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

Visual Library

alſo dem H. Thumb Dechandten/ vorgemeltem von Bönningkhauſen widrige Gedancken gemacht würden; biß man denſelben erſtens über alle Klag Puncten/ ſo quæſtionem facti & non juris berührten/ verhöret/ und nach Beſchaffenheit derſelben ſich zu verhalten wüſten) civiliter & ſubridente ore zur Antwort geben: Er von Bönningkhauſen ein wenig an einen andern Ort geſchickt/ worin bey geſtalten Sachen/ nicht zu viel geredet; weil dadurch deſſen detention, und nicht wie von einem oder andern ſcheinet geſchehen zu ſeyn/ verreiſen oder Abweſenheit zu verſtehen geweſen; Verba enim non ſecundum quod ſonant, ſed juxta mentem & intentionem proferentis ſunt intelligenda.

l. ſcire oportet 13. §. Aliud 2 ff. de excuſat. tutor. l. non aliter 69. in princ. ff de legat. 3. l ſi quis 66. ff de judic. Goedd. *Marpurg. conſ. 24. n. 183. vol. 1.*

Solte aber ein Beuriſcher Botte dem Herrn Thumb Dechant zu Paderborn/ als er nach jenem gefraget/ zur Antwort gegeben haben: Er wehre jüngſthin bey demſelben auff der Reiſe nach Speyr geweſen/ ſolches ſey facti alieni, davon der Fherr von Büren keine Rede und Antwort zu geben ſchüldig; wiewol ſolche Worte nicht de præſenti, de quo quæſtio mota ſcribitur, ſed de
NB. præterito tempore eingerichtet geweſen ſeyn ſollen/ in quo nullum apparet mendacium; *Apol. fol. 19.*

Wiewol nun dieſe und dergleichen Argumenta bey ein- und andern/ durch des Fherrn von Büren ſcripta præoccupirten Gemütern/ ein nicht geringes Anſehen gewinnen mögen/ und die Juſtitiam capturæ & carcerationis wider den von Bönningkhauſen zu beſchönen/ einen zimlichen Schein haben.

Nachdem wir jedoch den geführten Inquiſitions Proceſſ, und alle/ ſo wol des Fherrn von Büren/ als des von Bönningkhauſen obangeregte ſcripta, mit Fleiß perluſtrirt und erwogen; So halten wir auß den Rechten und Ge-
NB. ſchichten gäntzlich dafür: daß an Seiten des Fherrn von Büren die captura & carceratio des von Bönningkhauſen/ nicht zu juſtificiren, ſondern damit nulliter & injuſtè, auch nimis præcipitanter & rigidè verfahren; Und dieſen darunter keine geringe injuria und Beſchimpffung zugezogen ſey/ und ſolches zwar durch folgende

Rationes Decidendi:

ERſtlich ſeyn die Dd. in dem wol einig/ Quod carcer & jus carcerandi in criminalibus pertineat ad merum imperium,

Bald. *in l. ſi quis fugitivus §. fin. ff. de æd. lit. edict.* Angel. *in l. 2. n. 1. ff. de in jus vocand.* Bolognet. *in l. Imperium n. 73. ff. de Jurisd.* Caſp. Klock *conſ. 10. n. 617. vol. 1.*

Quam

Quam ſententiam in Camerâ Imperii, in causâ Jngelheimb contra Pfalß / approbatam eſſe refert.

Rutger. Ruland. *de commiſſar. part. 4. de interrogator. lib. 2. c. 16. n. 35.*

Ideoque qui mero Imperio deſtitutus eſt, non poteſt aliquem facere incarcerari.

Poſt. Paul. de Caſtr. *in l. cum proponas C. de bon. autor. jud. poſſid.* Nicol. Boër *deciſ. 215. n. 34.*

Sed quoties id facit, injuſtè carcerare dicitur.

Dd. apud Farinac. *prax. crim. lib. 1. tit. 4. q. 27. n. 6.*

Sicuti omnis carceratio ab incompetente Judice, & facultatem carcerandi non habente facta, nulla & invalida dicitur, ratione Jurisdictionis.

Farinac. *d. q. 27. n. 4.* Joan. Alyos. Riccius *p. 7. deciſ. 2685.* Sebaſt. Guazz. *in ſuo tract. ad defenſam reorum, defens. 5. c. 3. n. 2.*

Eà autem quæ ex defectu Jurisdictionis procedit, nullitate, nulla eſt major. NB.

Sebaſt. Vant. *de nullit. ex defect. Jurisd. n. 1. & ſeqq.* Hyppol. Riminald. *conſ. 386. n. 17. 20. 21. & conſ. 573. n. 28.* Weſenbec. *conſ. n. 6205.* Goedd. *Marpurg. conſ. 48. n. 71. & conſ. 52. n. 6. in fin. vol. 4.*

Ideoque revocanda eſt.

Borgnin. Cavalc. *dec. 1. de Judic.*

Nun geſtehen aber des Herrn Biſchoffs zu Paderborn Hoch F. Gn. als Landsherr &c. dem Fherrn von Büren nicht / daß er das merum Imperium ſive Jurisdictionem criminalem an dem Hauſe Büren vnd deſſen Bezirck / viel weiniger einigen carcerem oder Jus carcerandi, auff dem Hauſe Büren hergebracht; Wie ſolches auß jetzgedachter ſeiner Hoch F. Gn. am Kayſerl. Reichs Hoff Raht übergebener Notificatione Commiſſæ Nullitatis in der Beylage ſub (n. 52.) klährlich zuerſehen.

Und ob gleich dem Fherrn von Büren die communio exercitii Jurisdictionis zugeſtanden wird / ſo hat jhm doch nicht gebühren können / dieſelbe für ſich allein ohn requiſition und Zuziehung Seiner Fürſtl. Gn. Hochgedacht zu uſurpiren / und an dem von Bönningkhauſen zu exerciren; weil zu recht verordnet; Quod quando Jurisdictio indiviſa eſt apud plures ſimul, tum unus ſine alio eam exercere non poſſit.

Paul. de Caſtro. *in l. vice 17. ff. de ſervit.* Dd. apud Hippolyt. Riminald. *conſ.* 33. *n.* 19. Modeſt. Piſtor. *lib.* 2. *q.* 86. *n.* 4. & 6. Gail. *tract. de pignorat. obſ.* 20. *n.* 4.

NB. Ubi rationem addit: Quia quoties agitur de præjudicio ſociorum, Jus quantumvis individuum non debet ab uno ſine aliis exerceri,

Per text. *in l. ſi fundum §. his verbis ff. de legat.* 1. *l. Itinere ff. de ſervit. ruſt. præd. l. unus §. ex ſociis ff. eod.*

In re enim communi alter ex conſortibus alteri non poteſt præjudicium inferre.

l. per fundum 11. *ff. de ſervit. ruſt. præd. c. quod omnes. de reg. Juris in* 6. Berl. *decis.* 52. *n.* 2. Riccius *decis.* 2527.

Fürnemblich darumb / weil es biß daher alſo notoriè obſervirt und hergebracht / daß die Jurisdictio criminalis in geſambten Nahmen Seiner Fürſtl. Gn. hochgemelt als dero Ambtes Büren / und des Jherrn von Büren / als in ſeiner Herrſchafft / durch beiderſaits darzu verordnete / ab antiquo & ſine interruptione allda reſidirende Beampten und Bediente reſpiciirt werden müſſe:

Sunt verba Reverendiſſimi Principis, *in ſupra allegata Notificatione commiſſæ Nullitatis.*

Da dann Rechtens / Quod in materia Jurisdictionis, uſus & obſervantia potiſſimum ſint attendenda.

Bidenbach. *quæſt. nobil.* 7. *n.* 5. Caſpar. Klock. *cons.* 28. *in fin. & cons.* 29. *n.* 64. *ſeqq. vol.* 1. Weſenb. *cons.* 172. *n.* 55.

Quantum enim in ejusmodi juribus poſſeſſum, tantum præſcriptum eſſe cenſetur.

Aufrer. ad Capell. Tholoſan. *q.* 324. *n.* 1. Minſing. *decad.* 15. *Reſp.* 2. *n.* 66 *ſeq.* Weſenbec. *cons.* 113. *n.* 46.

Hinc, quando certi Jurisdictionis fines, lege, privilegio, pacto vel conſuetudine ſunt præſcripti & limitati, illi diligenter ſervari debent, eosque excedere neutiquam licet.

per l. non diſtinguemus, §. de officio ff. de recept. qui arbitr. poſt Jacob Concen quæſt. ſingul. 4. *n.* 19. Minſing. *decad.* 13. *reſpons.* 3. *n.* 105.

Weil dann der Jherr von Büren ſolche uhralte obſervantz und Gewonheit

heit auß den Augen geſetzet / in dem er jhm allein die criminal Jurisdiction und Jus carcerandi auff dem Hauſe Büren angemaſſet / ſo hat er darunter keine geringere Nullitet begangen / als wann er contra expreſſam legem & ſanctionem procediret hette: Habet enim conſuetudo & obſervantia parem vim cum lege NB.

§. ex non ſcripto Inſtit. de Jur. nat. gent. & civil. l. civil. l. de quibus 32. ff. de legib. c. fin. X de conſuet.

Et tenaciter obſervanda eſt, quia Juſtitiæ vim habet, & dat Jurisdictionem.

per l. viros 8. C. de divers. offic. lib. 12. gl. in l fin. C. de emancip. liber. Nevizan *ſylv. nuptial lib. 5. n. 655.*

Hinc qui formam conſuetudinis excedit, ipſam legem excedere dicit Jacob Menoch. *arbitrar. lib. 1 quæſt. 71. n. 3.*

Et nullum eſt quod fit contra conſuetudinem.

Argt. l. non eſt dubium 5. C. de leg. c. qui contra de R. I. in 6.

Ideoque nullum poteſt producere legitimum effectum.

l ſi ſe non §. condemnatum ubi Ripa *n. 3. ſeqq. ff. de re jud. l. non putavit §. non quævis ff. de bonor. poſſes. cont. tabb.* Decius *cons. 475. n. 11.*

Fürs Zweite / iſt ſolche begangene Nullitet damit noch ſchwerer gemacht worden / daß der Fherr von Büren den von Bönningkhauſen / auff dem Schloß Büren in ein Gemach ſo er demſelben loco carceris aſſigniret, laut Act. Inquis. fol. 4. in fin. verweiſen laſſen; Da doch dem Fherrn von Büren kein carcer geſtanden wird; beſage hochgemelter Seiner Fürſtl. Gn. zu Paderborn obangezogener Notification commiſſæ Nullitatis &c. his verbis: Wie dann jhm (Fherrn zu Büren) nicht weiniger auch bewuſt iſt / daß alldar auff dem Hauſe Büren keine maleficanten, kein carcer, ſondern ſolcher zu gemainer (Seiner Fürſtl. Gn.) vnd des Hauſes Büren Jurisdiction Behueff / in der Stadt Büren communi placito; wie auch der locus Judicii, von alters her / communi quoq; placito verordnet vnd beſtimmet ſey; Item: Daß ich der entz auff dem Hauſe Büren und dem Hr. zu Büren die alſo judicialiter außgegebene angemaſſete alleinige Jurisdiction, Incarceration, Inquiſition, und was er dem weiter anhefften vnd darauß deduciren wil / durchauß nicht geſtehe / noch Biſchoffl vnd Fürſtl. Pflicht halben geſtehen kan &c.

Nun iſt aber zu recht verordnet / Quod carceratio debeat fieri in loco publico & conſueto, alioquin committitur carcer privatus.

per

per l. 1. C. de privat. car. l. capite. quinto ff. *ad l. Jul. de adulter.* Kirchov. *varior cons.* 1. *n.* 23. *in fin. vol.* 1. Farin. *lib.* 1. *q.* 27. *n.* 15.

Et quidem ſi quis ultra 20. horas aliquē in privato carcere detinet

Clar. *§. fin. q.* 68. *n.* 32. Guid. Pap. *ſingul.* 428. Chriſtin. *dec.* 195. *n.* 10. *vol.* 4. Farin. *d. q.* 27. *n.* 21.

NB. Eſt autem ſub pœnâ ultimi ſupplicii prohibitum exercere carcerem privatum.

l. un. C. de privat. carcerib. Roland. à Valle *cons.* 12. *n.* 9. *vol.* 3. Farin. *d. q.* 27. *n.* 9.

Ad minimum vero nulla eſt carceratio privata, contra expreſſam legem facta.

l. non eſt dubium 5. *C. de legib. l. ſi autem C. de legit. hæred.* Regner. Sixtin. *Marpurg cons.* 12. *n.* 133. *vol.* 2.

Ob nun zwar der Herr von Büren dieſe carceration in ſeinen Schrifften eleviren, vnd/ſchlecht hin/nur cuſtodiam capturam, & detentionem nennen wollen.

Vid. Apol. *fol.* 6. *in fin. fol.* 12. act. inquis. *fol.* 4. *in fin.*

So iſt doch der locus cuſtodiæ & detentionis ein verus carcer, vnd der von Bönningkhauſen pro verè carcerato zu halten geweſen; cum carceratus dicatur, cui locus aſſignatur, de quo exire tuto & liberê nequit.

Poſt Angel. Salicet. & alios. Argentoratens. *cons.* 1. *n.* 8. *vol.* 2. Farin. *q.* 27. *n.* 11.

Nihil enim refert, parietibus an compedibus quis teneatur.

l. ſuccurritur ff. *ex quib. caus. major.*

NB. Dahero dann kein Zweiffel / daß der Herr von Büren durch dieſe carcerationem einen privatum carcerem exerciret, vnd darunter zum weinigſten keine geringe Nullitet begangen

1. Die injuſtitiam carcerationis zu remonſtriren; So iſt erſtlich nicht ohne erhebliche Urſach in den Rechten verordnet; Quod Judex cautè procedere debeat in decernendâ capturâ, & omnes rerum ac perſonarum qualitates & circumſtantias probe ponderare, antequam ad capturam deveniat.

l. 1. ubi Dd. comm. ff. *de cuſt. & exhib. reor.* Carpz. *pract. crim. p.* 3. *q.* 3. *num.* 4.

NB. Eſt enim captura res magni præjudicii, infamiam importans;

Roland.

Roland à Valle *cons.65.n.16.vol. 3.* Cravet. *cons. 336.n. 31. & conſ. 988.n. 31.*

Et injuriam non levem.

Farin. *quæſt.27.n.135. &* 138. Roland. à Valle *cons. 20.n. 10. vol. 1. & cons. 18.n.5.vol.3.* Surd. *cons.561.n.28.*

Quæ etiam ſpecies eſt Executionis. NB.

Bart. *in l. is qui Reipub. in fin.ff. ex quib. caus. major.*

A quâ regulariter non eſt incipiendum.

l.1.l.fin.C.de Execut.rei jud.l.ſi cum nulla. ubi Alex. & Dd.ff *de re jud.*

Sed ante omnia perſpicere debet Judex, utrum juſtam carcerandi cauſam habeat, ſine quâ omnis carceratio injuſta & iniqua dicitur.

P. H. O. Caroli V. *art.* 218. Farin. *q.27.n.36.*

Neque enim ad capturam & carcerem procedi debet, niſi in criminibus, pro quibus irrogatur ultimum ſupplicium aut pœna corporis afflictiva.

Carpz. *d. q. III. n. 5. ſeqq.* Guazz. *ad defens. reor. defen. 5. c. 3. n. 14.*

Præcedentibus legitimis indiciis, ſine quibus locus non eſt carcerationi. NB.

Carpz. *d l. n. 15.* Guazzin. *d. defens.5.c.3.n.15.ſeqq.* Farin. *d. q. 27. n. 112. &* 116. Minſing. 5. *obſ.69.* JCti Colonienſes apud Cothman. *cons. 30. n. 59. vol. 3.*

Nec vero leviora indicia ſufficiunt ad decernendam capturam, maximè contra virum gravem, nobilem, aut bonæ æſtimationis.

Farin. *d. q.27. n.126. in fin.* Carpz. *d.l.n.25.ſeqq.*

Namq; non perfunctoriè procedendum eſt ad perſonæ capturam.

Roland. à Valle *cons.62.n.33.vol.3.* Jacob. Thoming. *cons.47.n.2.vol.1.*

Sed cumprimis ratio eſt habenda qualitatis perſonæ carcerandæ.

Clarus *quæſt.* 28.*n.*2. Carpz. *d.l.n.25.*

Durum enim eſt, contra virum honeſtum nemine accuſante ad capturam procedere.

Cothman, *cons.29.n.450.ſeq. vol. 3.*

UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

NB. In tantum ut ex delatione & querela partis in quocunque crimine nemo poſſit carcerari.

Farin. *d. q. 27. n. 128.* Carpz. *d. q. III n. 27. ſeqq.*

NB. Nec ex ſola informatione extrajudiciali, niſi delictum ſit atrox & grave, & reus de fugâ ſuſpectus.

Farin. *d. q. 27. n. 131.* Cothman. *conſ. 30. n. 94. vol. 3.*

Ob nun zwar der Herr von Büren in ſeinen Schrifften hin und wieder vorgegeben / als wann er Urſache und indicia gnug gehabt habe / zur captur und carceration zu ſchreiten; So werden jedoch dieſelbe von dem Herrn von Bönningkhauſen alle abgeſtanden und geleugnet / und nachdem ſich dieſelbe bey den Actis nicht finden / ex quorum tamen inſpectione de iis conſtare debebat;

JCti Colonienſes: apud Cothman. *cons. 30. n. 68. vol. 3.*

So wird dem bloſſen narratis nicht getrauet; Wird ſich auch darunter bey der reſolution der zweiten und dritten Frage ergeben / daß ſolche indicia der Gebühr nicht beygebracht noch erwieſen.

2. Demnegſt iſt auch / fürs Zweite / die injuſtitia carcerationis auß dem zu erſehen / daß dieſelbe non attentâ dignitate des von Bönningkhauſen / erkant und exequirt worden; Zumahl in facto wahr und per privilegium Divi Imperatoris und ſonſten erweißlich / daß der von Bönningkhauſen von der Römiſch-Kayſerl. Maytt. wegen ſeiner Tugenden &c. in Kayſerlichen Dienſten vornehme Adeliche Rahtsſtelle vertretten &c. quam dignitatem nobilem & illuſtrem eſſe pluribus docet

Georg. Mundius à Rodach. *de comitib. palatin. c.* 1. Nolden. *de ſtat. Nob. c. 5. §. 2.*

Welches gleichwol der Herr von Büren / wann er gleich Judex competens geweſen wehre / neben den anderen beylauffenden Umbſtänden billich conſideriren ſollen.

Juxta d. l. 1. ff. de cuſt. & exhib. reor. l. ſi. gravius 16. *C. de dignit. lib. II.* Minſing. 5. *obs.* 69.

In materia enim carcerum multum tribuitur nobilitati.

Angel, *in l. qui in carcerem n. 2. ff. quod met. caus.* citatus à Carpzov. *d. q. III. n. 42. in fin.*

Ita ut Nobiles & magnæ æſtimationis carcerati, præſertim ſi non agatur

agatur de criminibus atrocioribus & corporis afflictivis, relaxandi ſint ad fidejuſſores datos.

Dd. apud Guazz. *in defens.* 6, *c.* 1. *n.* 31.

Imò etſi criminis capitalis rei peragantur viri ampliſſimi, fidejuſſoribus ſunt relinquendi. NB.

Dd citati è Valent. Franc. *de fidejuſſ, c.* 3. *n.* 243.

Id quod privilegii loco ipſis datum eſſe cenſet

Guazz. *jam d. loco.*

Injuſta autem carceratio eſt quæ contra privilegiatum decernitur.

Farin. *d. q.* 27. *n*, 40. Guazz. *defens.* 5. *c.* 3. *n.* 3.

Umb ſo viel m. hr/ fürs Dritte/ erſcheinet die injuſtitia carcerationis darauß/ daß der von Bönningkhauſen/ ſeinem Bericht nach (deſſen Warheit dann klährlich erſcheinet/ daß er mit anſehentlichen mobilibus & nominibus verſehen geweſen/ und damit ſeine Bürgen gnugſamb verſicheren können) gar leicht zur caution gelangen können/ dahero wider jhn mit der captur billich nicht angefangen werden ſollen; Cum proceſſus à captura non ſit inchoandus, ubi quis idoneè poteſt cavere. 3. NB.

per l. ſi vero §. qui pro rei. ubi Bart & Angel. ff. *qui ſatisd. cogant.* Weſenbec. *cons.* 146. *n.* 15. Laurent. Kirchoff. *varior cons.* 11. *n.* 3. *vol.* 2.

Und würde der Herr von Büren wol gethan haben/ wann er nach der doctrina procediret hette/ welche Valentin. Francus proponirt, his verbis: Nobilis quidam, fide autoritate opibusque præcellens, criminis alicujus, quod pœnâ corporis coerceetur (non conceſſo eo hoc caſu noſtro) reus poſtulatus eſt; qui citatus, ſui præſentis copiam facit, factum verò negat; Judex cuſtodiæ ipſum demandandũ cenſet, donec in proceſſu de veritate criminis conſtet. Nobilis offert fidejuſſores ſatis idoneos, vel ſeipſum cũ bonis ſuis obligat judicato, ſe ſatisfacturũ eſſe. Certè conſideratâ perſonæ conditione cũ de crimine nondum conſtet, ex ſuo arbitrio, quod latiſſimum hic eſt, fidejuſſionem vel juratoriam cautionem Judex reſpuere non debet.

Bart. *in l.* 1. *ff. de cuſt. reor.*

Nec movet, quod cum pœnâ corporalis, hoc caſu imponi ſoleat, tandem à Nobili Judicium eludi poſſit.

Dd *in l.* 1. *C. de cuſt. reor. l. fin. C. de requir. reis.*

Nam hic de crimine nondum convictus eſt, & dignitas etiam per-

ſonæ, opumque magnitudo de perſolvendo, judicato, fidem facit; Et ita decidit

Damhoud. *c.* 20. *n.* 11. poſt Paul. Griland. *in tract. de relax. carcerat. ſub cap. de fidejuſſ. reor. n.* 8.

Hactenus Valentin. Franc. *tract. de fidejuſſor. c.* 3. *n.* 213 *ſeqq.*

Quocum conſentit

Farin. *lib.* 1. *quæſt.* 33. *n.* 60.

4. Fürs Vierdte/iſt die injuſtitia & iniquitas capturæ & carcerationis auch auß dabey vergangener præpoſteration und præcipitantz zu erkennen / indem/ wann ja der Fherr von Büren den von Bönningkhauſen ſchuldig und verbunden geachtet hette / jhm Rechnung wegen einiger Adminiſtration und empfangener Gelder oder anderer Uhrſachen abzuſtatten; So hette er ja billich jhn zuvor pro rationibus reddendis weiter beſprechen und zu gehöriger liquidation eins gegens ander zu conferiren und liquidiren, terminum anſetzen und vernehmen ſollen/ehe und bevor er die carceration ſolcher Geſtalt wider jhn præcipitiret: Quemadmodum enim in omni actu Judiciali Citatio neceſſaria eſt, quippe Jure divino & naturali introducta, adeò ut citra vitium Nullitatis omitti non poſſit.

Robert. Marant. *part.* 4. *diſt.* 16. *n.* 10. *ſeqq.* Vant. *de Nullit. ex defect. citat. n.* 6. *ſeqq.*

Ità etiam Citationem, in quocunque etiam ſummario & exſecutivo Judicio, & in ſpecie contra eum qui rationes reddere tenetur, eſſe neceſſariam, docet

Munotz de Eſcobar. *d. ratioc. c.* 31. *n.* 21. *ſeqq.*

NB. Und nachdem der von Bönningkhauſen dem Fherrn von Büren zu weinigſten dahin nicht obligirt, daß er jhm zu gewiſſer Zeit und Jhärlich Rechnung zu thun ſchuldig geweſen; So hette er jhm ja billich einen terminum zu Abſtattung der Rechnung anſetzen ſollen/ uti tali caſu id neceſſarium eſſe tradit poſt alios

Munotz. de Eſcob. *d. l. c.* 6. *n.* 86. *& ſeqq.*

Dieweil aber der Fherr von Büren lieber von der execution anfangen / als juxta ordinem Juris & æquitatis verfahren wollen. So hat drauß anders nichts/als eine præpoſteratio, quæ nihil aliud eſt, quam ordinis converſio, & turbatio,

arg. §. Item ſi quis 13 *Juſt. de inut. ſtip. l. præpoſteri* 25. *C. de teſtam.*

Und

Und conſequenter Nullitas & injuſtitia actus carcerationis erfolgen könten; Nam præpoſteratio & neglectus ordinis à Jure & æquitate præſcripti omnem actum vitiat, & nullum reddit.

C. cum delicta 22. X. de reſcript. c. Piſanis. 10. x. venerabilem 37. X. de reſt. ſpol. c. ad petitionem X. de accuſ. Marant. *ſpe. aur. in præfat. n. 5. ſeq.* Johan. de Licerier, *tract. de primge. in præfat. n. 3.*

Und gehört fürnemblich hieher/ wann die Dd. Lehren/ Quod captura fieri non poteſt ſine citatione.

Bald. *in l. filiusfamilias. ff. ſolut. matrim. & in l. ab executione C. quorum appellat. non recipiunt*; Ingolſtad. apud Kirchov. *varior. cons. 1. n. 26. ſeqq. vol. 1.* Gail. *1. de pac. publ. c. 5. n. 4. ſeqq.*

Unde carceratus, Juris ordine poſtergato, ante omnia relaxandus eſt.

Poſt Alex. *in l. legata inutiliter ff. de legat. 1.* Bart. *in l. 2. §. fin. ff. de cuſt. & exhib. reor.* Roland. à Valle *cons. 6. n. 31. vol. 2.*

Incivilis enim & inordinata captura nulla eſt ac iniqua, ex qua captus de Jure ſtatim relaxandus eſt, absque ulla ſatisdationis præſtatione:

Poſt. Bald. *cons. 318. vol. 4.* & Ripam. Roland. à Valle *cons. 65. num. 30. ſeqq. vol. 3.*

Cujus rei exemplum ponit Chriſtinæus in Baronis cujusdam vom Heere Adminiſtratore, pro rationibus reddendis & præſtandis reliquis, ſtatim in carcerem conjecto; qui non attento eo, quod liquido obligatus fuit, ad rationes reddendas, nec tamen erat ſolvendo, tamen ante redditas rationes per ſententiam cum refuſione expenſarum, damnorum ac intereſſe, ex carcere liberatus eſt; quæ, cum Baronis Mandatarius ab eâ appellaſſet, à ſuperiore judice fuit confirmata. Teſte NB.

Chriſt. *dec. 378. vol. 1.*

Dieſe præpoſteratio, und daher entſtehende Nullitas & injuſtitia iſt/ fürs Fünffte/ dadurch ſo viel ſchwerer gemacht/ daß des von Bönningkhauſen Bericht nach/ der Herr von Büren/ ihn ſub ſpecie amicitiæ, durch ein Schreiben/ fraudulenter ac doloſè zu ſich gefordert; wie er zu Büren kommen/ ſeinen Diener/ per falſas perſuaſiones, von ihm ſeparirt, und ihn aller Auffwartung 5.

ſeiner

ſeiner eigenen Leuthe beraubet; kurtz ante detruſionem in carcerem freundlich ſpatiando mit jhm geredt und faſt ex improviſo & præcipitanter jn drauf nach dem loco carceris, ohnangezeigt einiger Uhrſach/ bringen laſſen. Wann
NB. nun gleichwol ſolcher proceſſus gebilliget werden ſolte / ſo würde ja vielen unChriſtlichen Betriegereyen / und ärgerlichen proceduren Thür und Fenſter geöffnet werden; da doch bey vernünfftigen Chriſten vielmehr dahin zu ſehent daß ſolchen ärgerlichen und unverantwortlichen Händelen gebührlich geſteuret und gewehrt werden möge.

Fraudibus enim via non eſt aperienda.

l. in fundo 38. verſ. conſtituimus, ibi: neque malitiis indulgendum eſt. ff. de rei vendic. l. cum iſ. 8. §. ſi cum lis. 20. ibi: ne circumveniatur oratio. ff. de transact. l. qui ſub prætextu 9. ibi: fraudibus eſſe obviandum, C. de SS. Eccl. c. porrò X. de divort. Clem. 1. de uſur. Cravett. *conſ. 764. num. 6.*

Neque eſt danda materia delinquendi.

Joan. de Anan. *conſ. 70. n. 2.*

Sed occurrendum potius ne fraudes fiant,

Card. Tuſch. *lit. F. concl. 475. per tot. per ibid. allegat.*

Multò minus fraus & dolus cuiquam patrocinari debet.

l. transactione 26. C. de transact. l. mercalem. 5. C. de condict. ob turp. cauſ. l. itaque fullo. 12. ff. de furt. l. nec ex dolo 12 ff. de dol. mal. Maſcard. *de probat. concl. 554. n. 2. ſeq.* Goedd. *Marpurg. Conſil. 26. n. 66. vol. 3.*

NB. Neque ex delicto ſuo conditionem ſuam meliorem facere poteſt, ne doli præmium conſequatur.

l. ita demum 31. ff. de recept. qui arbitr. Beroj. *Conſ. 196. n. 5. vol. 1.* Hippol. Riminald. *conſ. 243. n. 22.*

Hette demnach der Fherr von Büren ſich ſolcher præcipitantz billich enthalten ſollen/ Quippe quæ in omnibus reprobatur, & juſtitiæ noverca dicitur.

Clem. Paſtoralis. de ſent. & re jud.

Siquidem nimia celeritas dolum arguit.

Bald. *in l. 3. C. plus valet. quod agit quam quod ſimul concip.* Decius. *conſ. 448. n. 23.* Menoch. *5. præſumpt 3. n. 103.*

Et iniquitas omnia præcipitat, virtus autem lenta omnium percunctatrix eſſe perhibetur.

c. non in perpetuum, 24. quæſt. 3. ubi gloſſ. *fin.* Gail, *de arreſt. c. 1. n. 12.*

Cum-

Cumprimis verò in carcere decernendo judices debent eſſe cauti, neque ad capturam facilè & leviter proſilire, ne ipſis ignorantia attribuatur.

Nevizan.*conſ.* 52.*n.*25. apud Roland. â Valle. *d. conſ.* 65. *in fin, vol.* 3.

Idque vel propter conſcientiam, cum injuſtè carcerans Deum ultorem habeat. NB.

Ex Parth. litig *c.* 12.*n.*18. Rutger. Ruland. *de commiſſ. lib.* 4.*c.* 1.*n.* 1.*lit. V.*

Neque n. ſtatim pro juſtitia carceris præſumitur, quin potius etiam in Magiſtratu injuſta præſumitur captura, donec aliud doceatur.

Weſenb. *conſ.* 149.*n.*66. ubi plures.

Wie dann/ fürs ſechſte/ der Fherr von Büren dieſe carceration dadurch noch mehr verdächtig gemacht hat/ daß bey geſchehener Nachfrage er (dem Bericht nach) die Warheit/ und daß er den von Bönningkhauſen gefänglich ſitzen gehabt/ nicht geſtehen wollen/ ſondern vorgegeben/ und durch andere vorgeben laſſen: Er wehre an einen andern Ort geſchickt/ und nach Speyr verreiſet; Iſta enim veritatis occultatio dolum infert. 6.

l. & eleganter. 7. *§ fin. & l. ſeq. ff. de dol. mal. l. falſus.* 43. *§.* 3. *de furt.* Cravett. *conſ.* 2. *num.* 7.

Und iſt daher anderſt nicht zu ſchlieſſen/ denn daß der Fherr von Büren den von Bönningkhauſen heimlich verſtrickt/ und in carcere gehalten/ Quæ clandeſtina carceratio dolum arguit in carcerante, dolo enim agere cenſetur, qui clam agit quod publicè agendum erat. NB.

Bald. *in l. error ff. de jur. & fact. ignor.* Zaſ. *conſ.* 18. *n.* 9. *lib.* 1. Cravett. *conſ.* 6. *n.* 8. Sixtin. *Marpurg. Conſil.* 13. *n.* 15. *vol.* 1.

Quemadmodum bona fides ex eo præſumitur, quod publicè aliquid factum eſt. NB.

Tiraquell. *in proœm. Retract. convention. n.* 113. Menoch. *conſ.* 15. *n.* 7.

Fürs Siebende/ iſt geſtalten Sachen nach/ dem von Bönningkhauſen auch darinn zu viel geſchehen/ daß ihm/ ſeinem Bericht nach/ ein ſo unbequemer von allen Leuten abgeſonderter/ Wind und Regen unterworffener Ort zur cuſtodi angewieſen worden. Cum carceratio injuſta & indebita etiam dicatur ratione loci, ubi captus detinetur. 7.

Farinac. *d. q.* 27. *n.* 95.

UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

Debet enim captus carcerari in loco, in quo ultra cuſtodiam pœnam non patitur, quia carcer non ad pœnam ſed ad cuſtodiam inventus eſt.

l. aut damnum §. ſolent. ff. de pœn. Dd. magno numero laudati à Farinac. *d. q. 27. n. 95.* Gail 1. *obſ. 26. n. 10.*

NB. Quippe, cum carcer per ſe ſit & dicatur mala manſio, ſpecies torturæ & ſervitutis.

per l. 10. ſi hominem 7. in princ. depoſit. Roland. à Valle *conſ. 2. n. 49. vol. 1. & conſ. 17. n. 21. & conſ. 57. n. 40. vol. 3. Argentinenſ. conſ. 41. n. 24. conſ. 91. n. 30. ſeqq. vol. 1.* Aloyſ. Ricc. *deciſ. 45. num. 1. ſeqq.*

Adeò ut in carcerē detrudere & vitam adimere paria exiſtimentur.

Argentin. *conſ. 71. n. 72. vol. 2.*

Unde carcerati miſerabiles perſonæ appellantur,

Argentin. *d. conſ. 71. n. 71.*

Et cauſa ipſorum pia dicitur,

Cravett. *conſ. 3. n. 10.* Beroi. *conſ. 9. n. 21. vol. 3.* Surd. *conſ. 367. n. 11.*

8. Endlich/und fürs achte/iſt die injuſtitia und rigor inordinatus carceris daher zu erſehen/daß dem vom Bönningkhauſen nicht allein alle Nothdurfft und inſtrumenta zu ſeiner defenſion, als Dinten/Papier und Feder/ſondern auch die Macht mit einem Advocato zu communiciren geweigert/abgeſchnitten und benommen worden/da doch zu Recht heilſamlich verſehen: Quod reo carcerato, omnia ea quæ ad legitimam defenſionem ſuam faciunt, ſint concedenda, præcipuè Advocatus ipſi non ſit denegandus, etiamſi ipſe eum non petat. Wie ſolches bey Erleuterung der folgenden zweiten Frage deduciret werden ſol.

Gleich wie nun auß obangeführten rationibus und Rechts Gründen die Nullitet und injuſtitia carceris zu hellem Tage ſtehet/alſo können die vorhin angezogene rationes dubitandi ſolchen actum carcerandi nicht ſalviren oder gut machen/wie auß folgender Antwort zu erſehen.

Reſponſiones ad Rationes dubitandi.

ANfänglich und in genere hat der von Bönningkhauſen billich ſich darauff zu beruffen/daß dem Herrn von Büren keine Juriſdictio criminalis weder das Jus carcerandi zuſtehe/und dahero/wie in rationibus decidendi außgeführt/