



UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

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

Büren, Moritz von

Rintelii, 1658

Rationes Decidendi.

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

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, uñ in genere also beschaffen/ in deren Zahl gehöre/ quarum prætextu sæpè in iniquitate se appellantes tueri & confovere conantur.

Dd. ad c. prætere a 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 sententiâ 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 offtgedachten 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 Grav. 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. § 9. 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 producirt 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 immeritò.

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 jure 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. & q. 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. defn. 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/das 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 appellationi.

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 appellation.

Et hæc adeo obtinent, ut etiam iudex, à quo cognoscere possit, utrum appellatio frivola & rejicienda sit, nec ne, ad hunc effectum, ut de delatione appellationis & 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 diffamationis iudicium cœptum est, ibi finiri debet; Altero casu & in al-