



UNIVERSITÄTS-  
BIBLIOTHEK  
PADERBORN

# **Institutiones Canonicae Sive Ius Ecclesiasticum**

**Wiestner, Jacob**

**Monachii, 1706**

III. De Contumacia.

---

[urn:nbn:de:hbz:466:1-62656](https://nbn-resolving.org/urn:nbn:de:hbz:466:1-62656)

*judic.* Ratio est; quia id adversatur Juri Naturali *l. Jure natura 206. ff. de R. J. exceptis casibus*, quibus jure suo quis ob utilitatem publicam privatur, ut in usucapione seu prescriptione contingit, *Decius in l. Jure cit. n. 6.*

33. Decimò, si quis à debitore, ad fraudandos creditores vendente, emat, postquam, ne emeret, ei denuntiatum fuit à creditoribus, aut hos ei denuntiaturus, aut venditionem eorum fraudem spectare scivit, *l. Ait Prator 10. §. 3. ff. Qua in fraud. credit.* quòd etiam hujusmodi emptio Juri naturali repugnet, *cit. Mascard. n. 57. Menoch. n. 81. & Bruneman in l. cit. n. 5.*

34. Undecimò, si quis emat, aut mutuum det ei, quem scit pecuniam malè consumpturum, hoc est, alearum aliòve simili lusu perditurum, donaturum scortis, in popinis absumpturum &c. *l. Si verò 12. §. 11. ff. Mandati & l. Si quis, cum sciret 8. ff. Pro emptore*; quòd hujusmodi emptioe & mutuo perverfis moribus ansa & fomentum præbeatur; ideo enim, si quis prodigo, etiam nondum declarato, sciens illum malè consumpturum, quid credat, repetitionem non habet *arg. §. 11. cit. & l. fin. §. 1. ff. Quorum rer. act. non dat. & contractus inter collutores & in prohibito lusu celebrati irriti sunt, l. Alearum 3. & l. fin. C. de Aleator. Farinac. Prax. Criminal. q. 109. & Bruneman in l. Alearum cit. à n. 6.*

35. Duodecimò, si quis non edat totum instrumentum, quod edere debet, *l. Ubi exigitur 8. pr. ff. de Edendo, Lud. de Penna in l. Quemadmodum 7. C. de Agricol. & censit. n. 27. & cit. Mascard. n. 94.* ut, si quis solam ejus præfationem, omiſſà parte ejus substantiali, & aliquando etiam, si, istà edità, omitteret præfationem; quòd sicut judex non nisi lege tota, sic etiam non nisi instrumenti, vel saltem articuli, si id

plures habet, negotium, de quo agitur, concernentis, toto tenore inspecto, pronuntiare debeat, *l. Incivile 24. ff. de LL. & ibi Bruneman n. 1.* quia sæpe priora sequentibus dant intellectum, & à posterioribus præcedentia declarantur, aut limitantur: & proœmia frequenter appriunt legis vel dispositionis causam finalem vel impulsivam, *l. fin. ff. de Hæred. instit.* Plura indicia & conjecturas, doli præsumptionem fundantes, dabunt *cit. Penna in l. cit. Mascard. à n. 10. Menoch. à n. 45. & Tufchus à n. 2.*

Relatæ tamen aliæque doli præsumptiones non raro tolluntur & purgantur præsumptionibus contrariis, illum excludentibus: ut vel maxime est, quæ desumitur ex honestate, probitate, dignitate personæ, quam ad enervandam fraudis præsumptionem multum operari, nemo est, qui inficias eat, præsertim in actibus prohibitis lege solum humana, & nemini ullum, vel solum leve inferentibus nocuummentum, *Baldus in l. 1. C. Locati, in fin. & Menochius cit. præf. 3. n. 15.*

### ARTICULUS III. De Contumacia.

#### SUMMARIUM.

37. Etymon & definitio Contumacia:
38. Que diversimode ab in jus vocatâ,
39. Et, cessante justò impedimento, non comparentibus, verò aut factâ committitur.
40. Et à judice ad partem instantiam pernitur,
41. Condemnatione in expensis:
42. Præviâ tamen taxatione judicis:
43. Et juramentò petentis earum restitutionem,



44. *Modus procedendi contra auctorem ad simplicem,*  
 45. *Et ad peremptoriam citationem contumaciter absentem.*  
 46. *Autor contumax gravius punitur, quam reus,*  
 47. *Et isto gravius delinquit.*  
 48. *Modus, quo contra auctorem post litem contestatam,*  
 49. *Et contra reum ante eam contumacem proceditur.*  
 50. *Reus aliquando personaliter in iuducitur:*  
 51. *Aliquando coercetur Censuris:*  
 52. *Aliquando absens condemnatur.*

37. **C**ontumacia, à *Contemnendo* nuncupata, in genere est quaecunque inobedientia, commissa erga iudicem, vel alium superiorem, aliquid iubentem, Hostiens. in *Summa ad hanc Rubric.* n. 1. veluti, si quis, à iudice fatisdare, respondere, aliquid in iudicio exhibere, juramentum præstare iustus, dolò id facere recusat, Speculat. *Tit. de Contumacia, §. 1. n. 1. in fine.*

38. Specialius autem, & in propositæ Rubricæ sensu accepta est Inobedientia ejus, qui iudicè, hoc est, propositis tribus edictis, vel unò peremptoriò pro tribus citatus & in iudicium vocatus, nullàq; iustà causà impeditus, nec per se, nec per procuratorem comparet, c. *Cùm dilecti 6. V. Quapropter §. 1. Contumacia 53. §. 1. ff. de Re iudicata:* vel dolò facit, aut procurat, ne citatio ad se valeat pervenire, arg. l. *Ad ea 157. §. 1. ff. de R. J.* vel comparet quidem, sed iudicis iussui obtemperare renuit, aut sine ejus licentia, in factò negotiò, recedit, nec revertitur, can. *Cerrum est, 11. q. 3. c. Causam 3. hic §. 1. Unica ff. Si quis jus dicenti &c.* Dixi imprimis, *Tribus vel unò peremptoriò;* quia ad unam alteramve sim-

plicem citationem non comparens, saltem reus, etsi propter inobedientiam possit puniri, in eum tamen, tanquam verè contumacem, nequit procedi, arg. à contrario ductò ex l. *Contumacia cit. §. 2.*

Deinde dixi, *Nullà iustà causà impeditus;* quia contumaciæ poenis obnoxius non est citatus, qui ob adversam valetudinem, ob majoris momenti negotium, vel occupationem, l. *In contumacia §. 2.* ob maris tempestatem, aut vim fluminis, ob incarcerationem, violentam detentionem, vel imperium superioris, l. *Non exigimus 2. §. 6. C. 9. ff. Si quis cauti. in iud. fist.* ob locum non tutum propter inimicorum insidias, bellum, vel grassantem pestem, *Clement. Pastoralis 2. de Sent. & re iudic.* vel ob aliud simile impedimentum non comparet, Menoch. *de Arbitr. iud. casu 153. à n. 2.* Maranta *de Ord. Judic. p. 6. memb. 2. à n. 2. & Berlich. Practic. p. 1. conclus. 17. à n. 48.*

Potest autem litigator contumax esse duobus modis, verè aut fictè, Verè contumax dicitur, qui non comparet, cùm peremptoriæ citationis mandatum ei intimatum, vel ad ejus notitiam pervenisse, & comparere, si voluisset, potuisset, constat: qui, si insuper se comparere nolle contestatus sit, evidentè & notoriè contumax appellatur à Glossa in *Clement. Unic. V. Manifestè.* Fictè sive fictione, vel potius præsumptione & interpretatione Juris contumax dicitur, qui non comparet, cùm dubitatur, an citatio ad ejus notitiam pervenerit; quòd non personaliter præsentì: sed, eò absente, vel non inventò, ad domum, vel per edictum seu proclama, vel programma publicum sit facta; hujusmodi enim citatione factà, si in termino præfixo per se, vel per procuratorem non compareat, contumaciter abesse præsumitur: nisi postea iustà causà alle-

M m 3



sâ allegatâ moram purget, Glossâ *cit.* & Hostiens. *cit.* n. 1.

40. Porro ut, qui juridicè citatus non comparet, in contumaciâ pœnas incidat, necesse est; ut pars præsens ejus absentis contumaciam accuset, & in eum tanquam contumacem procedi petat, l. *Ad peremptorium* 68. ibi, *Ut primò quis petat, ff. l. Properandum* 13. §. 2. ibi, *Parte absentiam in. usante. C. de Judiciis* & l. *Consentaneâ* §. C. *Quomodo & quando judex*; quia in causis & negotiis civilibus de Jure adversus contumacem ad actum aliquem non proceditur, nisi ad instantiam & petitionem alterius partis, ut ex *ll. cit.* desumunt *cit.* Maranta n. 15, Gaill. *Lib. 1. observat.* 55. n. 6. & Petr. Barbosa in l. *Ad peremptorium cit.* n. 139. aded; ut, si absentis contumaciam à præsentem non accusatam conset, sententiam adversus absentem latam Interpres iste num. 142. pro nulla habeat cum Alexand. in l. *Unie. C. Ut, qua desunt advocat.* n. 10. & Jason in l. *Properandum cit.* §. 2. n. 5.

41. Variâ autem sunt pœnâ, quibus litigatoris in jus vocati contumacia coërcetur; & imprimis quidem, tam actor, quam reus, contumax parti adversæ in expensas & omnia damna, propter ejus absentiam ab emissâ vel insinuatâ citationis tempore illata, condemnatur, *e. Ex literis* 2. & c. *Cum dilecti* 6. utrobique in *fine*; & donec illorum restitutionem fecerit, à judiciali audientia removetur, l. *Sancimus* 13. *C. de Judicio*: cujus dispositionem in contumace etiâ minore & Prælato, imò ipsâ Ecclesia vel Monasterio procedere, cum Menoch. *de Arbitr. Lib. 1. q. 36. n. 1* & aliis in l. *cit.* notant Barbosa n. 8. & Bruneman. n. 3. & desumitur ex *e. Ex literis cit.* ubi Canonici, sive istorum collegium in expensas ob contumaciam est condemnatum.

42. Quantumvis autem ob contuma-

ciam factas expensas designare debeat is, qui earum refectionem petit, judex tamen, ne fortè alteram partem plus æquò gravet, non nudâ istius assertionem stare; sed eas taxatione, juxta negotii & circumstantiarum qualitatem moderatâ, ad æquitatem reducere &, priusquam petenti adjudicet, deferre ei de Jure debet juramentum: quò, se ita moderatis non minores expensas fecisse, aut damna passum fuisse, confirmet, l. *Sancimus cit.* cum *Auth. subjecta*, l. *Si quando p. C. Unde vi, & c. Super eo* 7. *de lû, qua vi metuetur*. Quod juramentum, cum non Affectionis, sed Veritatis, seu veræ æstimationis sit, non ut, quod de affectione præstatur, procedere: sed ut cætera veræ æstimationis juramenta, judicis taxationem subsequi debet; ne, si istam præcedat, & eò, quod petitum est, minus parti adjudicetur, vel is, qui majorem sibi deberi juravit, perjurii: vel injustitiâ arguatur judex, qui majorem quantitatem ei adjudicârit, Panormit. in *e. Super eo cit.* n. 3. Bartolus in l. *Si quando cit. n. 4.* & Covarruvias *Præf. cap. 17. n. 6. De Jure*, inquam; quia tribunalium Praxi expensas, judicis moderatione taxatas, alicubi sine juramento adjudicari, monet Berlich. *Præf. p. 1. conclus. 78. n. 69.* et si id alibi, hodie etiam, usu receptum testetur Wesenbet. apud *cit.* Bruneman. n. 12.

Deinde Actor, si post oblatum bellum, eoque propositam actionem, in jus vocatus, etiam in primâ & secundâ citationis termino, cessante legitimo impedimento, per simplicem citationem in jus vocatus non compareat, præterquam quod reo præsentem in expensis condemnatur, ad ulteriorem citationem non admittitur; nisi de comparando inpossibulum in judicio præstiterit idoneam citationem, *e. 1. junctâ Glossâ, V. Ad terminum in 6. & l. Eum quem temerè* 79. *ff. de Judicio.* Quod



45. Quod si ad trinam, vel huic æquivalentem unam citationem peremptoriè factam, contumaciter absit, à ju dice ordinario vel delegato peti potest; ut adhuc tribus vicibus, triginta dierum spacia complectentibus, citetur: eaque citatione factâ, ad prosecutionè causæ expectandus est per annum: intra quem comparens, priusquam audiatur, expensas, ob contumaciam à reo factas, exsolvere & per pigora, fidejussores &c. cautionem præstare debet, quòd se impofterum in judicio sistere velit, *Auth. Qui semel C. Quomodo & quando judex, Auth. Et qui jurat. C. de Bonis, Auth. jud. possid. &c. l. in 6.* Si vero toto hoc tempore (imò de Jure & in foro Ecclesiastico, in quo hujusmodi dilationes non solent concedi, ad primum terminum peremptorium) actor vel ejus procurator non compareat, judex, ad rei petentis instantiam, testes, aliàsque probationes recipere; & si de causæ meritis liqueat, ad sententiam definitivam procedere: vel, si de iis non satis liqueat, ipsam ab observatione judicii & ejus actionis instantia absolvere debet.

Si demum actor intra anni spatium non compareat, ab actione omnino cadit; ut perpetuum ei silentium imponatur, *Auth. Qui semel cit. & Novell. 112. cap. 3. in fine, Rosbach. Prax. Civil. Tit. 30. n. 18. & 19. Berlichius Practic. p. 1. conclus. 17. num. 7. Haunold. Tom. 5. de J. & J. tract. 3. num. 90. & 19. & Bruneman. in Auth. cit. à n. 5.*

46. Sed ista adversus contumacem procedendi ratio justò difficilior actori, & reo minùs, quàm ejus conditio exigit, favorabilis videri primò intuitu potest; quòd ex una, actor in judicio comparere non teneatur; cum invitus agere nemo cogatur, *l. Unica, C. Ut nemo invitus*: & propterea actoris absentia immeritò plectatur, præsertim graviùs, quàm rei: qui,

etsi in judicio conveniri etiàm invitus possit, *l. Judicium. §. ff. de Judicio*, nihilominus post legitimam citationem contumaciter absens punitur Missione in possessionem ex primo decreto, adversario reum, non veram possessionem, sed solummodo detentionem & custodiam tribuente, *c. 1. junctâ Glosâ, V. Custodie & s. fm. De eo, qui mitt. in poss.* ex altera verò parte, actore non probante, reus, etiàm si nihil præstiterit, sit absolvendus, *c. & s. fm. de Jurejurando & l. Qui & accusare q. C. de Edendo*; ac proinde, cum actor contumaciter absens nihil probat, reum judex non tantùm absolvere ab observatione judicii: sed pro eo, etsi nihil probet, definitivè debeat pronuntiare.

Sed revera justò non minùs faveat reo: aut actorem magis gravat; quia Imprimis §. *& l. cit.* proditæ quasi Regulæ locus non est, quando actor omnino nihil agit: sed quando in judicio per se vel procuratorem præfens, legitimis dilationibus ad intentionem suam probandam datis, in ejus probatione defecit, ut cum Glosâ in *can. Decernimus q. V. Manifestum, 3. q. 9.* advertit Vivianus in *c. Causam 3. cit. pr.* Deinde; quia etiàm actor, licet ab initio à judicio abstinere ferè possit, secundùm *l. Unic. cit.* nihilominus, postquam obtulit libellum & ad ejus instantiam citatio ad reum venit, ad actionem ad finem usque prosequendam cogi potest; ne reus inaniter vexetur, per *c. Causam, Auth. & Novell. cap. 3. cit.* textus, Vivianus *ibid.* Demum; quia non immeritò graviùs actoris, quàm rei contumacia plectitur, cum; quia multò minor, quàm actoris, est contumacia rei; iste enim, ut dictum, invitus & sæpe non paratus in jus vocatur: contra actionem intentare vel omittere in actoris est potestate: tum verò; quia, ut insinuat, favorabiliores rei sunt, quàm actores,



actores, *l. Favorabiliores 125. ff. de R. J.*  
& Jura ad absolvendū, quā ad condem-  
nandum proniora, *l. Arrianus 47. ff. de O.*  
*et A. Glossa in c. Causam, cit. V. Ad domum,*  
*ubi Panormit. n. 15. & Gonzalez n. 3.*

48. Si idem actor post litem jam contesta-  
tam emaneat, & tempus instantiæ à facta  
litis contestatione usque ad ultimum se-  
mestre lapsum jam sit, ad petitionem ip-  
sius rei tribus edictis, quorum quod-  
libet olim decem (hodie triginta *Auth.*  
*Qui semel cit.*) dierum spatium conti-  
neat, citandus: & si in contumacia per-  
severet, causæ ab eo contra reum propo-  
sitæ merita discutienda: & si de alterius  
jure liqueat, definitivè pronuntiandum  
est; ut actori ad eandem causam & litem  
instaurandam in posterum omnis aditus  
præcludatur, arg. *l. Properandum 13. §.*  
*3. C. de Judiciis.* Si verò de alterius ju-  
re non satis constet, reus ab observatione  
judicii sive instantiæ est absolvendus; ut  
actor expensis refusus litem instaurare de-  
nuo possit, *l. Properandum cit. §. 2.* ni-  
si postea denuo contumax fiat, ut omni  
jure suo cadat, juxta *cit. Novell. cap. 3.*  
*Zoefius in l. cit. §. 2. n. 34. & ibi Brunem-*  
*an. à n. 20.*

49. Reò ante litem contestationem con-  
tumaciter absente, aliquando actor, ut  
insinuatum est, mittitur in ejus bonorum  
possessionem: aliquando eadem ejus bona  
sequestrantur: de quorum contra eum  
procedendi modorum priori 15. de po-  
steriori 17. Tit. ex instituto agemus.

Quod si reus post litem contesta-  
tam ita absens sit, multum interest, an de  
meritis causæ & litigantium jure liqueat,  
vel non; si enim, testibus aliisque proba-  
tionibus receptis, de meritis causæ liqueat,  
actore petente, contra illum, vel etiam  
pro ipso ferenda est sententia definitiva,  
*c. A nobis 4. §. l. Consentaneum 8. in fine,*  
*c. Quomodo & quando jud. cum;* quia ju-

dex, de qua re cognovit, de ea etiam de-  
bet pronuntiare, *c. Cum super 4. de Cau-*  
*sa possess. §. l. De qua re 74. pr. ff. de Ju-*  
*dicis:* tum verò; ut liti imponatur finis,  
& partis malitiosè absentis improbitate  
ultra modum, & ipsam hominis vitam  
non extrahatur, *l. Properandum cit.* Si  
autem de causæ meritis non liqueat, rei  
litigiosæ vera possessio adjudicabitur ac-  
tori, quæstione solum proprietatis reo  
absenti reservatâ, *l. Consentaneum cit.*  
quod tali casu judex nondum plene cog-  
noverit, ac proinde definitivè super ea  
pronuntiare non possit. *Vera,* inquam,  
*possessio,* non sola detentio causæ rei ser-  
vanda, sive istius custodia; quomodo in  
rei, ante litem contestationem contumacia,  
bona actorem mitti, dicemus ad *Rubri-*  
*cam proximè sequentem;* cum enim post li-  
tis contestationem contumacia major sit,  
majorem, quàm ante eam commissâ, pœ-  
nam promeretur, Panormit. in *c. Preu-*  
*cit. num. 3. & Vivianus in c. cit.*

Idem reus aliquando ob minimam  
contumaciam, saltem si bona, in quorum  
possessionem actor mitti possit, non ha-  
beat, & de fuga suspectus sit, vel ejus in  
judicio præsentia ob qualitatem causæ  
necessaria judici videatur, personaliter  
apprehenditur, & in judicium ducitur in-  
vitus: quod ex *l. Consentaneum cit.* delu-  
mi solet: sed hoc, licet etiam asserat, in-  
de tamen rectè desumi, negat Bruneman-  
in *l. cit. n. 17.*

Aliquando suspensione ab officio &  
beneficio punitur: & contumacià cre-  
scente, omnino excommunicatur, *c. Veri-*  
*tatis 8. hic §. c. Pastoralis 11. §. Præterea,*  
*de Offic. Ordin.* Ad hanc tamen excom-  
municationis pœnam hodie non facile, sed  
tum demum devenitur, quando adversus  
contumacem fieri nequit alia executio re-  
alis vel personalis, ex decreto S. Synodi  
*Triident. sess. 25. cap. 3. de Reformat. quod*  
*experien-*



experientia doceat, temerè, & levibus ex rebus inflictam contemni potius, quàm formidari.

§2. Demum aliquando, ut, cum per viam inquisitionis contra contumaciter absentem proceditur, testes aliæque probationes recipiuntur, & per sententiam ei infligitur pœna, quæ locum habet in

absentem: cujusmodi est privatio dignitatis, vel alterius beneficii, & depositio, c. Veritatis est. in fine; ne per contumaciam ejus delicta maneant impunita, contra textum c. Ut sama 35. de Sent. Excommunicat. & l. Ita vulneratus 51. §. 2. V. Ejusdem, ff. ad L. Aquil. Zoësius ad hanc Rubric. n. 4.



## TITVLVS XV.

### De Eo, qui mittitur in Possessionem, causâ Rei servandæ.

#### SUMMARIUM.

- |  |   |
|--|---|
| <p>1. Ista proceditur contra Reum contumacem;</p> <p>2. Et Actor ex primo decreto,</p> <p>3. Praviâ summaria causa cognitione,</p> <p>4. Si actio Realis, in rei petita,</p> <p>5. Si Personalis intentata est, mittitur in aliorum Rei bonorum possessionem.</p> <p>6. Ea missione Actor solam detentionem in Personali,</p> <p>7. Et in Reali etiam actione consequitur de Canonico;</p> <p>8. Secundùm aliquos DD. etiam de Civili jure.</p> <p>9. Reus intra annum comparens recuperat possessionem.</p> <p>10. Sin', annò lapsò Actor verus rei possessor evadit,</p> <p>11. In actione Reali sine novo decreto;</p> <p>12. Quò tamen in Praxi, secundùm aliquos, de jure est opus.</p> <p>13. Idem interponendum est in actione Personali,</p> | <p>14. Pramiâ pleniori causa cognitione.</p> <p>15. Aliquando vera possessio primò decreto transferretur.</p> <p>16. Actor, ab apprehensione rei dolò prohibitus, pro possessore habetur,</p> <p>17. Fictioe juris, &amp; quoad effectus.</p> <p>18. Reus, negans se rei dominum, hunc nominare debet.</p> <p>19. Si non nominet, quasi dominus convenitur.</p> <p>20. Missio hæc locum habet in omni Actione,</p> <p>21. Si isti, aut rei non repugnet.</p> <p>22. Locum tamen non habet in Matrimonio,</p> <p>23. Et beneficiis Ecclesiasticis,</p> <p>24. Quando super his Peditoriò agitur.</p> <p>25. Et locus est, cum super beneficio Recuperanda;</p> <p>26. Non etiam cum Adipiscenda Possessorium intentatur.</p> |
|--|---|

**C**ontumaciter à judicio absentem reum compescendi, usu non infrequens & cæteris efficacius remedium

Nn

dium