



UNIVERSITÄTS-  
BIBLIOTHEK  
PADERBORN

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

**Büren, Moritz von**

**Rintelii, 1658**

Responsiones ad Rationes dubitandi.

---

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

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

*L. ut damnum §. solent. ff. de poen. Dd. magno numero laudati à Farinae d. q. 27. n. 95. Gail 1. obs. 26. n. 10.*

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

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

Adeo ut in carcerem detrudere & vitam adimere paria existimentur.

*Argentin. conf. 71. n. 72. vol. 2.*

Unde carcerati miserabiles personae appellantur,

*Argentin. d. conf. 71. n. 71.*

Et causa ipsorum pia dicitur,

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

8. Endlich/und fürs achte/ist die injustitia und rigor inordinatus carceris daher zu ersehen/dass dem vom Bönningthausen 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 quae ad legitimam defensionem suam faciunt, sint concedenda, praecipue Advocatus ipsi non sit denegandus, etiamsi ipse eum non petat. Wie solches bey Erleuterung der folgenden zweiren Frage deduciret werden solt.

Gleich wie nur 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.

**A**nsänglich und in genere hat der von Bönningthausen billich sich darauff zu beruffen/dass dem Sherrn von Biren keine Jurisdictio criminalis weger das Jus carcerandi zustehet/ und daher/ wie in rationibus decidendi außgeführt/

geführt / und darinnen bey der zweyten Frage breiter außgeführt werden solt /  
 die carceratio sampt allem / was drauff procedendo fürgenommen ipso Jure NB.  
 null und nichtig / und der von Bönninghausen sich darauff specialiter, wei-  
 rer / als zur Nachricht / des günstigen Lesers / einzulassen nicht schuldig sey; Und  
 so viel mehr / darumb / weil er von dem Therrn von Büren so gröblich und ex-  
 cessivè spoliirt, cum spoliatus ante omnia sit restituendus. Demneast ob  
 gleich für erst auff Anstiffen ( wie auß des Therrn von Büren Schrifften /  
 guten theils selbst / und mehr auß des von Bönninghausen Bericht erschei-  
 net) des Therrn von Büren und seiner Bedienten ein und andere Bauren / so  
 entweder von dem von Bönninghausen bestrafft / oder ihm sonst schuldig ge-  
 wesen / auß Haß und Neid den von Bönninghausen zu beschuldigen sich un-  
 terstanden / daß sie demselben ein und anders geben müssen / &c. So antwortet  
 doch der von Bönninghausen drauff (1) Daß er billich auß solche der Leu-  
 the Klagen hette gehört / nicht aber so fort / auß so liederliche quereleN deren / NB.  
 so von dem von Bönninghausen übernommen zu seyn in causa propria vor-  
 geben und interessire gewesen / ad carcerem verwiesen werden solten; wie sol-  
 ches in den rationibus decidendi außgeführt; Absonderlich (2) da der von  
 Bönninghausen / als biß daher / bey Hohen und Niedern / so ihn gekandt / in gu-  
 ter exultimation und Ansehen gewesen / und einen guten Nahmen gehabt;  
 quæ bona fama ipsi Baroni Burano non incognita plus apud eum valere de-  
 bebat, quam querela deferentium rusticorum; deren Bosheit wieder ihre  
 abgehende Obri. feiten / von denen sie nach ihren meriten zuweiln / dictante &  
 urgente justitia, tractirt werden müssen / nicht unbetandt ist; Cum bona fa-  
 ma rei, excludat malam famam etiam à Filco (quod hoc casu non est fa- NB.  
 ctum) probatam.

Guazzin. defens. 28. c. 1. n. 18. seq.

Und kompt dazu / daß der von Bönninghausen (3) in grosser dignitet, als  
 Nobilis, Comes Palatii Cæsarii, und Rånserf. Martr. Dhat gestanden und  
 noch siehet; Quæ sanè viri qualitates erant considerandæ, antequam vir il-  
 lis præditus, ad nudam rusticorum delationem & querelas, in causa propria  
 factas, carceri manciparetur. Und hette der Therr v. Büren dadurch billig von  
 so præcipitirter carceration ab. und zurück gehalten worden seyn / wie droben  
 auß den Rechten bevehret. Umb so viel mehr (4) weil der von Bönning-  
 hausen durchaus nicht gestehet / von einigem Vntersassen ichtwas / wosu er  
 nicht so wol des Therrn von Büren / als seiner eigenen Spefen wegen / wol beo-

rechtigt gewesen/empfangen/oder das geringste dolose untergeschlagen zu ha-  
 ben; Sondern von allen parcelen, so ihm einigerley Weise herten fürgebracht  
 werden mögen/ entweder vor dem Fhern von Büren gültlich und extrajudi-  
 cialiter, oder coram iudice competente sich solcher Gestalt zu Recht verant-  
 worten können/ und wollen/ daß ein jedweder unparteylicher Richter und æ-  
 quus arbiter, ihn aller suspicion gar leicht würde erlassen haben; gestalt der  
 NB. von Bönninghausen sich dazu in carcere zum öfftern erkläret und erbotten/  
 auch von den widrigen proceduren sich bedinget/und ihm die Nothdurft Rech-  
 tens vorbehalten; wie auß den actis Inquisitionis fol. 2. 3. 4. 5. 6. 22. 23. 24.  
 klärllich zu sehen. Welches aber von dem Fhern von Büren und seinen  
 constituirten Richteren nicht angesehen; sondern lieber die schmacheliche ca-  
 ptur und carceration continuiret werden wollen/non sine luculenta & atro-  
 cissima carcerati injuria) Nun war ja der Fherr von Büren/wenn er sich zu  
 des von Bönninghausen Richter hoc in passu hette qualificiren mögen/nicht  
 allein die Dauren und andere klagende Interessenten, sondern auch den Be-  
 klagten und bey ihm angetragenen v. Bönninghausen zusehends/wo nicht gült-  
 lich und extrajudicialiter, pro ratione familiaritatis inter utrumque culta,  
 jedoch Gerichtlich/ extracarcerem tamen, zu hören schuldig; wenn er nicht  
 seinen affecten so weiten Raum gönnen wollen; Si enim accusare sufficit,  
 quis innocens erit?

Gail. i. de P. P. c. 5. n. 3.

So viel (5) die präterdirte causas carcerationis betrifft/ befindet sich auß  
 der Jenigen Aufsage/ so viel deren ante carcerationem examiniret, daß der  
 von Bönninghausen (non concessâ veritate delictorum) von den Einwoh-  
 nern zu Büren und andern Untersassen/ nur wegen ein und anderer delicto-  
 rum privatorum unmaßlich beschuldiget werden wollen/ deren gewißlich kein  
 einziges sufficient (posito, da sie herten von den Anbringern und Klägern be-  
 wiesen werden können) zu dem carcere so præcipitanter zu schreiten; zumahl  
 deren noch keins also beschaffen/das darüber dem von Bönninghausen poena  
 ultimi supplicii vel corporis afflictiva könnte dictiret werden/ quo casu captu-  
 ram & carcerationem injustam esse, supra edoctum est.

Was aber die übrige insimulata delicta publica betrifft/ davon hat der  
 Fherr von Büren ante carcerationem die geringste Nachricht nicht gehabt/  
 sondern hat solche insimulationes, ex domo rei, per spolium & rapinam neh-  
 men lassen/und dieselbe auß des von Bönninghausen Schrifften zu erweisen  
 sich

sich unterstanden; sed quo successu, de eo infra patebit, So viel ist an diesem Ort drauß zu ersehen/das der Herr von Büren/ solche insimulata delicta als indicia & causas carcerationis nicht vorwenden / weniger behaupten könne, per tradita J.Ct. Colonienf. apud Cothman. *conf. 30. n. 105. vol. 3.*

Ob dann gleich ein Judex befuegt ist/ex aliqua informatione ad capturam zu schreiten / so ist doch solche regula, salvis aliis requisitis, ad carcerationem necessariis, zu verstehen; Welche aber der Herr von Büren ganz und zumahl auß den Augen gesetzt/wie droben remonstrirer worden; Vnd ist gewislich das arbitrium Judicis in causa criminali & carceratione, so infinitum und unendlich nicht / das derselbe pro lubitu quævis indicia für sufficient halten möge; Quin potius illud judicis arbitrium vehementer est limitatum, & intra certos terminos restrictum; semper enim judex rationem habere debet, tam ipsius delicti, quam sortis & conditionis personæ delinquentis; Aliter est enim procedendum contra Nobilem & divitem, qui non præsumitur velle aufugere; quam contra pauperem & vilem personam; quas & alias delicti & delinquentium circumstantias & qualitates, discretus judex probè discernere debet.

*Carpzov. d. quest. 111. n. 26. post Clar & Farin. ibi citat. locis. Scaccia de judic. lib. 1. c. 43. n. 1. seqq.*

Zu geschweigen, das der Herr von Büren diese captur und carceration meistens theils und fürnehmlich in causa sua propria verübet/ da doch klaren Rechts; Quod nemo judex idoneus sit in causa propria, & carceratio in propria causa facta, sit ipso jure nulla; NB.

*Goedd. Margurg Consil. 39. n. 110. vol. 4.*

Ja/wie der von Bönninghausen nicht unbillig ansethet/und dasern à secuto effectu ad causam arguirt werden sol, Quod argumentum in jure firmum & efficax est.

*Nicol. Everhard. loco legal. 21. ab effectu per tot.*

So scheint wol/ das es dem Herrn von Büren nicht so viel umb der Untersassen Klagen und deren Satisfaction, welchen ohne das zu klagen der von Bönninghausen keine Ursache gesehet / als ihm selbst umb des von Bönninghausen Geld und Güter zu thun gewesen sey.

Die

Die zweyte ratio dubitandi ist von schlechter confideration, einmahl darumb/ weil dem Therrn von Büren die Jurisdiction allein/ auch einiger carcer an dem Ort nicht gestanden wird / wie droben nach Nothdurfft beygebracht; Andermal auch auß dieser Ursach/ daß wann gleich der Therr von Büren zu der Jurisdiction sich qualificiren möchte / dannoch die von Gegentheill angezogene L. i. C. ubi de criminib. agi oport. nichts helfen würde/ als welche nur de criminosis vagabundis zu verstehen/

J. Cti Colon. apud Cothman. conf. 30 n 69. vol. 3.

Zu dem auch die carceratio wegen der vielfältigen Nulliteten / und vitiorum injusticia & iniquitatis, gar nicht bestehen könnte/ wie jeko klärlich dargethan/ und weisläuffig zu wiederholen unnöthig ist.

Bey der dritten ration dubitandi, werden verschiedene causæ carcerationis eingeführet / unter denen aber keine einzige gnugsamb ist dieselbe zu salviren: Dann zuvorder ist der von Bönninghausen propter defectum Jurisdictionis nicht schuldig gewesen / den wider ihn angestellten process und carceration vermittelst obligation einiger caution zu ratificiren und gut zu heißen/ per jam supra deducta; undposito casu Jurisdictionis, so gibt der von Bönningh. beständig vor/ daß seine zugeauffte Bürische Grund Güter/ außstehende nōmine & actiones, Wahrschafften und andere pretiosa mobilia zu solcher satisfaction mehr als gnugsamb gewesen; Gestalt auch dieselbe Therr von Büren selbst eo ipso für gnugsamb gehalten/ in dem er sie hinweggenommen/ und darauf den Bönninghausen erlassen; welcher dann auff allen Fall damit seine vorstellende fidejussōres überflüssig versichern können; wann nur der Therr von Büren es ihm dazu hette kommen/ und nicht lieber ante cognitionem causæ sufficientem, ihm eine so ansehnliche über 70000 Reichsthr Wehrt/ an Wahrschafft/ mobilibus pretiosis & actionibus sich erstreckend er Summen/ durch ein so gewalthartiges spolium abnehmen lassen wollen.

Daß aber der von Bönninghausen sich zu der caution nicht solte offerirt, oder sich darzu verstanden haben / wann nur der Therr von Büren ihm dieselbe abgefordert / oder die Commissarii Judicii sich einiger Weise darzu veranlasen hätten/ solches sagt der selbe ganz ohn zu seyn. Es ist ihm aber darunter ergangen / wie es gemeinlich bey solchen Fällen zugehet / da einer ungewarnter Sache in den Kercker gestossen / und aller defension beraubet wird. Quod propter inopinatos carceres, & subitanam status mutationem, rei ut plurimum ita sint consternati, ut de iis, quæ ad defensionem suam pertinent, cogitare non possint.

Olde.

Oldekop. *caut. crimin. tit. I. caut. II. n. 7.*

Zu dem so haben ja besage actorum inquisitionis, dem von Bönninghausen keine protestationes wieder so unglimpfliche captus und processus zuflatten kommen / und bey dem Herrn von Büren versangen wollen; Wie wolte dann derselbige seyn gewilliget gewesen / den carceratum auff gelasserte caution der Hafft zuerlassen? Wie er gleichwol hoc casu zu thun schuldig gewesen; Cum ad privilegia Nobilium & magnæ existimationis virorum pertineat, quod relaxari debeant fidejussoribus datis, præsertim ubi de imputatis criminibus adhuc nihil certi sit probatum.

Guazzin. *defens. 6. c. I. n. 31.*

Ja der Herr von Büren selbst gibt nicht undeutlich zuverstehen / daß ihm ungelegen gewesen / den carceratum auff caution und datis fidejussoribus loszugeben / in dem er so bald nach geschעהner carceration, ehe und bevor der Sache gründlich nachgefraget worden / dem carcerato alle seine auff dem Hause zur Gaisst gehabte ansehnliche Bahrshafften / andere pretiosa und Schuldbriefe / in so grosser quantitet mit Gewalt hinweggenommen / und ihn dannoch in carcere behalten; so unordentlich verfahren / und endlich nach exequirter transaction und einhaltenen so grossen Summen Gelder / ihn der Hafft erlassen.

Daß aber der von Bönninghausen einige suspicionem fugæ solte auff sich geladen haben / dessen ist gewislich bey diesem Fall / da derselbe alle seine so ansehnliche Bahrshafften und mobilia auff dem Hause zur Gaisst gehabt / wohin er sie von einem anderen Ort / da er sie in gung sicherer Verwahrung wieder den Herrn von Büren gehabt / holen lassen / gar keine præsumptio vorhanden. Nec vero sufficit Judicem dicere, se ad capturam rei procedere, propter suspicionem fugæ, sed illa suspicio erat liquidò probanda, antè quam ad capturam procedi poterat. Roland. à Valle *cons. 65. n. II. vol. 3.*

Gleiches Schlages ist was fürs Bierde / de qualitate delictorum angezogen werden wollen / dann es gesehet der von Bönninghausen gar nicht / daß er einiges / viel weiniger capitale crimen begangen; und ist ihm solches auch noch nicht der Gebühr beygebracht / weiniger er dawider mit seiner defension gehöret worden.

Die Inquisitio und Aufsage der Interessirten Zeugen / können ihn gewis dessen / wessen er bezichtiget werden wollen / nicht überführen; Sondern es gehört ein mehrers dazu einen Ehrlichen Vornehmen Mann / von Adellicher

sicher condition. zu so schmechelicher Hoffe zubringen / wie droben angezogen und aufgeführt worden. Wann aber der Herr von Büren die Justitiam carcerationis auff die beygemessene crimina falli & perfidia gründen will; So antwortet der von Bönninghausen nicht umbillich drauff: Daß (beyseit gesetzet er solche imputirte delicta durchaus nicht gestehet) solche imputationes durch keine Inquisition ante capturam befunden/sondern allererst post capturam, eaque durante, bey dem ersten spolio, theils aber post relaxationem bey dem anderen spolio, auß des von Bönninghausen Brieffschafften zusahmen gescharrret worden; Welche ihm zu einiger probation nicht dienen können. Sey also absurdum, daß dem Herrn von Büren dieselbe imputationes, vordenen er ante capturam keine Wissenschaft gehabt/zu der captur Ursach gegeben haben solten; <sup>NB</sup> Zumahl zu der Zeit solche imputationes, wie reipsa, also auch quoad scientiam & cognitionem Baronis Burani, mera non Entia gewesen/quorum nullus esse poterat effectus; per jura vulgata. Wie dann auch auß des von Bönninghausen Bericht so viel zu sehen / daß er an der ihm beygemessenen perfidia, mit des Herrn von Büren angegebenen Gegentheil dolose colludire zu haben/ gar unschuldig / und dieselbe an ihm selbst gar unerschindlich sey; Dahero die Justitia capturae & carcerationis damit nicht wil behauptet werden. Constare autem debebat ante omnia de corporibus delictorum, quam ad capturam procedi poterat.

Dd. citat. à Guazzin. defens. 4. c. 1.

Wolte auch gleich der Herr von Büren sich auff das repetirte examen testium beruffen/und daraus Justitiam carceris zu behaupten sich unternehmen; So ist darauf zu antworten/daß die repetitio testium, contra ordinem & praescriptum juris fürgenommen (de quo infra patebit, in secundae Quaestionis resolutione) und da sie gleich einige vim probandi haben solte//so kan sie doch die capturam & carcerationem, ante repetitionem factam, nicht justificiren, per ea quae tradunt

Juri Coloniaens. apud Cothman. cons. 30. n. 54. vol. 3.

Gleich wie nun auß obgesetzeten rationibus und gründen so wol in facto als in Jure so viel erscheinet/daß die an dem von Bönninghausen verübte captur und carceration wider Recht vorgenommen vnd nicht bestehen kan; Also sein dieselbe durch des Herrn von Büren gesetzte Replicas, und praetendirte confutation nicht niedergelegt / sondern stehen annoch auff festen Füß n; Dann wann gleich tempore carcerationis der von Bönninghausen nich in würck-

würdlich-Kaiserlichem Rathes Dienste gestanden; Weil jedoch der Herr von Büren nicht leugnen kan/das Seine Kaiserliche Mayte. den von Bönninghausen in dero Rathes Dienst und Bestallung gehabt / er auch solchen honorablen Dienst verwaltet; So ist ja durch seiner Kaiserlichen Mayte. tödtlichen Hintzritt/die dignitas ejusque privilegium, welche er durch solche ansehnliche Chargen erworben/ad istum effectum, quem sibi Baro Buranus imaginatur, nicht mit gestorben/sondern in dem subjecto geblieben;

Zumahl ein grosser Unterschied inter mandatum Procuratorium & ejusmodi functionem honorificam, cum hæc dignitatem tribuat, illud nequaquam; welches waitläuffig außzuführen unnöthig / Ideoque hæc illatio à diversis & planè separatis nullius est momenti.

*per l. neque naturales. C. de probat. Everhard. loc. leg. 18. à separatis n. 1.*

Cum separatorum separata sit ratio & jus separatum.

*argt. l. fin. ff. de Calum: Goedd. Marburg. conf. 37. n. 247. vol. 4.*

Et res diversæ, diversum jus requirant.

*argt. l. aut facta ff. de pæn. l. ut responsum C. de transact. Minling. Respons. 99 n. 3. seqq.*

Quod verò officium Consilarii Principis dignitatem magnam habeat, nemo fortè negabit, per ea quæ docent,

*Boer. tract. de aut. magn. Consil. Schrader de feud. part. 10. sect. 2. n. 24. & novissime Theod. Reinking. de regim. secul. lib. 1. class. 5. c. 11. num. 65. seqq.*

Ex qua eadem etiam Ratione cessat vulgaris illa regula: Quod resolutio jure dantis resolvi censetur Jus accipientis; quippe quæ tantummodo locum habet in iis, quæ dependentiam successivam, non in iis, quæ in ipso instanti radicantur & perfectionem habent in se.

*Post. Bald. conf. 469. lib. 3. & Ant. de Butr. cons. 77. n. 2. Domin Cardinal. Tusch. lit. R. conc. 271. n. 1.*

Quod vero dignitas Consilariatus Principis, non successivam dependentiam habeat, sed ipso instanti radicata & perfecta sit, id vel exinde apparet, quod ista dignitas per ipsam collationem à Principe factam, statim perficitur, & effectus suos consequitur.

*l. fin. C. de consulib. lib. 12. l. hac lege 10. C. de metat. & Epidemic. lib. 12. §. filiusfamilias; 4. ubi Dd. Inst. quib. mod. Jus potestatis solvit.*

Ob daß gleich der von Bönninghausen die von dem Herrn von Büren jenem zu wider angezogene Worte / Caesareo quondam & Archiducali Consiliario, also wie es der Herr von Büren außdeutet / de praeterito tempore verstanden hätte / welches er doch nicht gestehet / sondern den Consiliarium Caesarem, ab Archiducali distinguiert; So bleibt doch dessen intentio, und daß der Herr von Büren auff solche dignitet einige reflexion billich nehmen sollen / noch fest stehen.

Zwar es wil der Herr von Büren sustiniren, als wann der von Bönninghausen sein subditus gewesen / dessen aber derselbe gar in Abrede ist / der Herr von Büren auch solche qualitet wider ihn nicht erwiesen / sondern es gehört ein mehreres darzu / ut quis alicujus subditus dicatur, wie zu sehen / ex illis quae tradunt

*Gail. 2. obs. 36. n. 15. & in tract. de pignorat. obs. 15. Casp. Klok. tract. de contribut. c. 11. n. 4. & seqq.*

Und wann gleich dem von Bönninghausen gesagt werden könnte / quod forum sortitus fuerit in loco quo fuit conventus, welches er doch durchaus nicht gestehet auch anders droben dargethan; So möchte doch daher ad qualitatem subditi vel subjectionis nicht geschlossen werden; Cum longe disparia sint forum sortiri & esse subditum.

*Gail. locis jam allegatis.*

Ja wann gleich der von Bönninghausen des Herrn von Büren Administrator, und ihm Rechnung seiner Administration schuldig gewesen / und noch wehre; So folget doch daher nicht / daß derselbe ihn so fort / ehe und bevor dem von Bönninghausen wegen seiner praetension, und darüber begehrter liquidation satisfactio geschehen / in das Gefängniß stossen / und so unverantwortlich wider ihn verfahren lassen mögen; propter causas & rationes supra deductas.

Und stehet es noch in weitem Felde / ist auch unerwiesen / wie darunter mit mehrern ersetzt werden soll / daß der von Bönninghausen convincirt seyn sollte / einiger delictorum schuldig zu seyn / per quorum reatum ipsius honor & dignitas excludatur. Allegata autem Jura in l. 1. & l. quoties. C. ubi Senator. vel clariss. locum non inveniunt, nisi de delicto constet, idque an verè patrum, ante certum sit, & in confesso, tam ex testimoniis idoneis, quam ex delinquentis professione & adleveratione spontaneâ

per

per l. 2 C quor. appellat. non recipiunt. Cothman. cons. 29. n. 194. vol. 23.  
Dahero der Sherr von Büren sich dieses annoch unerwiesenen argumenti  
nicht gebrauchen kan; Dubium enim per aequè dubium probari aut decidi  
non potest.

*l. neg. natales l. matrem C. de probat. Natta cons. 162. n. 32. Goed. Mar-  
purg. conf. 37. n. 343. vol. 4.*

Sed probationes in delictis debent esse luce meridiana clariores.

*l. fin. C. de probat. Hippol. de Marfil. in l. fin. n. 3. ff. ad l. Corn. de Sicar.  
Carer. pract. crim. tit. de homicid. §. Homicidij autem n. 88, fol. 106.*

Eben einen solchen effect hat auch der titulus & dignitas Comitivæ palatii,  
wie droben remonstrire; Und ist eine unzeitige Frage / ob der titulus Comi-  
tivæ den von Bönningthausen des Sherrn von Büren Jurisdiction entziehen  
können / zumahl demselben die Jurisdictio nicht gestanden wird; sublatâ au-  
tem causâ tollitur effectus.

*per vulgata.*

Was der locus carceris für ein Gemach sey und wie derselbe beschaffen/be-  
ziehet der von Bönningthausen sich auff sein Gewissen / und was darin von  
Wind und Regen für Ungemach erlitten; und beruffte er sich disfalls nur auff  
P. Körter / dem nicht unbewußt / daß derselbe anderst nicht / als wie er von ihme  
beschrieben / beschaffen gewesen sey; dem der Augenschein und die von ande-  
ren habende Erfahrung leicht zu statten kommen könnte / wann dieser Post von  
so grosser Wichtigkeit wehre; Dawider aber kan der Sherr von Büren / mit  
seinen erhaltenen attestatis wenig schaffen / weil die Zeugen nicht legaliter und  
formblich abgehört / dahero man nicht wissen kan wie es um ihre Kundschaft  
bewandt sey. Zurecht aber versehen / Quod non testimoniis, sed testibus  
fit credendum. NB.

*c. tuanos. X. de cohabit. Clericor. l. 3. ff. de test. Wesenb. cons. 19. n. 19.*

At testis non juratus (salvis reliquis exceptionibus contra testium  
personas) fidem non facit.

*l. Jurisjurandi 9. C. de testib. c. tuus X. cod. tit.*

Gleicher Gestalt bestehet der von Bönningthausen bey seinem anaegebenem  
schlechtem tractament, so ihm in carcere wiederfahren; und contektiret dane-  
ben / daß er nicht viel besser / als den Hunde Jungen wiederfahren möchte / vor  
des Sherrn von Büren Tische gespeisset worden. Dahero seine tägliche La-  
bung

bing durch den Berndt Klein in eines andern Nahmen an Wein &c. auß der  
 Stade Büren geholet/ die hernacher à part theur gnug bezahlen müssen; da  
 wider dem Sherrn von Büren seines eigenen Jungen attestatum, wider wel-  
 chen der von Bönninghausen verschiedene mehr Exceptiones hat / nicht zu  
 statten kommen kan; weil derselbe injuratus, domesticus, unicus & singularis,  
 & multis ex aliis causis valde suspectus, cujus testimonium nullius momenti  
 esse, extra dubium est.

Sonsten gestehet war der von Bönninghausen/ daß ihm allemahl/ wenn  
 er etwas wider sich selbst schreiben sollen und müssen/ Feder/ Papier und Din-  
 te gereicht worden/ dazu dann des Sherrn von Büren Leute gang willig gewe-  
 sen; Daß ihm aber jemahls/ zu seiner defension, ein und anders auffzusetzen  
 Feder und Dinten sollte gegeben seyn/ solches leugnet er beständig; Sondern  
 contestiret hoch/ daß/ wann er/ was begehret worden/ endlich nach vielfältigen  
 ungeachteten protestationen, wider sich selbst nothdränglich geschrieben/ als-  
 dann ihm Feder und Dinte so bald wieder abgenommen worden; und da ihm  
 gleich etwas/ jedoch in praesentia tentantium & insultantium zuschreiben/ ge-  
 lassen worden wehre/ so heette er doch/ in solchem Zustande und dem tumultu,  
 zu seiner defension nichts concipiren und abfassen können; Gibt es also eine  
 schlechte Folgeren/ dem von Bönninghausen ist Feder und Dinte gereicht/  
 wann er wider sich selbst was schreiben müssen. Ergo ist er deren allemahl  
 bemächtigt gewesen.

Eine gleiche Beschaffenheit hat es auch mit der geweigerten Ansprach/  
 da andere den von Bönninghausen besuchen wollen; Dann es gestehet der  
 Sherr von Büren selbst/ daß er aufferhalb dem Pastor zu Büren keine andere/  
 so nach dem von Bönninghausen gefragt/ zu ihm lassen wollen; Daß aber  
 dieser selbst zu Verschonung seiner Ehren für gut befunden / daß man keine  
 Fremde/ so ihn besuchen wollen/ zu ihm lassen sollen/ solches wird von ihm be-  
 ständig geleugnet; und ist über das gar nicht verisimile oder gläublich/ daß der  
 von Bönninghausen/ gestalten Sachen nach/ seiner guten Fremde Ansprach  
 sollte gescheneet / und ihm also selbst die Mittel zu seiner defension benommen  
 habe; Quod autem verisimile non est, id habet speciem fallitatis,

NB.

arg. l. non est ff. de eo quod met. caus. l. cum res legata ff. de legat. 1. Ever-  
 hard. locor. legal. 11. à verisimil. n. 11. Menoch. conf. 1. num. 258. conf.  
 2. num. 390. vol. 1.

Nec

Nec ullo modo attendendum est.

Menoch. *arbitrar. Cas. 85. n. 2.* Hippolit. *Riminald. conf. 42. n. 93.*

Im übrigen aber hats der Event gnug zu tage gegeben / warumb man denn von Bönninghausen alle Ansprache versperret gehabt / wie solches der gefertte proceß klärlich aufweist; Zumahl solche Versperrung anders nicht / als eine offenbare Weigerung aller defension nach sich ziehen können. Ex quo effectu causa utique est arguenda.

Everhard. *d. l. 21. ab effectu.*

Ferner ob gleich nicht styli, daß einem reo accusato ein Advocatus oder Procurator bey den Responcionibus dandis, zugelassen wird: So hat ihm doch ein Advocatus, der sich seiner defension angenommen, mit Recht nicht geweigert werden können; Cum danda sit facultas carceratis, libere loquendi cum Advocatis de suâ defensione, nullo exploratore interveniente.

Guazzin. *defens. 23. cap. 1. n. 4.*

Imò tenetur iudex providere reo de Advocato, qui ejus defensionem in se recipiat.

Guazzin. *defens. 4. c. 2. n. 8.*

Etiamsi reus non petat Advocatum.

NB.

*l. si non defraudantur 19. ff. de pœn. l. 1. in fin. ff. de quest. Cothman. conf. 29. n. 180. seqq. vol. 3. Blanc. pract. crim. fol. 105. n. 102.*

Endlich wil die Entschuldigung / warumb man an Seiten des Sherrn von Büren die geschene captur und carceration verheelen und nicht gestehen wollen / den Strich nicht halten; wie droben bey den Rationibus decidendi angezeigt; und da es nötig / ferner außgeföhret werden könne. Stehet auch dahin / ob solche æquivocationes in damnum tertii zugelassen seyn; Gewißlich lehret der Heilige Apostel viel anders davon / wann er spricht: Deposito mendacio loquimini veritatem, quisque proximo suo, nam sumus alii aliorum membra.

Paul. *Epist. ad Ephes. cap. 4. vers. 25.*

Und ist das brocardicum juris, quod verba non ad sonum sed ad mentem loquentis sint intelligenda, nicht so crudè und dahin zu verstehen / ac si liceret verba in sensum alienum & alium, quam de quo agitur, detorquere, & ita circumvenire interrogantem. Nachdem nun der Herr Thum Dechant dem von Bönninghausen nach gefraget / und zur Antwort bekommen: Er wehre an ei-

an einen andern Ort/und zwar nach Speyer gezogen / hat er ja darauß nicht vernehmen können/ daß der von Bönninghausen ins Gefängniß gesetzt were / sondern drauß schliessen müssen/ als wenn er nach Speyer verreiset were; dieweilin communi loquendi ulu, man von den Inhaftirten nichts zu sagen pfleget / daß derselbe in einem andern Ort / oder nach Speyer verreiset sey. Verba autem semper intelligenda sunt secundum communem usum loquendi.

*l. librorum 52. §. Quid tamen. ubi Bart ff. legat. 3. Mantic. de coniect. ult. volunt. lib. 3. tit. 8. n. 1. Sard. conf. 313. n. 87.*

Et secundum propriam significationem,

*l. 1. §. is qui navem. ff. de exercit. act. l. 3. §. hæc verba. ubi Bart. ff. de negot. gest. Barbof. in l. quia tale, n. 37. ff. solut. matrim. Mantic. de coniect. ult. volunt. lib. 8. tit. 18. n. 35.*

Und wann gleich der von Bönninghausen dahin gestellet seyn ließe / ob der Botte / der seine Reise nach Speyer simuliret, von dem Hr. von Büren oder dessen Leuten unterrichtet seyn möchte; So seyn doch dessen rationes und Gründe/damit er des Boten Lügen entschuldigen wil/ganz unerheblich; Zumahl nicht verisimile oder vermuthlich / daß einer zu der Zeit gefraget haben solte/wohin der von Bönninghausen für etlicher langer Zeit gereiset/sondern vielmehr an welchem Ort der von Bönninghausen / als den man zu der Zeit vermisset / und nicht wissen können/wo er gewesen / tempore interrogationis sich aufgehalten? Cum regulariter verba ad solum præsens tempus, & ad ea, quæ illo tempore extitissent, referantur.

*l. si ita ff. auri: & argent. legat. Menoch. conf. 97. n. 63. lib. 1.*

NB. Dahero dann des Boten Antwort auff das tempus præsens billich zu verstehen gewesen; dann sonst solche responsio nicht congrua seyn können: Is enim congruè respondere dicitur, qui & re & sententia idem respondet, non qui alterutro tantum,

*l. 1. ff. d. V. O. §. præterea 5. Inst. de inut. stipul.*

Nisi autem responsio congrua sit, & ad interrogationem quadret, non potest ex ea sensus aut voluntas elici.

*d. l. 1. & seqq. l. inter stipulationem 83. §. fistichum. 2. l. continuus. 137. ff. de V. O.*

Reso.