UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

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

Büren, Moritz von

Rintelii, 1658

Decisio XI. & Ultimæ Quæstionis. Was der Fherr von Büren durch seinen geführten unrechtmässigen Process wider den von Bönningkhausen/ ausserhalb dem committirten Spolio, verwürcket/ und was dem von ...

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

Visual Library

Et contra vim omnem mandatis pœnalibus aliisq; remediis cômpetentibus tueri, non autem pati aut concedere ut turbetur.

Gail. 1. *obſ.* 5. *n.* 5.

Adeò ut omnis contraria prohibitio, inhibitio, turbatio plane ceſſare debeant. Gail. *d.l.* & 1. *obſ.* 13. *n.* 1.

Et omne contrarium ſit ipſo jure nullum, ita ut impunè contemni & poſtponi poſſit. Gail. *d. obſ.* 13. *n.* 2.

In tantum ut neque, ſi Baro Buranus eam peteret, ſequeſtrationi locus eſſe poſſit; uti latè deducit

Poſtius *obſ.* 75. *n.* 16. *ſeqq.* & *deciſ.* 9. *n.* 37.

Quando enim unus poſſidet, alter verò turbat, inhibitio vel ſequeſtratio fieri non poteſt, etiamſi periculum armorum ſubeſſet, quia id fieret cum injuria poſſidentis. Gail. 1. *obſ.* 5. *n.* 6.

Adeò ut ſi proceſſus ad falſa narrata in contrarium impetrati fuerint, illi omnimodò debeant caſſari. Gail. *d. obſ.* 5. *n.* 7.

Ne poſſeſſor jure ſuo privetur, quo dicitur ſatius eſſe poſſeſſionem retinere, quam amiſſam repetere.

l. is qui deſtinavit. ff. de rei vend. §. Commodum. Inſt. de Interdict.

Cum melius ſit intacta jura ſervare, quam poſt vulneratam cauſam remedium quærere.

l. fin. C. in quib. cauſ. reſtit. in integr.

Rei enim incumbere plus cautionis eſt, quam ad illam repetendam agere. *l. plus cautionis. l. minus. 204. ff. de R. J. l. itaque §. fin. ff. de furt. §. furti, Inſt. de obligat. quæ ex delict. naſcuntur. l. ſi neceſſarias. §. in vendendo. ff. de pignorat. action.* Weſenbec. *conſ.* 60. *n.* 24.

Deciſio XI. & Ultimæ Quæſtionis.

Was der Fherr von Büren durch ſeinen geführten unrechtmäſſigen Proceſs wider den von Bönningkhauſen / auſſerhalb dem committirten Spolio, ver-

würcket/ und was dem von Bönningkhauſen deswegen und ſonſten für actiones competiren und zuſtehen?

DJeſe Frage kürtzlich zu entſcheiden/ iſt droben bey der Erſten und Zweiten Frage außgeführt. Erſtlich/ daß dieſe carceratio nicht allein pro injuſta; ſondern auch pro privati carceris exercitio zu halten; Zum andern/ daß der Herr von Büren diverſimodè Judex incompetens geweſen/ und ihm nicht geziemende jurisdiction de facto hiebey uſurpirt habe/ dahin geliebter Kürtze halben uns remittirendt; Nun vermögen die Rechte; Erſtlich ſo viel die injuſtam carcerationem betrifft/ Quod injuſta carceratio utique pœnam mereatur, non tantum in foro poli ubi DEUM ultorem habet, ſed etiam in foro ſoli Magiſtratui luendam.

post Hippol de Marſil. & alios à ſe citatos. Carpzov. *pract. crim p.3. quæſt* 111. *num* 3.

Quam pœnam determinant Dd. quod innocentem indebitè carcerans teneatur pœnâ calumniatoris, & ſic puniatur ad ſimilitudinem ſupplicii quo puniendus erat captus, ſi fuiſſet culpabilis.

apud Farinac. *quæſt*. 27. *n*. 144.

Was/ fürs ander den abuſum privati carceris belanget; So iſt derſelbe dem crimini læſæ Majeſtatis gleich geachtet/ und den committentibus privati carceris delictum, pœna ultimi ſupplicii angeſetzt worden/ ita enim reſcribit Imperator Zeno

in l.1. in fin. C de privat. carcerib. inhibend.

Illud perſpicuum eſt, eos, qui hoc criminis genus commiſerint, etiam pro veterum legum & conſtitutionum tenore, tanquam ipſius Majeſtatis violatores ultimo ſubjugandos eſſe ſupplicio.

vid. Menoch. *arbitrar. caſu* 567. *n*. 1. *ſeq.* Roland. à Valle *conſ* 12. *n*. 9. *vol*. 3. Carpz *pract. crim. p*. 1. *q*. 41. *n*. 124. Guazzin. *defenſ* 5. *c*. 7. *n*. 1. Farinac. *quæſt*. 27. *num*. 9.

Quam pœnam & illi Magiſtratus ſuperiores incurrunt, ex conſtitutione Imperatoris, qui iſtâ pœnâ non afficiunt eos, quos privatum carcerem commiſiſſe noverunt. NB.

d.l.1. verſ Nam poſthac. & ſeq. C. de privat. carcer. inhibend Farinac. *d. quæſt*. 27. *n*. 16. Menoch. *arbitrar. Caſ* 567. *n*. 5.

Nec

Nec verò obſtat, quod Baro ſpoliatum non in ſubterraneo carcere, ſed in alio conclavi detinuit; Nam iſtud conclave verum carcerem fuiſſe ambigendum non eſt, per deducta ſupra quæſt. 1. fol. 12. Ita enim cuſtoditus fuit ſpoliatus, ut evadere non potuerit, qualem cuſtodiam eſſe carcerem privatum, probant

Sichard. *conſ. crim.* 10. *n.* 43. Farinac. *d. q.* 27. *n.* 11.

Imò vel in palatio detentus, indeque recedere prohibitus, carceratus dicitur. Grammat. *deciſ.* 14. Magon. *deciſ. Lucenſ.* 90. Cavalc. *deciſ.* 14. *p.* 5. citati à Riccio *deciſ.* 2571. *in fin.*

Fürs dritte / iſt auch ein Straffe den jenigen verordnet / welche ſich einer nicht gebürenden jurisdiction unterfangen / geſtalt die Dd. hierin einig ſeyn; Quod alienam jurisdictionem uſurpantes non tantum in foro poli peccent, ſed & uſurpatæ jurisdictionis pœnâ teneantur.

Dd. apud Ricc. *deciſ.* 2685. *in fin.*

Eamque in caſu, quo Dominus loci jurisdictionem civilem habens exercet criminalem, eſſe pœnam publicationis terræ ipſorum, docent

Capic. *deciſ.* 130. *n.* 30. Riccius *deciſ.* 9626.

Nec minus punitur, qui aliquem ab incompetente judice carcerari facit, ut às cauſam contra carceratum habentem perdat. NB

Jaſon *in l.* 2. *col.* 6. *in fin. verſ. nota tamen. ff. de jurisdict.* Decius *conſ.* 75. *col.* 1. Ripa *Reſp.* 13. *col.* 2. *in pr.* & alii citati à Rolando à Valle. *conſ.* 65. *n.* 6. *vol.* 3. Farinac. *q.* 27. *n.* 4.

Von wegen ſolcher ungebürlichen carceration aber / ſtehen dem von Bönninghauſen verſchiedene actiones, auſſerhalb actionis ſpolii, abſonderlich zu: nemlich actio injuriarum ex L. Cornelia, ad ſatisfactionem injuriæ per injuſtum carcerem illatæ, civiliter ad æſtimationem, vel criminaliter ad pœnam intentanda.

Farinac. *d. quæſt.* 27. *n.* 136. *ſeqq.* Kirchov. *varior. conſ.* 22. *n.* 5. *vol.* 3. JCti Colonienſ. apud Cothman. *conſ.* 30. *n.* 411. *vol.* 3. Argentorat. *conſ.* 44. *n.* 6. *vol.* 2. Carpz. *pract. crim. qu.* 111. *n.* 68. Guazzin. *defenſ.* 5. *c.* 2. *n.* 1. *ſeq.*

Et ex L. Aquiliâ pro conſequendis expenſis, damno & eo quod intereſt.

Farin. *d. q.* 27. *n.* 10. & 142. Hier. Schurff. *conſ.* 87. *n.* 1. *cent.* 3. Kirchov. *var. conſ.* 11. *n.* 1. *vol.* 2. JCti Colonienſ. *d. conſ.* 30. *n.* 410. Rauchbar. *lib.* 1 *quæſt.* 48. *n.* 25. *ſeq.* Carpz. *d. quæſt.* 111. *n.* 70. Guazzin. *d. defenſ.* 5. *c.* 2. *n.* 3.

 Endlich

UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

Endlich und zum Beſchluß / nach dem der von Bönningkhauſen/auch in den
NB. beſchwerligſten Zeiten / ſich als ein treuer dienſtwilliger Freund gegen den
NB. Iherrn von Büren erzeigt/in dem er deſſen negotia nach allem Vermögen utiliter geführt / und ſich deſſen Güter zu ſolcher Zeit / und nach dero Beſchaffenheit/ fleiſſig und mit allen Treuen angenommen / da die befehligte ordentliche Bediente wegen der Kriegs Gefahr davon gangen / und die anvertrauete Güter im Stich gelaſſen ; bey Erzeigung ſolches ſeines officii aber/ nicht allein ein Groſſes von dem Seinen in die Büriſche Güter verwendet / ſondern auch durch Raub / Abnahm und Plunderung in groſſen Schaden gerathen ; dabey aber doch des Iherrn von Büren Häuſer und gantze Subſtantz der Güter &c. gerettet / worzu er ſich dann umb ſo viel mehr bewegen laſſen / weil der Iherr von Büren mit anſehentlichen ſchrifftlichen Promeſſen, Verſicherungen und Indemniſationen, in ſolenni forma, in ſtatu clericali ihn verſehen ; welche aber zugleich neben den andern documentis, worinn er illata & converſa in rem Baronis verzeichnet &c. per Spolium hinweggenom̃en/wie ſolchs in facto von dem v. Bönningkhauſen in ſeinem Gegenbericht fol. 23. 27. 30. 31. 32. 33. & paſſim landkundbarlich angeführt ; Wogegen aber an ſtadt ſchuldiger und verſprochener Recompens, er mit ſo überauß ſchlechtem Danck belohnet/ daß ihm auch ſein wolgewonnenes Gut gantz unverantwortlicher Weiſe noch darzu / mit übermäſſiger Beſchimpffung / vermittelſt gewaltthätigen Spolii, hinweg genom̃en worden ; Damit dann ihm ſeine angewandte Impenſæ und geleiſtetes Officium nicht zu immerwärendem oder unwiederbringlichem Schaden gereiche ; Er auch zugleich/ ratione damni ex negotiorum geſtione contracti, billigmäſſige Erſtattung erhalten möge ; So iſt er zu Recht wol befügt / den Iherrn von Büren/ oder deſſen Succeſſores, über alle übrige ihm zuſtehende actiones, actione negotiorum geſtorum contraria, zu belangen/ oder an den Gütern/ für deren Conſervation er ſich und alle das Seinige/ wie auß Gegen Bericht zu erſehen/ ſo ſtarck emploijrt/ ſich würcklich zu erholen.

l. ex duobus. in pr. l. quæ utiliter. l. ſi mandatu. ff. de negot. geſtis. l. 2. C. de ſentent. quæ ſin cert. quant. proferunt.

Qua ratione etiam uſuras petere poteſt.

l. 1. l. ex contraria. l. idemq; ff. mandat.

Umb ſo viel mehr/ weil der Iherr von Büren des von Bönningkhauſen actiones & negotia in den Büriſchen Gütern/ ehe und bevorn er zu ſo ſchmehelicher Execution geſchritten / niemals geumbilliget / oder ſich das geringſte dawider

verneh-

vernehmen laſſen; GegenBericht pag. 27. Sondern ſciendo & tacendo, imò antea mandando & liberam inſpectionem deferendo, alles gut geheiſſen/ biß dahin er/ ohn Zweiffel durch andere verleitet/ auff widrige Gedancken geraten. Intelligens enim ſuo nomine quid agi, ſi tacet, omnibus modis probare negotium cenſetur. NB.

l. ſi abſentis. ubi Dd. C. ſi cert. pet.

Ob nun zwar der Fherr von Büren ſich nicht ſchenet/ utilitatem rei geſtæ nunmehr ex poſt facto zu leugnen; So iſt ihm doch darunter kein Glaube beyzumeſſen; Sondern ihm wil obliegen/ ſpolii tamen cauſa prius per reſtitutionem finità, ſeine intention zu beweiſen/ qua de re ita ſcribit

Oldendorp. *act. forenſ. claſſ. 4. act. 25. in pract.*

Sed quomodo, inquit, probanda eſt utilitas rei geſtæ? Cavilloſus enim ac ingratus negotiorum Dominus, ſemper dicet, inutile ſibi eſſe, ne cogatur impenſas ſolvere. Reſpondeo: Non oportere ſequi pravos adfectus partium: Utilitas enim ex eo colligetur, quod in commune ſolet prodeſſe in ſimili negocio, adeò ut non audiatur dominus diverſum dicens, niſi probaverit ſibi in ſpeciem nocuiſſe. *l. ſed an ultrò §. 1. ff. de negot. geſt.* NB.

Solte aber gleich ein und anders in des Fherrn von Büren adminiſtrirten Gütern und deſſen Bedienten negligirt, oder verwahrloſet ſeyn/ ſo kan er ſolches dem von Bönningkhauſen im allergeringſten nicht auffbürden/ oder ihn deswegen tanquam adminiſtratorem beſprechen. Zumahl droben zum öfftern angezogen/ und der Fherr von Büren ein Widriges nicht bewieſen; daß der von Bönningkhauſen ſich zum Verwalter/ Auffheber und berechenten Diener des Fherrn von Büren beſtellen laſſen/ ſondern dieſer darzu ſeine ordentliche Diener/ Receptores und Beambte gehabt/ von denen er Rechnungen zu fordern; der von Bönningkhauſen aber nur ex amico adfectu erga Baronem, und auff groſſe Promeſſen und Indemniſation deſſelben/ ſich der Auffſicht der Güter angenommen/ und ſeine und der Seinigen eigene Privat Auffnahm und Wolfahrt zurück geſetzet/ und verſäumet; in welchem Fall gewißlich wol zu notiren was Oldendorpius ſchreibet loco ante citato, verbis ſequentibus: Illud, denique ait, non oportet ignorare, quatenus ad non geſta negocia pertinet, multum referre inter eos, qui ultro gerunt amico adfectu provocati, & illos, qui cogente neceſſi- NB. NB. NB.

tate

tate accedunt gerendis negociis. Nam ſua ſponte volenti non incumbit omnium rerum adminiſtratio, ſed earum duntaxat, quæ ſuſcipere maluerit, quoniam ſatis abundè ſufficit, ſi cui vel in paucis, amici labore conſulatur. *l. tutori. C. de negot. geſt.*

Et conjectura eſt veriſimilis, aliquem ab initio non aliis ſe voluiſſe negociis immiſcere, quam quæ poſtea gerere viſus eſt: In rebus enim dubiis plerumque ex poſt facto apparere ſolet, quo animo aliquid cœptum ſit. *l. quædam. ff. de reb. dub.*

In arbitrio igitur amici eſt, utrum ad omnia abſentis negocia, an ad unum aliquod accedere velit, ut eo finito diſcedat: an nova voluntate aliud quoque aggredi malit;

Hactenus Oldendorp. *d l. fol.* 581.

Et hæc omnia conſiſtunt in recta ratione & æquitate naturali, quæ vult, ut nemini officium ſuum debeat eſſe damnoſum.

l. ſed & ſiquis. ff. quemadm. teſtam aperiant. l. inter officium. ff. de rei vend. l. poſt. legatum. §. Advocatum ff. de his quib. ut indig. l. videlicet. ff. ex quib. cauſ. major. c. pervenit. 1. *X de fidejuſſ. c. cum non deceat. de Election. in* 6. Surd. *cons.* 19. *n.* 12.

Secus enim Baro Buranus cum damno & onere alterius fieret locupletior, quod jus naturæ inter homines conſtitutum non admittit. *l. nam hoc natura l. naturaliter* 13. *§. fin. l. hæc condictio ff. de condict. indeb. l. bona fides. ff. de action, empt. l. jure naturæ.* 206. *ff. de R. I. c. ſuam X. de pœnis. c. locupletari. de R. I in* 6.

Imò in dolo conſtitutus cenſetur, qui ex alterius jacturâ lucrum quærit. *l. ſi quis mancipiis. §. Proculus. in fin. ff. de inſtitor. action. l.* 1. *§. an in pupillum. ff. depoſiti.* Franc. Vivius *decis.* 160. *n.* 5.

Dem der von Bönningkhauſen zu ſeinem und ſeiner Kinder Schaden nachzuſehen/und ſeine illata & converſa in des Herrn von Büren Güteren ſtecken zu laſſen nicht gehalten; Cum ordinata charitas incipiat à ſe ipſa.

c. qui vult ordinatè de pœnitent. diſt. 3. *c. non ſatis. diſtinct.* 86. *c. ſi non licet.* 23. *queſt.* 5. *l. qui ſervandarum. ff. de præſcript. verb.* Roland. à Valle. *cons.* 20. *n.* 24. *vol.* 3. Joan. Petr. Surdus. *tract. de aliment. tit.* 1. *quæſt.* 39. *n.* 2. *& quæſt.* 94. *n.* 1. *idem cons.* 205. *n.* 12. Benincas. *de privil paupert. q. prin.* 7. *ſpecial. jud.* 2. *n.* 22. Duenn, *reg.* 33.

Et

Et quisque teneatur ſibi & ſuis magis proſpicere quam aliis.

Surd. d. tract. de aliment. tit. 7. q. 8. n. 3. ſeq.

Quem naturæ ordinem negligere, & inhumanum eſt, & à frugi & diligentis hominis ingenio valdè alienum, proindeque abſurdum.

l. Præſes ubi Dd. *C. de ſervit. & aqua.* Goedd. *Marp. cons.* 8. *n.* 56. *vol.* 4.

Unangeſehen / der Herr von Büren ſolch lucrum ad pios uſus und Gott dem Herrn näher zu bringen / uti loquitur Dn. Conſulens fol. 48. gewillet ſeyn möchte; Cum inhumanum, iniquum & inconveniens ſit ſpoliare proximum ſuum, ut alius inde locupletetur.

l. jus noſtrum. l. non debet. ff. de R. I. Nicol. Jun. *cons.* 9. *n.* 73. *vers. ſimiliter. vol.* 1.

Neque deceat unum altare diſcooperire, ut cooperiatur alterum NB.

per l. verum §. pen. ff. de minorib. l. ſi finita. §. Item quid. ff. de damn. infect. l. ſi autem plures §. fin. ff. de aquâ pluv. arcend. Cravett. *cons.* 758. *num.* 4. *cons.* 951. *n.* 1. Surd. *de alim. tit.* 1. *quæſt.* 78. *n.* 35. Goedd. *Marpurg. cons.* 37. *n.* 1245.

Im Gegentheil iſt vielmehr der Herr von Büren in Recht gehalten ſein bona fide gethanes verſprechen / von ſich gegebener Verſicherung und indemniſation, in Erſtattung des von Bönningkhauſen angewandter Mühe und Fleiſes / eingeſchoſſener impenſen und erlittenen Schadens zuerfüllen;

Bona fides enim requirit, ut promiſſa ſerventur.

l. 1. §. ſi conveniat. ff. depoſit. l. 1. l. juris gentium. §. Præt. ait. ff. de pactis. l. cum amplius. 84. in fin. ff. de R. I. c. 1. X. d. pactis Caballin. *de evictíon. §.* 3. *num.* 157.

Nam promiſſio vim juramenti habere cenſetur.

c. ad aures. X. de his qui met. caus.

Et paria cenſentur jurare & religioſè data fide promittere.

d. c. ad aures ubi Panormitan.

Dicens, perinde incurrere in fraudem, qui venit contra talem promiſſionem ac qui juramentum verum violat.

vid. c. pervenit. 2. X. de fidejuſſor. c. Etſi Chriſtus. X. de jurejurand. c. 1. de ſepult. in 6. Minſing. 1. *obs.* 17. Gail. 2. *obſ.* 59. *n.* 1. Henning. Göden. *cons.* 103. *n.* 98. Regner. Sixtin. *Marpurg. cons.* 12. *n.* 115. *vol.* 2.

Daß