellation mit hinein gerücket worden / so ist doch solches lange post lapsa fatalia & post festum geschehen / aber Rechtens; Quod appellatio semper intra decendium interponenda, postea autem interposita nullius sit momenti.

per text. citatos à Marant. p. 6. de appellation. n. 214. Gail. 1. obs. 139. n. 2. Scacc. de jud. p. 1. c. 97. n. 57. Idem de appellation. quest. 12. n. 67. Lancellott. de attentat. c. 12. limitat. 50. n. 46. & 53. & c. 26. n. 18. Guaz. defens. 36. c. 1. n. 1.

Fürs ander / wann gleich /posito impossibili, die appellatio als ab aliquo decreto & intra fatale interposita gehalten werden möchte; So ermangelt es doch
an

an verschiedenen solennitatibus de jure requisitis & ad formalia appellatio-
nis pertinentibus, und insonderheit an denen, welche in dem jüngsten R. A. zu
Regensburg de anno 1654. auffgerichtet und publiciret, de necessitate &
substantia processus, erfordert werden; wie solche defectus in des von Bön-
ninghausen am Kaiserlichen Reichs Hoff Rath eingebrachten Exceptioni-
bus und Duplicis in specie angezogen; und sonderlich / so viel die Evidentia ex
actorum inspectione unstreitig ersehet / sein die gravamina Appellationis nicht
zugleich mit der supplicatione pro processibus übergeben / welches doch in jers
angezogenem R. A. §. zu Beforderung &c. außdrücklich verordnet; Zu-
mahl die acta judiciali notorietate nach sich führen / daß die processus appella-
tionis am 15. Aprilis anno 1655. erkandt / die gravamina Appellationis aber
allererst über fünf Monat hernach (de quâ termini prorogatione tamen ni-
hil quidquam constat) benendlich am 24. Septembris besagten 1655. Jahrs
producirt worden; und kompt hinzu / daß des Appellati Anzeige nach / des
Herrn von Büren rechter Advocatus nach Besage offgedachten R. A. §.
Zumahl aber &c. denn ihm sub pœnâ desertionis auferlegten Eydt nicht ab-
gestattet; Omissis autem solennitatibus appellationem non substi-
tere, sed desertam esse docent

Gail. 1. obs. 124. p. 101. ubi Græv. cons. 1. Joan. Petr. Surd. cons. 124. per tot.
Zum dritten wann gleich ex præsupposito non concessio, daß am 20. Martii
Anno 1655. außgelassene Rescriptum ein decretum were / und davon jure
appellirt worden / so were dasselbe doch nur ein sententia interlocutoria,
quippe non super causa principali, sed super emergente judicis re-
cusati quæstione lata.

gl. in clement. 1. verbo definitiva de sequest. possess. & fruct. Marant. p. 6. de
sentent. & quoduplex ea sit n. 2.

Mun ist zu Recht verordnet; Quod appellans ab interlocutoria teneatur
non solum exprimere causas gravaminis in ipsâ appellatione &
quidē in specie omnes & singulas, ita ut relatio ad acta non sufficiat.

Marant. p. 6. de Appellation. à definitiv. & interlocut. n. 153. Lancellott.
de attentat. c. 12. limit. §. 3. n. 53. seqq. Gail. 1. obs. 130. n. 1.

Sed etiam Appellationem suam ex actis prioribus & causis anti-
quis & in Appellatione expressis, non verò ex noviter productis
aut producendis justificare.

per

per jura & Dd. apud Marant. *d. tit. de appellation n. 158.* Gail. *d. obs. 130.*
n. 3. Hiltrop. *process. judic. p. 4. tit. 4. de appellat. ab interlocut. n. 10. & 12.*

Secus si fiat, appellatio non subsistit, sed habetur pro deserta

Marant. *d. tit. n. 153.* & Dd jam citati.

Diemeil dann der Appellant Herr von Büren solches nicht in obacht gehalten; so folget darab daß diese seine Appellatio in formalibus mangelhaft und nicht bestehen könne; Cum posito antecedente ponatur etiam consequens.

l. 2. ubi Dd. ff. de jurisd. Everhard. loc. legal. 126. à concessione consequentis. n. 1. Hippolyt. Riminald. *cons. 702. n. 12.* Goed. Marpurg. *cons. 26. n. 121. vol. 4.*

Umb so viel mehr/weil des Bischoffs von Paderborn Hochfürstl. Gn. als judex à quo der interponirten appellation nicht deferirt; Quo casu causam non devolvi ad judicem ad quem in appellatione ab interlocutoria docet

Hiltrop. *process. judic. p. 4. tit. 4. de appellation. ab interloc. n. 29.* post Dd. à se allegatos.

Demnegst so ist diese angemassete appellatio von keiner Würde propter defectum gravaminum; Omnis enim appellatio conceditur propter gravamina.

Scacc. *de appellation. q. 5. n. 94.* Weltenb. *cons. 246. n. 26.* Carpz. *lib. 3. tit. 12. Respons. III. n. 10. seqq.*

Et ubi nulla sunt gravamina, ibi nec datur appellatio.

Scacc. *de appellat. d. q. 5. n. 94. & 101. & q. 10. n. 4.* Merlin. *de legit. decis. 4.*

Sed quoties injustè non gravatus appellat, toties appellatio dicitur frivola, vana & inanis, nullum pariens effectum.

Marant. *d. p. 6. de appellat. temer. & friv. n. 347.*

Quæ pœnam meretur, de jure civili, L. librarum auri.

Per text. ibique Bald. & Dd. *in l. si clericus. 2. C. de Episc. audi. l. ab executione 5. C. Quorum appellat. non recipiunt.*

Vel amissionis causæ & notæ infamix.

l. à Proconsulib. C. de Appellat. Scacc. de appell. q. 2. n. 52.

Vel extraordinariam, ad arbitrium judicis.

l. eos §. ne temerè C. de appellat.

Sub distinctione posita à Marant. d. p. 6. de appell. temere & friv. n. 346. De jure autem Canonico frivole & temere appellans, per judicem à quo potest excommunicari ut contumax.

Post. Abb. in c. sollicitudinem notabil. 1. X. de appellat. Marant. d. tit. n. 345. Roland. à Valle conf. 91. num. 10. seq. lib. 5. Lancell. de attent. c. 12. limit. 6. n. 4.

Quin & injuriarum actione conveniri per judicem à quo, quippe cui non levis injuria infertur per frivolum appellationem.

gl in l. fin. C. quand. provocat. non est necess. Marant. d. tit. d. appellat. temer. & friv. n. 348.

Welche frivole appellationes jure novissimo bis auff 20. Marc Löhiges Goldes/ oder auch wol gar am Leibe zu straffen verordnet worden. N. A. zu Regensburg de an. 1654. f. und nachdem allen. Das aber durch das am 20. Martii anno 1655. ergangenes Rescriptum der Sherr von Büren/ so wenig als vorhin durch das mandatum restitutorium und decreum competentia, utroque in rem judicatam prolapso, wider Recht nicht gravirt worden/ solches wird auß folgenden und bey der Refutatione contrariorum drunter stürmmenden speciali examine der angezogenen gravaminum zu Tage liegen.

Dann wiewohl erstlich/ der Sherr von Büren à decreto competentia appellirt haben wil / so ist doch die Nichtigkeit solcher appellation kurz vorhin nach Nothdurfft remonstrirt. Fürs ander / so manges zwar der Sherr v. Büren den punctum suspecti judicis in die appellationem à decreto competentia mit hinein; Es kan ihm aber solcher Griff gar nicht zu statten kommen/ weil nicht allein der punctus reculationis ex capite suspecti mit der competentia judicis gar keine Gemeinschaft/ auch davon nicht appellirt worden/ wie droben bey Erörterung der siebenden Frage evinciret, sondern es seyn die causæ suspicionis auch im geringsten nicht erwiesen/ wie sich doch zu recht geführt/ per ea quæ in quaestione septimâ in confutatione contrariorum sunt adducta.

Welchen Beweis humb aber die von dem Sherrn von Büren per spoliolum übernommene und mutilatim producirte chartequen des von Bönninghausen/ welche der Sherr von Büren sine rubore nicht anziehen kan/ bey weitem nicht erstatten können/ wie solches droben bey Erläuterung der dritten Frage capite 4. aufgeführt. Und

Und wann gleich einige *causa suspicionis* wider die Hochfürstl. Saa- NB.
 geley zu Paderborn erweislich gewesen wehren; So hätte der Herr von Bü-
 ren deshalb nicht so bald sich der *jurisdiction* der Saa geley anschien/und die
 Sache *ex hoc fundamento* an den Ober Richter bringen können/ sondern ihm
 hette obliegen wollen/gebühliche Ansuchung *pro surrogando* aut *adjungen-*
do iudice non suspecto zu thun; *Quando enim causa suspicionis con-*
tra iudicem adest, non statim iudex suspicionis insimulatus, aut to-
tum iudicium uti suspectum removendum est, sed ei adjungendus
est alius non suspectus.

Novell. 89. c. 2. Auth. si vero C. de iudic. gl. in l. si apertissimi. verb. iudices
C. eod. Minfing. 2. obs. 52. Grav. ad Gail. 1. concl. 33. n. 19. seq.

Damit aber dem Herrn von Büren diese occasio elabendi benommen wür-
 de/haben des Herrn Bischoffs zu Paderborn Hochfürstl. Gn. diesen obicem
 von ihr selbst/*ex mera benignitate*, welche der Herr von Büren billich erken-
 nen sollen/auf dem Wege gereumet/in dem sie unverdächtige *Commisarios*,
 welche in dieser Sachen *cognosciren* sollen/in illo ipso *Rescripto*, à quo Baro
prætensè appellavit, zu verordnen sich gnädig erkläret/dieselbe auch hernach in
 einem anderen *Rescripto* dato 14. May anno 1655. würcklich benennen; ver-
 möge *actorum primæ Instantiæ*; dardurch dieses gravamen von ihm
 selbst zerfallen und zu Staube worden / wie droben schon bey der siebenden
 Frage bewehr.

Endlich ist diese ganze Sache auch also bewandt und beschaffen/ daß der NB.
 Herr von Büren von derselben an den Ober Richter mit Recht und Fugen
 nicht appelliren können; Zumahl erstlich das von ihm *committirtes spoli-um*
 also *evidens & notorium* ist/daß jederman des Orts davon zusagen weis/hoch-
 ermelter Seiner Fürstl. Gnad. unverborgen/und der Herr selbst den *exercir-*
ten actum spoliationis, ob er wol denselben mit anderen Bletteren zu bedecken
 sich unterstehet/nicht leugnen kan; *Jure autem introductum est, in causis no-*
toriiis appellationi non esse locum, quin iudex à quo sententiam suam ex-
equi possit.

per c. cum sit Romana §. fin. ibi: nisi fortè manifestus raptor. c. cum speciali
§. Porro X. de appellationib. c. Romana §. si autem. ibid. in 6. c. quicumque
2. quest. 6. Marant p. 6. de appellationib. n. 186. Farinac. quest. 21. n. 117.
Lancellott. de attentat. c. 12. limit. 9. Wesenb. cons. 174. n. 6. Guazzin.
defens. 36. c. 9. Minfing. Resp. 60. n. 65. S 2 Fürs

Sûre andet / ist in facto kein Zweifel, daß diese Sache ad iudicium possessorium gehöre / per doctrinam

Menoch. recuper. poss. Remed. 8. 9. 13. 15. & seqq.

Et quidem ad possessorium momentaneum.

per l. momentaria & tot. tit. C. unde vi. Wesenb. cons. 1. n. 13.

In causâ possessorii momentanei autem regulariter appellari non posse nec per interpositam appellationem Executionem sententiæ impediri, constat

l. 1. C. si de moment. possess. c. fin. §. de possessione. 2. q. 6. Marant. d. p. 6. de appellat. n. 184. Lancellott. de attent. c. 12. limit. 25. n. 2. Dd. apud. Gabriel. comm. concl. lib. 5. tit. de restit. spoliat. concl. 5. n. 46. Fichard. ad Villalob. comm. opin. lit. P. n. 187. Soarez. ibid. lit. An. 206. & lit. P. num. 166. seq. Guid. Papa. decis. 37. & decis. 132.

NB. Id quod in specie procedere etiam in decreto competentia in iudicio possessorio lato docet.

Scacc. de appellat. quest. 17. limit. 6. memb. 7. n. 49.

Zum dritten / rühret diese Sache ohne Zweifel ex spolio her / In causâ autem spolii recuperandi, appellationem reo spoliati non concedendam esse juris est.

Dd. apud Scacc. de appellat. q. 17. limit. 6. memb. 6. n. 1. & passim.

Rationem ponit Wesenbecius ; Quia hoc iudicium ex se est summarium, quoniam spoliatus ante omnia est restituendus.

l. si quis 7 C. ad l. ful. de vi publ. l. si de vi ff. de iud. c. 1. c. ex literis X. de restit. spoliat. c. 1. eod. in 6. l. si Coloni. 14. C. de agricol. & censit. lib. 11. Menoch. recuper. remed. 1. in pr. & per tot.

Tum quod non gravatur spoliatus, etiam si inhibita provocatione restituere cogitur, tantisper dum in petitorio de re plenius cognoscatur. Nec enim deteriore in conditione sic constituitur, quam quâ fuit ante quam possessorem sede suâ deturbaret.

Bart. in l. 2. num. 3. 4. ff. de appellat. recipiend. Salic. in l. un. C. si de moment. possess.

Quæ spoliatio cum crimen sit

l. hoc

l. hoc iure ff. de R. I. l. si cum exceptione 14. §. in hac actione verb. crimine l. quod diximus 16. verb. scelere quasitum. ff. de eo quod met. caus.

Ex eo spoliator lucrari non debet;

l. 4. §. Marcellus l. si Procurator. ff. de except. dol. mal. l. ne ex dolo. ff. de dol. mal. c. 2. X. de dol. & contum.

Aut duriozem in agendo constituere adversarii conditionem, interversâ ei possessione.

cor. tit. ff. alienat. jud. mutand. caus. fact. l. un. C. eod.

Mirum ut non sit, si hanc reddere spoliato cogatur, præcisâ omni appellatione, cujus hic nullum justum est gravamē, sicut esse debet.

c. ut debitus c. cum speciali cum similib. X. de appellation.

Nihil enim sic ei aufertur, sed quod ipse violenter abstulerat, restituere cogitur; nec immerito.

l. 1. C. si per vim. l. meminert. C. unde vi. cum similib.

Hactenus Welsenbecius *cons. 1. n. 14.*

Sü s vierdre/ist in facto unlaugbar/ daß der Herr von Büren keine Erben in niedersteigender lini habe / dessen bona avita fidei commissis & aliis oneribus beschwehrt; Er selbst dem Priesterhumb perpetuo cœlibatu, auch eingetrettenem religioso ordini, taliter, wie Benlag n. 53. mit mehren ansicht/ verbunden &c. Nun ins fünffte Jahr / in illusoriâ plane causæ protractione dissais bestanden/ und so wenig gehörige caution gelaißtet/ als dem von Bönningthausen/ gestalten Sachen nach/ absq; reali immisione laissen kan; Weil allhie nicht ad cautionem sed ad redintegrationem & restitutionem totalem executivè zugehen; Si modo res & causa Actoris spoliati pridem celeritatem Executionis requirens, cum ulterioris multîs nominibus irreparabilis morâ periculo, & toties contestato damno, totiusque imperii & regiminis scandalo &c. rebus suis & suorum orphanorum, contra omne fas & æquum, privari non debeat.

NB.

Dahero diese appellatio so viel weniger Platz gewinnen kan/ Cum iure constitutum sit, Quod in causis, ubi mora irreparabile periculum allaturâ sit, appellatio sit prohibita.

Lancellott. de attent. c. 28. n. 56. Scacc. de appellat. q. 13. n. 100. §. 9 17. limit. 38. n. 1. seqq. & limit. 48. n. 36. vers. Imò in regno. Pro-

Propter enim periculum ex morâ proveniens receditur à regulis juris communis.

Dd. apud Lancellott de attent. c. 2. limit. 43. n. 14. Carpz. jurisp. forens. p. 1. constit. 29. def. 15 n. 1.

Quemadmodum etiam in causis celeritatem Executionis requirantibus appellatio non admittitur.

l. fin. in pr. ff. de appellat. recip. Marant. d. p. 6. tit. de appellat. n. 330. Lancellott. d. c. 12. limit. 43. n. 15. Roman. singul. 782. Grammat. decis. 58. n. 18. Guazzin. defens. 36. c. 9 in fin.

Weil dann hierab klährlich erscheinet/dasß diese appellatio nulla, quippe contra ipsas leges & jura interposita.

l. non dubium 5. C. de legib.

Calumniosa, quia morandæ restitutionis spoli causa apprehensa.

Lancellott. de attent. c. 17. n. 134.

Frivola & temeraria, quia sine justâ causâ & gravamine facta.

Scacc. de appell. q. 2. n. 48. Idem de jud. lib. 1. c. 97. n. 85. Marant. d. p. 6. de appellationib. n. 347.

Es folget daher; Quod appellatio ista nulla, nullum habeat effectum; Quod enim nullum est, operari nihil potest.

l. si se non obtulit. 4. §. condemnatum 6. ff. de re jud. l. non putavit. §. non quævis ff. de honor. possess. cont. rabb. Goed. Marpurg. cons. 24. n. 138. vol. 1. Wefenbec. cons. 2. n. 27.

Hinc appellatio nulla, nullum impedimentum præstare dicitur.

Scacc. de appellation. q. 7. n. 27.

Ideoque judex videns appellationem esse nullam, potest procedere ad Executionem.

Scacc. de appellat. q. 11. n. 11. et q. 17. limit. 4. n. 89. et limit. 47. memb. 2. n. 166. in fin. Cothman. cons. 29. n. 253. seq. vol. 3.

NB. Appellatio enim in casibus de jure illicitis interposita, manus judicis non ligat.

Marant. d. tit. de appell. num. 118. et 183. Lancellott. de attent. c. 12. limit. 25. num. 1.

Uti

Uti & appellatio calumniandi animo proposita admitti non debet.

Lancellott. d. c. 17. n. 133.

Neque deferendum est frivolæ & temerariæ appellatiõni.

Lancellott. d. l. c. 12. limit. 6. n. 4. Wefenbec. cons. 43. n. 136. Caspz. lib. 3. tit. 12. Resp. 127. n. 8.

Ut pote quæ sententiam à viribus rei judicatæ non suspendit.

Scacc. de jud. p. 1. c. 97. n. 84. Idem de appellat. q. 2. num. 51. & q. 17. limit. 36. n. 3.

Qui potius obviam ire debet appellantium malitiis.

Scacc. de appellat. q. 3. n. 2.

Cum neminem tueri debeat appellatio in suâ malitiâ.

c. ad nostram. 3. X. de appellatiõn.

Et hæc adeo obtinent, ut etiam iudex, à quo cognoscere possit, utrum appellatio frivola & rejicienda sit, nec ne, ad hunc effectum, ut de delatione appellatiõnis & executione sententiæ statuere queat. Scacc. de appellat. q. 11. n. 2. 13. & seq.

Refutatio Contrariorum.

Stauff num des Therrn von Büren widrige argumenta zu beleuchten und dessen eingeführte gravamina specialiter, nur fürzlich jedoch solide zu examiniren und niederzulegen; Ist vor erst unerfindlich / daß das Hochfürstl. Paderbornische Hoffgericht in causâ principali forum præventum & pro competente declaratum seyn solle / zumahl solches wider die principia processus & practicæ legis diffamari seufft / ex quibus constat, quod in processu legis diffamari, sit duplex iudicium, primum diffamatorium in quo de veritate jactationis aut traductionis, aut impositione silentii agitur: Secundum actionis, sive causæ principalis, in quo Diffamator intra terminum præfixum de jure suo agere debet; Primo casu seu in primo iudicio locus est præventioni ex sola Citatione, ita ut iudex concurrens non possit postea diffamatori præfigere terminum agendi sub pœnâ perpetui silentii, sed ubi hoc diffamatiõnis iudicium cœptum est, ibi finiri debet; Altero casu & in al-

in altero iudicio cessat præventio, quia iudicium diffamationis & iudicium actionis sunt separata iudicia; Ex separatis autem nihil infertur, per jura & Dd. citatos à Gail, 1. obs. 11. n. 3. seq.

Und nachdem droben außgeführt/ Quod ubi diffamatus plures iudices concurrentes habet, ibi electio sit penes conventum seu citatum ex lege Diffamari, coram quo actionem suam in causa principali introducere velit.

So kan alhie kein forum præventum mit Bestande Rechts prætendiret werden / dafern nicht alle jura processus ex l. Diffamari zumahl über einen hauffen geworffen werden sollen. Daß aber das Hoffgericht sich pro competente iudicio, in causa principali per aliquod decretum erklärt haben sollte/davon ist bey den actis keine Nachricht zu finden; und wan es geschehen were/ so were es ein null und nichtiges/ contra jura lauffendes Werck/ quod nullum meretur effectum, *juribus notissimis.*

Fürs ander/daß des Herrn Bischoffs H. Fürstl. Gn. dem Hoffgericht inhibiret, solches ist von demselben billich geschehen/ weil der von Bönninghausen so wol über das Hoffgericht ex causa suspecti sich beschwehret; Als er auch der Electioni iudicis, sibi competenti sich zu begeben nicht genöthiget werden können/ *jus enim suum sine causâ iustâ nemini auferendum. per jura vulgata.*

Drittens/ hat der Herr von Büren wider daß am 18. Augusti Anno 1654. erkandte und außgelassene mandatum restitutorium sich zu beschweren keine Ursache / weil solches billich erkandt in causa restituendi spoli notorii, quæ moram non patitur, & celeri processu terminanda erat, wie drunten bey der zehenden Frage breiter wird außgeführt werden / umb so viel weniger weil hochermelte seine Fürstl. Gn. ihm das audiatur hernach/ der Sachen Gelegenheit nach/ nicht geweigert; Sondern ihn zu hören toties quoties sich gnädig erklärt haben. Hat also dieses gravamen eo ipso so bald cessiret, und wann der Herr sich dadurch gravirt befunden/hätte er bey Zeiten/ und ehe das mandatum seine Krafft Rechts erreicher/ sich eines remedii suspensivi gebrauchten/ und nicht das mandatum restitutorium, welches ohn das rechtmässig erkandt / in rem iudicatam nicht passiren lassen sollen/ darzu er nun umb einen guten Theil zu späte kompt;

per sup. deducta.

Wann er sich aber auff eine Appellationem berufft/ dardurch er dem mandato

dato vires iudicati zu entziehen gedencet / solches ist ein unreiffes Beginnen; Dann auffser dem/das von einem so rechtmessigen mandato restitutorio spolia keine appellatio in recht zulässig /

per deducta in Rationibus decidendi;

So ist noch zurzeit durch ein glaubhafftes instrument oder sonsten/gebührllich nicht erwiesen/das der Herr von Büren von dem am 18. Augusti anno 1654. ertheilten Mandato restitutorio inter fatalia appellirt habe.

Aber den Fall gesetzt / er hätte davon innerhalb rechtlicher Frist appellirt / so ist doch in facto wahr und gestehet der Herr in actis selbst / daß er die appellationem nicht introduciret, weniger prosequirt und affierfolget habe/dahero dann unfehlamb zu schliessen / daß solche appellatio von ihr selbst desert und erloschen; Appellatio enim interposita, & intra fatale aut plane non introducta, censetur & verè est deserta.

Auth. Hodie. C. de appellationib. Gail. 1. obs. 140. Minling. 3. obs. 54.

Mascard. de probation. concl. 117. n. 14. Scacc. de appellation. quast. 11. n.

150. Christin. decis. 33. n. 2. vol. 1. Carpz. lib. 3. tit. 12. Respons. 116.

Ja wann gleich / den vom Herrn von Büren selbst ungestandenen Fall gesetzt/die appellatio, wie recht/introducirt were; So möchte ihm doch solches gar nicht zu statten kommen/weil der Herr von Büren / laut seiner producirtten Copia Instrumenti am 26. Augusti anno 1654. solche seine appellationem interponirt haben wil/in facto aber wahr und notorium, daß er am 8. Novembris desselben 1654. Jahrs. das Haus zur Gaisst mit Gewalt occupiret/des von Bönninghausen Kisten und Kasten eröffner / und denselben secundâ vice spoliirt, und der Anzeigung nach/ihm über Eilftausend Reichsthr. Wehrt/an Geld und anderen raren Sachen auch ein und andere schriftliche documenta hinweggenommen / und dieselbe bis auff gegenwertige Zeit in seiner Gewehr/oder auß dem Wege gebracht habe;

Weil dann dieses zweite spolium post interpositam prætenlam appellationem verrichtet; So hat der Herr dadurch und ipso facto seiner appellation renunciret, und sich deren gutwillig begeben; Clari enim juris est; Quod NB. spoliatus appellatum, pendente appellatione, renunciare censeatur appellationi eamque deserere.

c. an sit deferendum X de appellation. Marant. p. 6 de appellat. num. 422.

Gail. 1. obs. 146. n. 12. Minling. 2. ob. 50. & 3. obs. 22. Gabriel. tit. de restit.

T

spoliar.

spoliat. concl. l. n. 3. Lancellott de attentat. c. 26. n. 127. seq. & c. 31. num. 259. Joseph. de Sese. tract. de inhib. c. 6. §. 1. n. 74. in fin.

Non secus ac quilibet appellans post appellationem attentando, beneficio & effectu appellationis privatur.

Lancellott de attentat. c. 28. n. 54. in fin. Guazzin. defens. 36. c. 28. & De. jam citati. Franc. Herculan. de attent. c. 31. n. 199.

Quemadmodum verò semel juri suo renuncianti non datur regressus ad renunciata.

l. queritur 14. §. si venditor. 9 ff. de adilit. edict. l. postquam 4. C. de pact.

Goedd. Marpurg. cons. 24. n. 203. vol. 1. Argentinens. cons. 2. n. 85. vol. 1.

Ità jus semel extinctum reviviscere amplius non potest.

l. qui res 60. §. aream 8. ff. de solution. cum similib. Philipp. Matthæj.

Marpurg. cons. 26. n. 9. vol. 2.

Desertà autem appellatione iudex à quo potest ad Executionem procedere, quia causa habetur ac si appellatum non esset.

c. Reprehensibilis. X. de appellat. Marant. p. 6. de appellation. n. 199.

Et desertà appellatione, jurisdictio iudicis ad quem extinguitur.

Scacc. de appellat. q. 15. n. 118. 202. seq. 210. in fin.

Hinc fit, quod post desertam appellationem iudex procedens non dicatur attentare.

Scacc. de appellat. q. 15. n. 70. Lancell. de attentat. c. 24. quest. 4.

Was fürs vierdie / die von dem am 20. Martii anno 1655. ertheilten Rescripto fürgenommene appellation betrifft / dawider ist deren Unerhebligheit und frivola qualitas bey den rationibus decidendi nach Nothdurfft vergeblich / ohn Noth solches anhero weiltänffig zu widerholen.

Betreffend die gravamina appellationis in specie, und zwar zum fünfften / daß das mandatum restitutorium von hochermelter Seiner Fürstl. Gn. wider Recht / ehe und bevorn der Herr v. Büren dawider gehört / per præcipitantiã erkandt seyn solle ; So ist solche præcipitantz nicht erweislich / sondern im Gegentheil / sein Seiner Fürstl. Gn. befugt und als iudex & Magistratus superior Ampts halben gehalten gewesen / von dem Mandato sine clausulã restitutorio den Anfang zu machen / und haben sie noch zu wenig gethan (quod cum pace Reverendissimæ Celsitudinis ipsius dictum sit) daß sie die Execution

NB.

caution nicht so bald drauff ergehen lassen; so wol propter notorietatem spoli perperati; Cum in crimine notorio omnis solemnitas juris remissa intelligatur, praesertim si tale sit notorium quod negari non possit.

c. quanto X. de translat. Episcop. c. evidentia. X. de accusat. Gail. 1. obs. 39. num. 4.

Unde in notoriis, nec articulis, nec litis contestatione opus est, sed de plano implorato saltem officio iudicis procedi potest, juxta vulgatum, hodie constat, hodie iudicatur.

c. 2. X. ut lite pendent. in 6. Bald. in l. 3. C. de appellationib. ibique Salicet. num. 8.

Nec in iis ordinaria causa cognitione opus est, sed ab Executione initium fieri debet.

c. de manifesta c. manifesta 2. quest. 1. Gail. d. obs. 39. n. 3. Vultej. Marpurg. cons. 21. n. 337. vol. 3.

In notoriis enim ordo juris non requiritur observandus.

Clement. Pastoralis de re jud. c. ad nostram X. de iurejur. Gail. 1. obs. 77. n. 8. Bover. singul. § 2. n. 9.

Sed in illis ordo est ordinem juris non servare.

c. Lotharius 2. quest. 1. Natta. cons. § 40 n. 7. vol. 3. Vultej. d. cons. 21. n. 337.

Als auch wegen des bey den rationibus decidendi angezogenen periculi, Quod in mora consistit, cujus causa a regulis juris communis recte disceditur.

Gail. 1. obs. 78. n. 7. & Dd. supra in rationibus decid. citati.

Imminentem enim periculo succurrere melius est, quam post exitum medicinam quaerere.

l. 1. C. quando liceat unicuique. Wesenb. in paratit. ff. de his qui de joco. vel insuder. n. 7.

Et ubi periculum majus, ibi majore cautione opus est.

l. 1. §. sed & § 5. ff. de Carbon. edict. c. ubi majus. de election. in 6. Gail. de observ. 78. n. 8.

Hinc in imperio nostro receptum est, in causis moram non ferentibus, Mandata sine clausula decerni debere.

Ordin. Cam. p. 2. tit. 23. Petr. Frider, Mindan. de Mandat. lib. 2. s. 11. n. 16. Gail. 1. obs. 13. n. 4.

Und ist die Gefahr allhie so viel grösser / weil der Herr von Büren nicht eins cautionem judicatum solvi, wegen obengesetzter Ur sachen zu leisten vermag/
 NB. davon ihn gewißlich sein oblatum cautionis per æstimatam injuriæ actionem nicht liberiren wird / als worauff der Jude / dem gemeinen Sprichwort nach / schwerlich etwas herleihen würde ; Cautionis autem vocabulum non de incerta & risu digna injuriæ æstimatione, sed de idonea, per fidejussores aut pignora accipitur.

l. si creditores ff. de reb. aut. judic. possidend. l. si mandato ff. mandat. Gail. 2. obs. 47 n. 4. Guid. Pap. decis. 249. n. 1.

Daß fürs sechs/seine Hochfürstl. Gnade zu Paderborn sich pro competente giudice erklärt / darinn haben sie den Herrn von Büren unrechtmässig nicht gravirt, zumahl sie dessen gute Fuge und Recht gehabt / wie solches retrò ersetzet. Es fehlet aber der Herr von Büren weit / wann er toties sustiniren wil / daß das decretum competentie am 20. Martij Anno 1655. gesellet seyn solle / weil die acta primæ instantiæ, facti notorietate ergeben / daß das decretum competentie am 30. Septembris Anno 1654. ergangen / und tempore interpositæ appellationis schon vor lengst vires rei judicatæ erreicher / wie bey den rationibus decidendi erörtert.

Zum siebenden / ist die avocatio causæ, oder vielmehr inhibitio an das Hoffgericht de non constringendo & cogendo citatum ex lege diffamari, ut actionem principalem in judicio diffamationis proponeret, & beneficio eligendi judicii renunciaret, mit Verfall Rechtsens geschehen ; tum propter propositam suspicionem à citato contra hoc Dicasterium, tum propter electionem fori ipsi competentem, wie solches droben der Länge nach erwiesen.

Daß aber / zum achten / dem Herrn von Büren die justitia contra complices diffamationis abgeschnitten seyn solte ; solches bestehet in mera & nuda allegatione, ist nicht erwiesen / ja nicht eins solche angegebene Complices benennet / weniger einige Ursache angezeigt worden / warumb nicht eben so wohl für Seiner H. Fürstl. Gn. oder dero impartheylichen deputirten Commissarien, als für dero Hoffgericht solche annoch umbenandre complices diffamationis conveniiret, und das Recht wider sie gesucht / und erhalten werden könne ; Ist also auch dieses gravamen wie die vorige unerwiesen ; Non probata autem non creduntur. *6. quamvis. 11. quest. 3.*

Et gra-

Et gravamen uti causam appellationis probans, non est audiendus, sed ad iudicem priorem remittendus.

c. cum speciali. X. de appellationib

Gleiches Schlag ist, was fürs neundte de non communicatis actis prioris Instantiæ discurreret wird, zumahl ex actis prioris Instantiæ des Therrn von Büren gegebenen Recepisse, Dilation- und Antwortschriften das Widerspiel klährlich zuersehen; Actis autem plus credendum est quam Appellantis negationi, cum illa notorium inducant.

l. fin. C. de re judic. c. ex insinuatione X. de appellation. Roland. à Valle cons. 41. n. 30. vol. 1. Joan. Petr. Surdus. cons. 154. n. 25. Mascard. de probat. concl. 1101. n. 13. seq.

Wie weit aber die regula juris, quod in omnibus causis & à quocunque gravamine etiam à decreto competentia appellare licitum, sich erstrecke; Solches ist bey den rationibus decidendi erleutert / woselbst auch demonstrirt worden, daß bey diesem casu viele Uhrsachen vorhanden / quæ causæ devolutionem ad iudicium superius impediunt, & iudicis manus non ligari faciant; dahin geliebter Kürze haben uns bezogen.

Der vornembster und starckster Grund diese Sache aufzuhalten bestehet in der von dem Therrn von Büren am Kayserlichen Reichs Hoff Racht per subreptionem erhaltener Inhibition ad iudicem à quo.

Wann aber die ganze Sache und darin fürgenommene appellatio, und welcher Gestalt drauff die Inhibitio erschlichen/genaue und wol erwogen wird / so befindet sich im Grunde / daß die Inhibitio so wenig die appellatio gut machen / als sonst ihren gewöhnlichen effectum ligandi manus iudicis à quo & generandi attentata erreichen könne; Erstlich darumb weil wir versiren in casu appellationis à decreto competentia, non intra decendum, sed longè post rem iudicatam interposita. Die enim XXX. Septembris Anno clo 100. LIV. latum est decretum competentia, appellatio autem die XXVI. Martii An. clo 100. LV. interposita. Unde consequitur appellationem intra decendum non esse factam, quo casu sententiam etiam interlocutoriam, & in specie super competentia latam quoad partes transire in rem iudicatam probat.

Scacc. de appellat. quest. 12. n. 84.

T 3

Neque

Néque iudicem ad quem inhibere nec gesta post inhibitionem uti attentata revocare posse docet post alios à se citatos idem

Scacc. *de appellat. quest. 12. n. 40. & 42.* Franc. Hercul. *de attent. c. 31. n. 61.*
Sürs ander/sein wir begriffen in casu appellationis desertæ, per renunciatio-
nem mediante spolio & attentato factam, wie fun zu vor klärlich remonstrirt;
Post desertam verò appellationem inhibitiō facta nulla est, nullum
habens effectum etiam quoad revocanda attentata.

Scacc. *de appellat. quest. 15. n. 70.* Lancellott. *de attent. c. 24. q. 4.* Franc.
Hercul. *de attent. c. 31. n. 69. seqq.*

NB. Sürs dritte/wann gleich posito saltem casu, die appellatio in ihren formalibus
und als intra fatalia eingerichtet bestünde; So ist doch in facto richtig und ex
jure erwiesen; Quod in casu præsentis appellatum sit frivole & frustra-
torie à sententia interlocutoriã, in puncto competentie lata; Hoc
verò casu iudicem ad quem nunquam inhibere posse, nisi prius ad-
hibitã cognitione super iustitiã appellationis, & parte altera ad id
citata, secus Inhibitionem non valere, & hanc communem Dd. o-
pinionem esse, demonstrat

Marant *p. 6. de appellat. n. 207.*

Cui ad stipulatur Lancellottus, cum ita scribit: Regula (quod factã
inhibitione iudex dicitur habere manus ligatas, nec amplius potest
in causã procedere) non procedit, quando inhibitiō non fuisset
Canonica, ad textum, qui hoc ad literam dicere videtur.

Cotta *in Relectionib suis decis. 204. in c. non solum. ad fin. ibi. canonicè. de
appellationib. in 6.*

Putat quando sine causæ cognitione & partis citatione inhibitiō fu-
isset decreta: Canonica enim inhibitiō, juxta communem omni-
um sententiam.

ut testatur Didac. *pract. quest. c. 24. n. 3.*

Ea esse dicitur, que facta fuit prævia causæ cognitione & citata parte.

Rota. *decis. 58. alias 412. si appeller. n. 1. de appellation in nov. & facit de-
cis. 75. alias 357. Nota quod attentata de appellat. in antiq. & Paris. cons.
172. In causa n. 15. lib. 4. Marant. in specul. in 3. p. sexta part. principalis
quest.*

quæst. 2. sub. n. 196. Roland. cons. 77. viso n. 24. lib. 2. Ruin. in cons. 61. in lit. n. 28. lib. 5. ubi alios allegat. & ex recentior. O fasc. decis. Pedemont. 5. Certo die sub n. 7. vers. non obstant in contrarium adducta. ubi præter præallegatos in id citat etiam Felin. in c. dilectus Cl. 2. n. 2. n. 4. X. de Rescript. & Vital. in tract. de causul. in clausul. Nil novari appellat. pend. n. 3.

Vel quando inhibitio esset contra jus, quoniam & ipsa tanquam non canonicè facta, non inducit Nullitatem actus contra eam gesti, & consequenter non causat attentata, etiamsi ab hujusmodi decreto inhibitionis non esset appellatum.

ut post Abbat. in c. cum venissent. in 4. notabil. de rest. in integr. tradit Decius in cons. 460. viso. n. 20. lib. 3. Paris. cons. 108. de bono jure n. 11. & seq. lib. 1. Roland. in d. cons. 77. n. 26.

Et non solum quando est contra jus commune, verum etiam si sit contra formam alicujus statuti à Papâ confirmati, quia cum appellatio hoc casu sit nulla, inhibitio quoque ejus vigore emanata nulla dicitur, & nullum debet operari effectum.

Secundum Corne. in cons. 25. Attentis lit. C lib. 3.

Vel quando inhibitio esset frivola, seu vigore frivola appellationis decreta; Nam & ipsa, quasi minus canonicè decreta manus iudicis à quo non ligat; ut sensit

Rota d. decis. 58. alias 412. si appelleretur. de appell. in nov. & tradit. Mil. in verbo, Appellatione in Curia interposita. in fin fol. 8. Paris. in d. cons. 108. n. 9. & 21. cum aliis alias adductis supra in hac 2. part. c. 12. de attent. appellat. pend. in 6. lim. princ. limit. 1. n. 20.

Vel quando aliàs de nullitate appellationis constaret, nam & tunc inhibitio, tanquam non canonica, non causat attentata.

ut est decis. Rotæ. 75. aliàs 357. Nota quod attentata de appellat. in antiq. Ægid. decis. 29. In causa Domini Guilhelmi & Vest. in praxi Rom. Cur. lib. 8. n. 4. sub n. 26. sub vers. Et quamvis qui attentata.

Hactenus Lancellott. de attent. c. 10. limit. 1. n. 3. usque ad fin.

Quem sequitur Francisc. Herculanus tract. de attent. c. 31. n. 143. & c. 28. n. 20. seqq. ubi ait

Quod si frivole appelleretur, & ad frivola appellationem inhibea-

tur

tur iudici à quo fuit appellatum, qui non obstante huiusmodi frivola appellatione dederat refutationes, & post inhibitionem procedebat, inhibitiō non operatur annullationem processus, quia talia frivole facta non impediunt.

ut per Rot. decis. 58. si appelletur de appellat. not. aliàs 412.

Quia talis appellatio per iudicem ad quem non erat recipienda & recepta non attenditur: Quia non attenditur id quod fit sed id quod fieri debuit. Quin imò appellatio manifestè frivola privat appellan-tem remedio appellationis.

Clem. si ante X. de dol. & contum.

Unde multo magis inficit prosecutionem illius, & facit, quia, ut ibi Rota dicit, ad revocationem attentatorum debet probari de veritate causæ appellationis, quæ hic probari non potest cum sit frivola manifestè, ut nec ex causis supervenientibus talis appellatio iustificari possit.

Tantum Herculanus d. loc.

Qui pergit n. 5. & seqq. his verbis: Advertendum ergo est, ait, circa inhibitionem, quia ubi non est canonica, effectum suum non operatur, ut ultra prædicta scribit

Felin in c. dilectus filius 2. col. fin. X. de rescript. Dd. in c. Romana 8. Quod si objiciat de appellat. in 7. Alex. cons 9. lib. 4. Ægid. decis. 239. in causa Domini Guilielmi cum aliis allegat. per Paris. cons. 108. de bon. col. 2. lib. 1.

Et dicit ibidem, Parisius, Quod, ubi inhibitiō apparet frivola, & emanasset ratione frivolæ appellationis & non veræ, quo casu non reddit processum iudicis à quo nullum.

ut decis. 58. de appellat. in nov. Rota est.

Cum sit nulla, non ligat manus iudicis à quo.

ut per Franc. in c. no captande in c. fin. de concess. præb. lib. 6. & per Bellamer. dicit decis. 239. Abbat. in c. 2. in 4. not. X. de restit. in integr.

Et ubi inhibitiō sit surreptitia, omnia, quæ illius causa facta fuerint, veniunt revocanda.

c. ceterum c. super literis. X. de rescript. junct. not. in c. 1. & 2. X. ut liti pend.

Ut à

Ut à fortiori, inhibitiō ad rescriptum surreptitium non debeat impedire processum ad ulteriora. ut per Paris. uti supra. Unde ibidem infert Parisius, quod si sententiā lata fuerit, super possessorio, quæ ex constitutione, quod sententiā lata, super possessorio mandatur Executioni, & ita fuerit executā post inhibitionem emanatā, non debet talis Executio revocari per modum attentati; quia licet simus in casu, in quo in possessorio datur appellatio, non datur ad effectum retardandæ Executionis, ut per jura de quibus ibi:

& per Capell. Tholosan. decis. 500.

Item fuit quæsitum, ubi quod in casibus in quibus permittitur appellatio, retardatur Executio, & ideō inhibitiō procedet; Ulterius, dixit Paris. ibid. quod in istis sententiis possessoriis, in quibus non datur appellatio, Executio fieri potest, etiam intra decem dies, & non dicitur attentatum. NB.

Haftenus Herculanus d. loc.

Quod in omni Inhibitione injustè impetratā procedere, quippe quæ attentata non facit, docet

Seacc. de jud. p. 1. c. 97. n. 53.

Idem est in inhibitione, in appellatione maximum ex morā periculum causante extracta. ubi attentata non fieri dicuntur.

Lancellott. de attent. c. 12. limit. 43.

Nachdem nun droben bey den rationibus decidendi satfam demonstriret; Quod præsens appellatio sit nulla, frivola, injusta & calumniosa, maximum appellato periculum per moram allatura; So haben jetztgesetzete conclusiones juris, Regulam de effectu Inhibitionis limitantes hieben billich stat. Cumposito facto statim ponatur jus.

l. si ex plagiis. § 2. §. in clivo 2. ibi: in causa jus esse positum ff. ad l. Aquiliam. l. obligamur § 2. §. ex peccato 8. ff. de V. O. Roland. à Valle cons. 23. in pr. vol. 4. Vultej. Marburg. cons. 55. n. 40. vol. 4.

Und hindert dawider nicht, daß der Herr von Biren wieder offhochgemelte Seine Fürstl. Gn. zu Paderborn und den von Bönninghausen eine neue und sehr scharpffe Inhibitionem dato 11. Februarii Anno 1656. am Kayserlichen Reichs-

B

Reichs-

Reichs-HoffRath zu Erhebung der Zinsen von den Bönningthausischen aufstehenden Capital Geldern/worüber haltende instrumenta er per spolum art sich gebracht/aufgewürdet; dann dieser articulus, darüber er die neue inhibition erhalten/hat mit dem puncto in appellatione contento gar keine Gemein schafft; In articulis autem ab appellatione separatis causa attentatorum locum non habet. Franc. Hercul. de attentat. c. 31. n. 177. seq.

Zu dem befindet sich in jetztgemelter Inhibition, daß der Herr von Büren den Kayserlichen Reichs-HoffRath mit falschen narratis hintergangen/ als ob der punctus diffamationis & transactionis per appellationem, an das iudicium ad quod erwachsen seyn solle; da doch im Gegentheil / laut retrò gethaner deduction, ex actis notorium ist / daß die appellatio blos und allein ex capite competentiae per decretum in rem iudicatam prolapsum dudum deciso interponirt worden. Gestalt der Herr von Büren selbst solches in dem libello appellationis und sonst zugestanden. Weil dann solche veritatis immutatio, eine fallitatem, quæ sine dolo hoc in casu contra fidem actorum & propriam confessionem committi non poterat, und consequenter dolum nach sich ziehet/per deducta in quaestione primâ & tertiâ. Daher nicht anders kan geschlossen werden/als daß der Herr von Büren diese inhibitionem, durch gefährliche der Wahrheit zu widerlauffende narrata erschlichen. So kan auch solche inhibitiō so wenig als die vorige/mit deren vitiis dann auch diese ex connexitate causæ behaffret/ zu recht bestehen / oder einigen effectum juris erreichen/Cum Inhibitio per dolum impetrata effectum carere debeat.

c. suggestum X. de appellationib. Lancellott. de attent. d. c. 20. limit. ar. 7.

Zu dem so hat der Herr von Büren verschwiegen/daß der von Bönningthausen/nachdem er vom Haus Büren auff freyen Fuß nach Paderborn kommen/ strack Anfangs per contradictionem generalem, der an ihm gewaltsamblich verübten Handel/hernach bey dhaigen und Münsterischen Ständen sub dato 28. Maij an. 1654. und 9. Decembr. an. 1655. &c. wie auch allen anderen seinen debitoren im ErgGriff Edln bey Churfürstlichen Herren Land Dross und Rähren zu Arnsperg/ auch überall retentam possessionem suam cum causis protestando gnugsamb erkläret / wie solches die Instrumenta mit mehreren nachführen. Und also seine possessionem naturalem durch Einforderung dero von seinen bei den debitoribus aufstehenden Zinsen continuiert und dieselbe mit der possessione civili wieder consolidiret; da dann zu recht versehen; Quod appellatus actus possessorios per modum continuatae possessionis exercens non dicatur attentare aut innovare. Lan-

Lancellott. *de attent. p. 2. c. 4. limit. 1. n. 1. seqq per jura & Dd. ibi allegatos.*
 Post. *de manut. obs. 1. n. 70.*

Adeò ut ad istam continuationem introducendam, ad effectum excludendi attentata, sufficiat etiam sola civilis possessio ante litem.

Lancellott. *d. l. 4. limit. 1. n. 82. seqq.*

Qui enim continuat jus suum, & conservat, & ea facit, quæ sibi licebant ante litem inchoatam, is non dicitur attentare.

Post Rot. & Paris. *cons. 108. lib. 1. Franc. Hercul. de attent. c. 31. n. 91.*

Settenum der hochlöbliche Kayserliche Reichs Hoff Rath hievon einige Nachricht gehabt; So würde der Herr von Büren solche Inhibitionem nicht erhalten haben; Weil demselben unverborgen: Quod per ejusmodi inhibitiones nemo sua possessione privari debeat.

Gail. *1. obs. 145. Joseph. de Sese tract. de Inhibit. c. 6. §. 2. n. 6.*

Et inhibitio operari hoc non possit, ne cui licitum sit continuare possessionem suam

Lancellott. *de attent. c. 4. limit. 1. n. 11.*

Precator impetratis carere debeat.

c. sedes. & si quando X. de rescript. c. si per eo. X. de crim. fals. l. 2. & seqq. C. si contra jus vel utilit. publ. Gail. 1. obs. 14. n. 3. Goedd. Marpurg. conf. 28. n. 29. vol. 2.

Et obreptitiæ literæ nullum juris effectum mereantur.

c. cum dilectus a. c. dilectus X. de Rescriptionib.

Quin potius cassari debeant.

c. cum dilectus X. de elect. c. cum olim X. de sent. & re judic.

Semper enim ejusmodi scriptis inest clausula tacita, si preces veritate nituntur.

Gail. *d. obs. 14. n. 1. Mascard. de probat. concl. 1123. n. 5.*

Und wäret demnach kein Zweifel / es würde der Hochlöblich. Kayserlicher Reichs Hoff Rath / wann er von der injustitia & Nullitate Appellationis, und des Herren von Büren geführten proceduren informirt gewesen were / den von Bönninghausen aller Beschuldigung attentatorum wol erlassen haben / NB. in betracht; Quod ubi prohibita est appellatio ibi attentata esse non possint.

c. non solum. de appellat. in 6. Franc. Hercul. de attent. c. 31. n. 1.

Et appellatio in possessorio, maximè momentaneo facta non faciat attentata.

per jura & Dd. apud Lancellott. de attentat. c. 12. limit. 25. n. 1. seqq.

Imò quoties constat de bono jure attentantis (posito non concessio, per continuationem possessionis attentatum esse) toties attentata revocari non debeant.

Lancellott. d. tract. c. 20. limit. 2. n. 8. & seqq.

Definitio Quæstionis IX.

Was für ein delictum der Fherr von Büren begangen/in dem er des von Bönningkhausen/ihm theils ex priori spolio auff dem Hause zur Gaisst Stiffts Münster gelassene oder widergebrachte; theils auch durch den von Bönningkhausen / wie daselbst Paderbornischer Herr Land Drost Westphalen Sel. seine Wohnung wieder angetreten / an Geld / Brieffschafften und anderen mobilien vermehrte Sachen/ bey des Hauses gewalthatiger Ersteigung / pendente lite, propria autoritate eröffnet und hinweggenommen?

Qu Erörterung dieser Frage ist in facto unlangbar/ daß nachdem der Fherr von Büren erstmals anno 1653. das spolium auff dem Hause Gaisst in Abnehmung des in carcere damals detinirten von Bönningkhausen Vahrschafften/preliosorum mobilium, und auf ansehnliche Geldsummen haltender Handschriften/zusahmen am Wehrt über Siebenzig Tausend Reichsthaler sich belauffend/ als angemasseter judex verrichten lassen. Er darauff folgendes / wie der processus ex capite spolii restituendi für des Herrn Bischoffs zu Paderborn Hochfürstl. Gn. schon angestellet / und hinc inde erste Wechselschriften / producirt gewesen / also lite pendente das Haus Gaisst durch zusahmen geforderte aus- und inländische Vauren und Soldaten / mit bewehr.