



UNIVERSITÄTS-  
BIBLIOTHEK  
PADERBORN

## **Universitätsbibliothek Paderborn**

### **Tractatio Synoptica De Iudiciis Ad Lib: II. Decretal: Gregorii IX.**

**Herberstein, Ferdinand von  
Tabarelli de Fatis, Donato Vincenzo**

**Spirens., 1660**

Titulus VI. De Litis Contestatione.

**urn:nbn:de:hbz:466:1-11416**

*tuis petit: & Canonistæ comūiter. L. si in rem lata. 1. ff. de rei vind: Añero 2. in actionibus universalibus, & generalibus non esse exprimendam in libello rem. L. si quo ff. de petit. hered. & ibi DD. ut quando petitur hæreditas, aut Ecclesia cum juribus & pertinentiis suis. cap. cum ad sedem. de restit. spoliat, aut quando sunt actiones mandati, tutelæ. L. Licet. C. de jud. & ibid. DD.*

## C A P U T I V.

DE PROSECVTIONE EIVSDEM  
*Ordinis.*

### TITULUS VI.

DE LITIS CONTESTATIONE.

#### C A S U S.

**T**Yrannus ad exhaurienda cuiusdam opulenti & jaçtabundi bona, sub gravi pœnâ præcepit, ut alicuius litteras edoceret. Ille impossibile ait fore: nisi multum temporis in erudiendo sibi a sino suo concedatur. Petere quantum vellet iustus, decennium impetravit: derisus ab  
omni-

omnibus, tanquam rem impossibi-  
lem suscepisset. Ille solatus amicos,  
nil timeo, inquit: nam interim vel  
ego moriar, vel asinus vel Dominus.

*Poggius in Facetijs.* Quæritur, an suscepti  
& non adimpleti operis reus, absque  
litis contestatione plecti potuisset?

*Resolutio petenda ex num: 5.*

II.

**P**rimâ judicii parte expeditâ, secundam  
aggredimur à litis contestatione usq;  
ad sententiam definitivam exclusivè, quia  
hæc inter ea, quæ ad judicium ordinarium  
seu plenarium necessariò requiruntur,  
principale fundamentum & veluti basis  
est, ut propterea quæ præcedunt, non tam  
act<sup>o</sup> judiciorum propriè dictorum, quàm  
eorum præparatoria dicantur, & sint. Et  
enim licet judicium in latiori significa-  
tione, à citatione legitimè factâ incipiat,  
quoad aliquos juris effectus (v. g. quoad  
inducendam litis pendentiam ut nihil in-  
novari possit, *Clem: 2. ut lite pend.* ad indu-  
cendam præventionem, ubi pluribus ju-  
dicibus jurisdictio competit, ut singulis &

G

in so-

in solidum *L. si quis postea. 7. ff. de jud: rursum*  
 ad perpetuandam jurisdictionem judicis  
 delegati, sic ut morte delegantis, ubi se-  
 mel facta est citatio, jurisdictione non expi-  
 ret: *cap: super questionem de offic: deleg: item*  
 ad interruptendam prescriptionem odio-  
 sam longissimi temporis 30. scilicet, vel  
 40. annorum *L. omnes. C. de prescript: Gall.*  
*lib: 2. obs: 7. n. 18* (tamen iudicium presse  
 proprie sumptum ex com: DD. à litis con-  
 testatione incipere dicimus. *cit. cap super*  
*L. apertissimi C. de jud: L. omnes pœnales ff.*  
*act: & oblig:* Et ratio est: quia iudicium, te-  
 ste Cajet. ad 2. *secundæ D. Tho: q. 38. a. 1. 1.*  
 ctus collationis est, quo iudex utriusque  
 partis conditiones ad justitiam & verita-  
 tem conferens, ex illa collatione eligit, de-  
 terminat, ac pronunciat, atqui in citatio-  
 ne collatio nulla esse potest, quandoque  
 dem hæc non sit, nisi petente actore  
 contradicente reo, & in certaminibus ne-  
 gotii, ut habet *L. 1. C. de plus pet: Ergo. De*  
*inde L. 1. c. de litis cont: textus clarè dicitur*  
*tunc contestata videtur, cum Iudex per narra-*  
*tionem negotij causam audire incipit. Ergo*  
 collatio in citatione esse non potest. Ergo

collationis initium est, undè enarratio negotii incipit & consequenter quando litis contestatio. Neq; pugnat quod sup. (*tir: 2. de injus voc: n. 4. v. sed nihilominus*) dicamus citationem esse actū jurisdictionis contentiosæ, nam & oblatio libelli, reo à Judice facta reconventio, & huiusmodi actus, sunt jurisdictionis contentiosæ, neque tamen ab iis iudicium ceptum legitur, Et licet ceptum à citatione legatur. *L. si quis postea. ff. de jud. cap. gratum de off: deleg.* solum sensus est, ceptum esse improprie in sensu causali, quatenus citatio causa est subsequenti iudicii, non autem in sensu formali, ut benè *Lael. Manc: dissert. 3. cap: 5. n. 25.*

2. Est autem litis contestatio rei ad a-  
 ctoris, vel contrâ, actoris ad rei petiti-  
 onem principalem, negando vel affirman-  
 do, seu confitendo, facta responsio, ani-  
 mo litem contestandi. *cap. unico de lit: cont.*  
 coram Judice, quia si re<sup>o</sup> ante petitionem  
 actoris in iudicio factam debitum fatea-  
 tur, non per hoc inducitur litis contesta-  
 tio *L. si debitori ff. de judic:* ut nec per re-  
 sponsonem rei ad positiones actoris fit

litis contestatio *cit. cap. unico.* Barth: in *L. unica. C. n. 13. h. t.* nam qui ponit, non per hoc ostēdit se agere aut petere velle, multa enim subindē ponit actor, quæ tamen postea, non petit sibi semper per Judicis sententiam adjudicari, & aliud est ponere, aliud petere. SED neq; litis contestatio inducitur per nudam facti narrationem & responsionem secutam, quia, ut jam diximus, contestatio litis fit solūm per petitionis in jure propositionem & responsionem. *Divisa* à nonnullis in negativam & affirmativam. Affirmativam vocant, cū reus affirmativē litem contestatur fatendo debitū idq; vel purē, cum simpliciter reus debitum confitetur: vel non purē, cū simul objicit exceptionem peremptoriam. Negativam, cū Reus negativē respondet, inficiando simpliciter debitum, vulgatis verbis. *Nego narrata per actorem L. unica. & ibid. Gl: C. h. t.* aut dicendo *tu mentiris*, ut ex Bald: tradit *Marant. 6. h. t. n. 4.* nisi huiusmodi verba prolata fuerint ex calore iracundiæ. *Abb: in cit. cap. unico. n. 28. h. t.* Sed quid illa sibi sup: *animo contestandi litem?* an oportet expressis

eum dicere, se respondere animo con-  
 testandi litem? *Minimè*, nam semper ita re-  
 spōdere præsumitur, nisi expressè contra-  
 rium protestatur. *Rota decis: 11. incip: si pars*  
*in antiquis.* Quin etiamsi protestetur litem  
 super libello exhibito contestari nolle, re-  
 spondeat autem postea simpliciter, ad li-  
 bellum negativè nihilomin⁹ per hoc cen-  
 sebitur contestata lis *cit. cap. unico. h. t.* Ra-  
 tio, quia protestatio actui contraria, tollit  
 protestationis effectum. *cap. cum M. Ferr.*  
*de constit: & ibid: Felin: & Canonista comm.*  
 Fatemur tamen, si peremptoria exceptio  
 contra intentionem actoris opponatur à  
 Reo, litis contestationē impediri. *Marant.*  
*6. p. h. t. n. 6 & alij.* quia non negat debi-  
 tum v. g. qui se tutum exceptione asserit.

3. Utrum unicā duntaxat voce, an & li-  
 bellis fieri possit litis contestatio: petunt  
 aliqui. *Hostiensis* existimat vivam vocem  
 exigi: Sed reclamant communis schola &  
 quotidiana praxis, colligitur ex *Leg. 14. §.*  
*Patroni C. de iudicijs.* Quæri præterea po-  
 test, an in omnibus causis necessaria sit li-  
 tis contestatio? enumerat enim *Marant.*  
*Socin: cap: frequenter ut lite non cont.* casus

supra octuaginta, in quibus necessaria  
 non sit. Nos breviter censemus, non requi-  
 ri necessario litis cōtestationem i. in cau-  
 sis spiritualibus, quando agitur de bene-  
 ficiis Ecclesiasticis, decimis, matrimoniis,  
 usuris, vel dictas causas quoquo modo  
 tangentibus, ut electionibus, & provisio-  
 nibus Ecclesiarum. *Clement. dispendio*  
*de judic: juncta Clem sæpè contingit: de verb. sig.*  
*Panor. in cap. 1. n. 19. 2. in causis possessoris*  
*cap. quia presulatus. & ibid. Gl. 1. q. 4. Panor.*  
*in cit: cap: 1. n. 2. h. t. licet idem Panor. al-*  
*ter sentiat in cap: consultationibus. sub: n. 9. de*  
*offic: deleg: 3. in causis summariis, seu judi-*  
*cio extraordinario. Henricus Can: in nov.*  
*ad tit 7. de litis cont: & §. judicium extraordi-*  
*narium tit: 1. de jud: Cæterum in causis ap-*  
*pellationis ex citatione appellati, fit litis*  
*contestatio, quando appellatum fuit*  
*sententia definitiva. cap. Raynaldus ver. dil-*  
*ctus & ibi DD. de testam: addit: ad decisi: 3. de*  
*de appell: in nov: circa med: QVOD si appella-*  
*tum fuit à sentētia interlocutoria, an tunc*  
*in causa nullitatis, aliisq; causis notoriis,*  
*contestatio litis fieri debeat? Vide Geib-*  
*obs: 76. & 77. lib: 1. Adjiciunt aliqui que-*  
*dam*



dam, quæ pro litis contestatione cedere videantur, veluti libellus Principi oblat<sup>o</sup>. L. 1. & 2. C. quand: lib: Princ: obl: fac: lit: cont: contumacia citati. L. properãd: 13. §. & si quid: & §. seq: C. de jud: nov: 112. cap. 2. usurpatio creditoris vel domini L. cum notissimi. 7. §. imò & illud C. de præscr. 3. an. libellus præfidi oblatus. L. 1. C. de annali except. Sed negat Farin q. 10. n. 51. Bald: ad L. ult ff: de eo per quẽ. n. 7.

4. Effectus complures numerat litis contestatio. 1. facit malæ fidei possessorem ex bonæ fidei. L. certum 22. L. morem. 26. C. de rei vindic: Menoch: lib. 2. præsumpt: 31. 2. excludit reum ab exceptionibus dilatoriis: quia per eam fingitur reus illis renunciare. cap: inter Monasterium de sent: & re jud: L. exceptionem C. de probat. nisi accepto iudicio ex nova causa emerferint, ut postea dicemus rit: de exception: 3. à die contestatæ litis currit instantia, de quibus insistentibus eidem inter litigatores, inducit quasi contractum. Gl. in L. 2. §. fin: ff. de prætor. stip: ita ut actor post litem contestatam, recedere à lite non possit, licet ante possit. Gl. in L. pen: ff. de trans. 4. interrumpit præscriptionem à reo inchoatam. ff: in L. Con-

*tractibus. §. 1. & fin: C. de non. num. pec. 5. A-*  
*ctiones morte perituras perpetuat, &*  
*extendit ad 40. annos L. 1. §. 1. in fine C. de*  
*an: except. 6. facit, ut actiones pœnales, ex*  
*delictis vel quasi delictis descendentes, ad*  
*reorum hæredes in solidum transeant. §. 1.*  
*in fine Instit: de perpet: & temp: act: quæ alio-*  
*quin ex juris civilis dispositione, non nisi*  
*quatenus ad eos pervenisset, competere.*  
*L. unica. C. ex delict: defunct: Licet de jure*  
*Pontificio etiam lite non contestatâ in*  
*solidum hæredes conveniri possint, ut a-*  
*nimæ defuncti consulatur. cap: scri: de se-*  
*pult: cap: tuæ nos: de usur: Atq; ita litis conte-*  
*statio circa id quod interest, damna, sum-*  
*ptus, fructus, reliquasq; accessiones, lite*  
*pendente emergentes, iudicis officium*  
*parit. L. adiles. §. ceterum. ff. de adilitio edicti.*  
*& ab ipsius tempore, in actionibus stricti*  
*juris fructus veniunt. L. videamus 83. §. si de*  
*ctionem. ff. de usur: 7. facit ut ad sententi-*  
*am definitivam procedi possit, de jure*  
*communi; ad quam sine eâ procedi non*  
*potest. ut in cap. si verò etiam authen: de ex-*  
*hib: reis nov: 43. DD. in cap. quoniam frequen-*  
*ter. ut lite non cont. & nos infra mox. Deni-*  
*que*

que multos alios operatur effectus, de quibus vide *Speculat. h. t. §. pen. & fin.*

5. Controversum est, an lite non contestata ad testium receptionem, aut sententiam definitivam procedi possit? Non potest regulariter, quia cum litis contestatio sit veluti basis, ac angularis lapis. *Baldus in cap. cit. unico. h. t. judiciarii ordinis*, neq; ante litis contestationem causa principalis in iudicium deducta dicatur, nihilq; petitum *cap. accedens. §. cum igitur. h. t.* consequens est, ut nihil etiam sit, super quo testes accipi possint, aut sup quo lite non contestata. Iudex sententiam ferre queat, ut proinde lata, ipso jure nulla sit. *cit. cap. accedens.* Neq; hinc inferes preberi occasionem reo, impediendi proterve quamlibet litis contestationem ac juris processum: quia si tribus edictis propositis, vel uno peremptorio, malitiosè, legitimè citatus, non compareat; tanquam contra contumacem, actor mittitur in possessionem bonorum rei petita. *L. contumacia §. contumax. ff. de re jud. Trident. c. 3. §. in causis sess. 25.* His verò si reus careat, excommunicationis gladio plecti poterit,

G 5,

colli-

colligitur ex *cap. 1. in fine. cap. tuæ fraterni-  
tati. h. t.* Dixi regulariter, quia fallit dicta  
regula, non tantum quando lite non con-  
testata reus est contumax, sed etiam in ali-  
is casibus, qui notantur à *Gl: in cap. quoniam  
frequenter §. porrò in ver. regulariter. h. t.* Pri-  
mò v. g. quando super fœdere matrimoni  
spiritualis (quale est inter Prælatum & Ec-  
clesiam) aut carnalis, contractis aut con-  
trahendis quæstio movetur contra reum  
contumacem: lite non contestatâ testes  
recipiuntur. Secundò quando agitur per  
viam inquisitionis. *cit. cap. quoniam.* Ter-  
tiò, quando timetur de morte aut diutur-  
nâ absentia testium sive re<sup>o</sup> sit contumax,  
sive etiam absens absq; malitia, ut conve-  
niri non possit, possunt instante actore, li-  
te non contestatâ testes recipi super Judi-  
ce rei *cap. quoniam cit. in princ. h. t. cap. cum  
olim de test: Gail: obs: 92. 93. 94. lib: 1. idemq;  
est, si timeatur subornatio testiû, & quod  
propter moram variabunt fidem suam. cit:  
cap. quoniam. & ibi. Gl: in ver. subtrahatur. &  
ibid. Panor. lib. 3. n. 6. §. duæ ff. de carb. edit.  
aut si periculum oblivionis ob senium v.  
g. iminet. arg: L. hac consultissima. §. at cum  
huma-*

humana C. qui testament: fac. pos. Quartò, quando proceditur ad sententiã non definitivã, sed interlocutoriã. Abb: in rub. huius tit. Quintò in causis criminalibus civiliter intentatis, non autem criminaliter: quia in criminalibus probationes debent esse liquidissimæ & strictissimæ, nec ampliata. L. ult: C. de reprob. & in executionibus pœnarum, cessat favor. L. auxilium in princ. ff. de minor. cùm magatur de gravissimo præiudicio, & satius sit nocentem absolvere quam innocentem condemnare. L. absentem. ff. de pœnis. & hi ferè casus sunt frequentiores, in quibus absq; litis contestatione ad testium receptionem, & sententiã definitivã procedere licet.

## TITULUS VII.

### DE IVRAMENTO CALVMNIÆ.

#### C A S U S.

**I**acobus Patavinus cognomento Grandis, dum cuiusdam Amici sui causã comendat Iudici; Adversæ Partis procuratorem liberiore linguã contra se plurimã loquentem au-