



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

Büren, Moritz von

Rintelii, 1658

Resolutio secundæ Quæstionis. Ob der wider den von Bönningkhausen, ante & post carcerationem angestellter und geführter Process, de Jure gültig sey, und bestehen könne; Oder nicht vielmehr/ ipso Jure ...

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

Resolutio secundæ Quæstionis.

Der wider den von Bönninghausen, ante & post
carcerationem angestellter und geführter Process,
de Jure gültig sey/ und bestehen könne; Oder nicht viel
mehr/ ipso Jure pro nullo, iniquo & injusto zu halten seye

Bei dieser Frage halten wir unnötig viele rationes dubitandi
zu formiren, und uns damit auffzuhalten; Dieweil die acta inquisi-
tionis, und welcher Gestalt bey dem processu verfahren/ in offenen
Druck von dem Herrn von Büren aufgegeben; Darauff auch/ und
was in der gedruckten Apologia enthalten/ an Seiten des Frey-
herren von Büren das fundament des salvirenden Processus gesetzt
wird/ wie solches bey den Responzionibus ad contraria eingeführet
werden soll.

Ob dann zwar solche narrata a Torum bey den Unwissenden et-
nen Schein der Justitz/ und daß der Process gebühlich geführt/ nach
sich ziehen. So halten wir doch beständig dafür/ daß man sich an Sei-
ten des Herrn von Büren darunter mächtig verstoßen/ und der
Process als null und nichtig auch widerrechtlich geführt/ nullo jure
salviret oder verthädiget werden könne; auß folgenden Ursachen:

Rationes Decidendi.

Dann/ erstlich/ ist droben nach Nothdurfft ersehet/ daß die carceratio an ihm
selbst/ bey diesem casu, nulla, iniqua & injusta gewesen; daher alles das
jenige/ was darauff erfolget/ mit eben solchen vitiis behafftet worden. Quis-
quid enim post carcerationem nullam actum est, id omne nullum est. NB.

August. Berol. conf. 167. n. 9. vol. 3. Jcti Coloniens. apud Cothman.
conf. 30. n. 67. vol. 3.

In specie aber/ die Nullitatem Judicii inquisitionis & totius Processus klär-
lich zu remonstriren; So ist fürs erste unstreitigen Rechts/ quod competen-
tia Judicis sit basis & fundamentum omnis judicii.

¶

per.

per l. fin. ff. de Jurisdic. l. fin. ff. de except. Bald. in Rubr. C. si à non compet. jud. Rubin. decis. 80.

Qua deficiente, totus processus & omnia coram incompetente iudice gesta, sunt ipso jure nulla.

l. nullum. C. de Cohort. lib. lib. 12. l. actuarios C. de numerar. lib. 12. l. 1. 2. 3. & 4. C. si non à compet. judic. Hieron. Schurf. conf. 79. n. 4. cent. 2.

Et tota Inquisitio à iudice incompetente contra aliquem instituta, est nulla.

per jura & Dd. apud Carpz. pract. crim. p. 3. q. 107. n. 73.

Nun ist aber der Herr von Büren/in hac causa iudex planè incompetens gewesen; Erstlich propter defectum jurisdictionis, wie solches droben bey der Ersten Frage außgeführt; Et hic defectus maximus est, uti proveniens à causa efficiente ipsius iudicis.

per jura & Dd. apud Guazzin. defens. 1. c. 1. n. 1.

Et insanabilem ac inseparabilem Nullitatem causatur in iudicio.

per Dd. supra in Quaestione I. allegatos.

Potestque contra ipsum iudicem ordinarium pro defensione rei objici hic defectus, ut non sit iudex competens ratione causæ vel personæ, quando vult cognoscere in causa criminali, cum non habet jurisdictionem criminalem, sed tantum civilem.

per l. solemus. §. latrunculator. ff. de iudic. l. defuncto. ff. de publ. iud. Guazzin. d. defens. 1. n. 8.

NB. Dann so ist/sürs Ander/auch der Herr von Büren Iudex incompetens gewesen; weil die Sachen/deswegen er dem von Döninghausen den Process gemacht / principaliter und sürnemblich ihn selbst concerniret, und er sich also zum Iudice in causa propriâ auffgeworffen; Da doch zu Recht verordnet/ Quod nemo in propria causa sit Iudex idoneus.

l. un. ubi Dd. C. no quis in sua caus. jud. Zanger. de except. p. 2. c. 1. n. 142.

Goedd. Marburg. conf. 39. n. 110. vol. 4.

Quippe cum iudex accusatoris & partis magis quam iudicis munere defungens, semper gravare censeatur reum, qualitercunque etiam procedat.

Post Petrum Belloga. in spec. Princip. Rub. 25. n. 1. Cothm. conf. 29. n. 171. vol. 3. Ideo.

Ideoque iudex in propria causa processum fabricare, testes examinare, & informationes recipere non potest, absque Nullitate.

Guazzin. d. defens. 1. c. 18. per tot. Vant. de nullit sent. ex defect. jurisd. n. 93.

Sürs dritte / so ist in facto unlangbar / daß der Fherr von Düren ein Clericus & vir religiosus, deswegen er ein solch iudicium sanguinarium & processum criminalem anzustellen (wie er doch de facto gethan / und sich drumten ergeben wird) nicht qualificirt, cum Clericus iudiciū sanguinis exercere non possit.

c. Clericis 5. X. ne Cler. vel. Monach. secul. negot. c. sententia 9. eod.

Sed irregularis fiat si iudex sit in causa criminali, ex qua ultimum infligi potest supplicium.

Specul. lib. 1. de dispens. §. 4. n. 9. & seq.

Imò ne testis quidem esse potest Clericus in causa criminali, sine irregularitatis vitio.

c. testimonium. 9. quest. 1. Hippol. Riminald. conf. 360. n. 9. seqq.

Endlich und sürs vierdte / nachdem der Fherr von Düren / wie er die per spoliū eingeholere Gelder / und was dabey vorhanden / hinweggehabt / sich wohl genügen lassen / den Gefangenen loß gegeben / und ihn mit weiterem Process als angemasseter iudex / nicht verfolget ; so ist darab nicht ohne Ursach zu schliefen / daß das iudicium nicht zu dem rechten Ziel und End vorgenommen / Non enim ad gloriam Dei.

c. cum Thessalonicam. 11. q. 3.

Non ad vindictam legis,

Apost. ad Rom. 13. vers. 4. l. si vindicari. C. de pæn.

Non ad publicam salutem, & ad damnum aliquod imminens avertendum.

l. si minoris. ff. de administr. tutor.

Nec denique ad fontem puniendum ;

Alberic de Rosat. in l. fin. n. 11. C. de accusat. Petr. Peck. in c. quod quis n. 11. de Reg. Jur. in 6.

sed ad merum lucrum & interesse iudicis coeptus & continuatus est processus. qualem planè vitiosum esse docet

Cothman per jura jam allegata d. conf. 29. n. 263. seq. vol. 3.

In specie den processum inquisitionis / vor / in / und nach der carceration gesüh-



ret/betreffend ; So ist derselbe/ wie ab den gegenseitigen actis selbst/ und dem
 gangen verfolg klarlich erscheinet/ mit schweren vitiis iniquitatis, injustitiae &
 nullitatum behaffret : welches desto flärer zu remonstriren, halten wir nicht
 andentlich vorher zu setzen/was de Requisite inquisitionis in jure & ratione
 naturali fundatis, der fürrestliche JurisConsultus Cothmannus schreibet mit
 folgenden Worten :

Præmittendum est, *inquit*, quod in criminibus inquirendis, inve-
 niendis, puniendisque procedi oporteat, secundum leges divi-
 nas & humanas.

c. absens. 3. quæst. 9.

Secundum jus vetus & constitutionum formam,

l. absentem. C. de accusation.

Secundum juris publici formam,

l. si quis homicidio. C. de accusat.

Secundum receptum judiciorum morem,

d. l. absentem.

Secundum ordinem legibus institutum,

l. fin. C. de accusat.

sine odio vel odii fomite,

c. judicare 11. q. 3. c. qualiter 24. X. de accusation. c. 1. de sentent. in 6.

sine sordibus.

*l. filiusfamil. §. 1. ff. de jud. l. si per imprudentiam. ff. de eviction. c. qui rectè
 11. q. 3. c. 1. X. de sentent. & jud. in 6.*

sine gratia.

l. in heredem in prin. ff. de calumniatorib. d. c. 1. de re jud.

sine ira & furore.

*c. illa. cum seqq. c. apud. c. summoperè. 11. q. 3. Bald. cons. 421. n. 10. vol. 5.
 Thom. Grammat. vol. 32. n. 13.*

sine emendicatis suffragiis,

l. singuli. C. de accusation.

sine levitate,

d. c. summoperè.

sine

sine imperitia,

l. qui cum major. §. sitamen. ff. de bonis libertor. l. 1. in princip. ff. de appellationsib.

sine præcipitantiã,

Elai. c. 28. n. 8. l. 1. C. de execut. rei jud. d. c. summoperè. c. non solum. 11. q. 3.

sine injuria,

l. eo tempore. ff. de pecul.

Denique non ex voluntate nostra,

§. sed & si quid Rubr. de confirm. Digest.

Neque ex mente nostra,

c. paratus. ubi gloss. verb. secundum legem. 23. q. 7. & in c. judicet. 3. q. 7.

Neque ex cervice nostra,

Octav. Cacheran. decis. 79. n. 57.

Neque ex affectione, corde & severitate nostra,

Bald. conf. 298. n. 3. vol. 2.

sed ex præcepto divino.

d. c. summoperè.

Legitima sive legum autoritate,

d. §. sed & si quid.

Ex charitatis affectu,

c. qualiter. 24. X. de accusation.

Animo ac mente per rationem & intellectum gubernata,

Bald. conf. 421. n. 10. vol. 5.

Processu legitimo ritè observato.

Matth. 18. vers. 15. seqq.

Quod enim justum est vel justum esse putamus, id justè nobis persequendum est. NB.

Deuter. 16. v. 20.

Hocque cum primis à terrarum Dominis fieri debet ac decet,

Philip. Melancht. in explic. Evang. quod in festo omnium Sanctorum recitari solet.

Ne, dum ad alienum peccatum coercendum nimis properè deproperant, *l. 1. C. de execut. rei judicat.*

Graviora ipsi peccata admittant,

c. ira. 11. q. 3.

Et sanguinem humanum injuria effusum, ad exsuscitatae conscientiae stimulum frustra desiderent.

l. si vindicari. C. de poen. c. cum ad Thessalonicam. 11. q. 3. c. si quando X. de rescript.

Haecenus Ictus.

Cothman. d. conf. 19. n. 69. seqq. vol. 3.

Cujus verba exscribi etiam digna habuit

Carpzov. pract. crim. p. 3. q. 107. num. 67.

NB. Wann nun der von dem Sherrn zu Büren wider den von Bönninghausen geführter processus inquisitionis examiniret und erwogen wird/ so befinden sich bey demselben so wol in materia als in forma, viele und grobe Mängel; Krafft deren er zu Recht nicht bestehen noch auff einige Weise vertheidiget werden kan. Dann Anfangs ist die erste generalis inquisitio, allem Ansehen nach/nur pro forma ac dicis causa angestellet; Und es in effectu auff eine special inquisition angesehen gewesen; dieweil der Sherr von Büren oder sein Apologist in der Apologia fol. 5. selbst seget/das ehe und bevor die general inquisitio vorgenommen/wider den von Bönninghausen viel Klage geführt worden/also/das er Sherr zu Büren propter precedentem famam wol befugt gewesen/specialem inquisitionem ergehen zu lassen; Als nun die Klagen und famae wider den von Bönninghausen vorhanden gewesen/zu was ende hat dann der Sherr zu Büren wider ihn eine general inquisition angestellet? Inquisitio generalis non aliam ob causam instituitur, quam ut judici inquirenti constet, an delictum commissum sit, & à qua persona.

Carpz. pract. crim. p. 3. q. 108.

Nun hat ihe der Sherr von Büren/lant seiner Apology, ante primam inquisitionem schon gewist/von wem und was prætensè delinquit worden; daher dann auch ein einfältiger wol mercken solte/das es nicht auff eine general, sondern special inquisition müsse angesehen gewesen seyn.

Und wozu dienete das Spiegelsechten mit der am 6. Septembris zu erst angefangenen general inquisition, da der Sherr von Büren schon zehen Tage vorher nemlich den 28. Augusti Anno 1653. eine special inquisition wider den von Bönninghausen durch ein unformblich *всеровъспаленов* in Abhandlung

ring Bernd Widdendorffs und dessen Eheweibs; wie auch Heinrich Zincken/
durch einen ungenannten Commissarium und Notarium, non absque evi-
denti Nullitate, anstellen lassen? Da doch unstreitiger Rechte/ Quod semper
generalis inquisitio præcedere debeat, nunquam, nisi ordine naturæ con-
verso, sequi possit specialem inquisitionem.

Carpz pract. crimin. p. 3. q. 108. n. 3. & Dd. Criminalistæ communiter.

Daß aber der Herr von Büren/ auch ausser dem / solche erste und andere
vermeinte specialem inquisitionem gar præcipitanter, iniquè & nulliter ge-
führe / solches ergibt sich auch auß seinen selbst eigenen actis; dann für erst
mangelt es / ratione materiæ, an dem hochnothwendigen Requisito inquisi-
tionis, nemlich an der diffamatione publicâ, Ad hoc enim, ut contra ali-
quem procedi possit ad inquisitionem, requiritur, ut is de crimine publice
diffamatus sit.

*c. qualiter & quando 24. ubi Dd. X. de accusation. P. H. D. Caroli V.
art. 25. §. Erstlich ob der Verdacht. Menoch. arbit. q. 78. n. 1. Farinac.
pract. crim. quest. 1. n. 50. ubi Dd. magno numero citati. Scacc. de Judic.
lib. 1. c. 84. n. 11.*

Quam opinionem communem adserit

Hippolyt. Riminald. cons. 817. n. 27.

Adeo ut inquisitio non præcedente famâ instituta; nulla sit &
invalida.

*c. inquisitionis 21. d. c. qualiter & quando. 24. X. de accusation. Farinac.
pract. crim. quest. 9. n. 1.*

Et à iudice per calumniam instituta præsumatur;

Marant. p. 6. tit. de inquisitione. n. 21.

Maximè, si fit contra virum bonæ famæ.

Carer. pract. crim. §. Decimus casus n. 3.

Quod procedit, etiam si Iudex procedit ex mero officio.

Dd. apud Scacc. d. c. 84. n. 15.

Imò etsi iudicia alia sint contra inquisitum, uti id demonstrat &
contradicientes refellit

Scacc. d. c. 84. n. 21.

Nec verò quævis fama aut diffamatio sufficit ad inquisitionem
contra

contra aliquem formandam, sed requiritur (1) ut diffamatio sapius per clamorosam insinuationem, uti Dd. loquuntur, pervenerit ad aures iudicis (2) ut talis fama profecta sit à personis fide dignis, & non à malevolis (3) ut diffamatio præcedat inquisitionem (4) ut ortum habuerit ante capturam rei (5) ut de diffamatione constet ex ipsis actis. Et denique (6) ut diffamatio seu fama rei per duos testes integros sit probata

Scacc. d. c. 84. n. 24. seqq. J Ct. Coloniens. apud Cothman. cons. 30. n. 125. seqq. vol. 3. Marant. p. 6. tit. de inquisitione n. 19. seqq.

Ob nun zwar der Herr von Büren in seiner Apology, sich auff einige famam præcedentem beziehet / so ist doch zu deren Ersekung bey den Actis oder sonst nichts zu finden; in specie auch nicht protocollirt, quod fama ista per clamorosam insinuationem ad aures Baronis Burani pervenerit, daher des Apologisten blossen Fürgeben darin nicht zu trauen. Namque non sufficit, quod Judex in inquisitione apponat istam clausulam, famam publicam præcedente, sed necesse est, ut ex actis & ex ipsa informatione constet de fama publicâ, alias inquisitio potest impugnari; secundum

Fulgos: cons. 136. § 108.

NB. Ubi expressè dicit, quod iudici non credatur de fama, nisi ex actis appareat probata, & ipsum sequitur

Philip. Decius cons. 170. col. 2.

Sunt verba

Marantæ d. p. 6. tit. inquisit. n. 20.

Quem juxta cum multis aliis sequitur

Scacc. d. c. 84. n. 26. J Ct. Coloniens. d. cons. 30. n. 128.

So wenig hat auch die gerühmbte diffamatio oder fama publica ihren Ursprung von redlichen unparteilichen und glaubhaffren Personen / dann es ist auß der Zeugen Aufsage zu ersehen / daß die Zeugen (für dieses mahl die übrige Exceptiones, welche der von Bönninghausen wider ihre Versohnen einzuwenden / womit er gleichwol billich zu hören gewesen / beyseits gesetzt) in causâ propriâ meistens / und die sich von dem von Bönninghausen für offendiret und belaidiget gehalten / über die vermeinte delicta examiniret, quorum testimonia nullius momenti esse docet

c. qualiter

c. qualiter & quando 24 X de accusation. Marant. d. p. 6. tit. de Inq. nist. n. 21. P. H. D. Caroli V. art. 15.

Ubi expressè dicitur, daß solcher böser Leumucht nicht von Feinden oder Leichtfertigen Leuten/sondern unparteilichen Leuten kommen solle.

Quemadmodum enim in omnibus aliis actibus, ita etiam in Inquisitione origo diffamationis est spectanda.

per Jura & Dd. apud Cothman. cons. 29. n. 96. seq. vol. 3.

Maxime verò in processu criminali id spectandum est, ut testes, quorum fidem sequi velimus, sint viri idonei & probatissimi, rectæ conversationis & fidei homines, inoffensum affectum habentes.

Cothman d. cons. 29. n. 98. seqq. Christ. decis. 125. n. 16. vol. 5

Cum dictum inimici non debeat esse nocivum.

Bertazol cons. 284. n. ult. vol. 2. Marquard. Freher. de famâ lib. 1. c. 3. n. 4.

Carol. de Grafs. de Exceptionib. c. 24. n. 18.

Ad effectum autem repellendæ diffamationis, sufficit etiam præsumpta testis inimicitia.

Menoch lib. 1. arbitr. quest. 28. n. 6. seq. Polyd. Ripa de actis in mort. art. c. 16. n. 12. Carol. de Grafs. d. c. 24. n. 21.

Ja es ist auß den actis inquisitionis und der Apologiâ des Sherrn von Büren zu ersehen/daß die Zeugen meistens eben die jenige querelanten seyn/welche über den von Bönninghausen / als wann ihnen von demselben Unbilligkeit widerfahren seyn solte/sich beklagt/vnd beschwert haben; Hi vero in causâ criminali funguntur vice accusatorum; Ergo non possunt esse testes in causâ super qua querelam introduxerunt.

Scacc. de Jud. lib. 1. c. 73. n. 2.

Gleicher Gestalt ist auß den actis nicht die geringste Nachricht vorhanden/daß einige diffamatio wider den von Bönninghausen / ante formatam inquisitionem, aut ante capturam ipsius, vorhanden gewesen sein solte / welches jedoch zu recht erfordert wird.

p. c. qualiter & quando 20 X de accusation. Scacc. d. c. 84. n. 27. & seq.

Dahero dem Sherrn von Büren oder dessen Apologisten hierinn nicht zu traun.

per jam deducta & ea quæ in terminis docet Clar. §. fin. q. 31. n. 19.

F

Quod

Quod enim scriptura actorum non dicit, id neque à nobis dici aut allegari potest.

Bart. in l. ad probationem in prin. C. de probat. Wesenbec. cons. 2. n. 29. cons. 15. n. 7.

Et quia de ista diffamatione ex actis non apparet, meritò dicendum est eam prorsus non adfuisse; cum in iure paria sint, non esse, & non apparere.

l. duo sunt Titii ff. de testament. tutel. Minling. Resp. 12. num. 12. Vult. Marpurg. cons. 15. n. 336. vol. 1.

Endlich ist kein einziger Zeuge bey dem aangen Verfolg zu finden / welcher de fama inquisiti etwas deponirt, oder darüber gefraget worden wehre; viel-
weinigere kan gesagt werden / dass die Inquisitores dieses requisitum Inquisitionis in acht genommen haben sollten; Quod de fama Inquisiti constare debeat per duostestes integræ fidei, quod tamen necessariò requiritur.

post Grat. cons. 57. n. 11. vol. 2. Rolandi à Valle cons. 16. n. 16. vol. & alios. Jcti Coloniens. apud Gothman. cons. 30. n. 126. vol. 3. Scacc. d. c. 84. n. 29. Carpz. pract. crim. p. 3. q. 108. n. 51.

Sürs Zweite befindet sich noch ein grösser Mangel in materia inquisitionis, in dem zu einer Rechtlichen Inquisition gehörigen Indicii zumahl keine legitima Indicia vorhanden gewesen / wodurch der Herr von Büren zu einer so schmechelichen Inquisition, wider den von Dönninghausen rechtswegen bewogen werden können; wie sich darunten mit mehren ergeben wird: Cum verò Inquisitio formata, saltē de facto lædat existimationem Inquisiti, vel sola naturalis ratio docet, ad eam sine indiciis & argumentis etiam ex mero officio non esse decurrendum; Quam sententiam tuentur summi causarum criminalium practici.

Albert Gandin. lib. de malef. Rubr. de Inquisitionibus. n. 4. Augustin. Ariminens. apud Angel. tract. maleficio. 2. n. 57. Hippol. de Marfil. in pract. crim. §. Constante. n. 22. vers. modo redeundo.

Eamque communi Interpretum calculo probari scribit

Henric. Boich. in c. 1. X. de offic. ordinari. Roland, à Valle cons. 24. n. 90. vol. 1. §. cons. 3. n. 15. vol. 3.

Quam totum mundum sequi docet.

Ludovic. Catus. cons. 99. n. 1. vol. 1. inter criminal.

Quin

Quin etiam Albertus Gandius, causarum criminalium Pater & Princeps, quemadmodum eum appellat

Raphael Fulgos. *cons.* 106. n. 2.

Judicem sine iudiciis de quoquam inquirentem, non tantum injuria inquisitum adficere, sed eo amplius graviter puniri posse, & non Judicis sed Canis nomen mereri aperte, scribit.

NB.

allegato loco n. 6. Cothmann. *cons.* 7. n. 42. *seqq.* vol. 1.

Ideoque inquisitionem sine iudiciis precedentibus formatam ipso jure nullam esse, communiter receptam est

per text. in c. qualiter & quando 24. X. de accusation. l. justissimos. 3. C. de off. Recl. Prov. Farinac. *pract. crim. quest.* 1. n. 40. Roland. à Valle. *cons.* 17. n. 8. vol. 3. Scacc. d. c. 84. n. 37.

In tantum ut Nullitas Inquisitionis ex defectu Indiciorum promanans, omnia post Inquisitionem acta & gesta inficiat reddatq; nulla

Post. Hippol. de Marfil *pract. crim. §. secunda questio.* n. 87. Cravet. *cons.* 821. n. 1. Jcti Coloniens. apud Cothmann. *cons.* 30. num. 118. *seqq.* Carpz *part.* 3. q. 108. n. 44. *seq.*

Debent autem ejusmodi Indicia, non remota & levia, sed legitima, gravia, propinqua, & urgentia esse, & ad formandam Inquisitionem sufficientia.

NB.

Farin. d. q. 1. n. 43. & *quest.* 9. n. 20. Carpz. *part.* 3. *quest.* 108. num. 43. Guazzin. *defens.* 9. c. 1.

Idque ob hanc causam, quod per Inquisitionem Inquisiti fama apud viros graves vehementer læditur.

Clar. §. fin. q. 5. n. 5. & *quest.* 20. n. 3. Menoch. 1. de *presumpt. quest.* 88. n. 10. Jcti Coloniens. apud Cothman. d. *cons.* 30. n. 155. *seq.* Carpz. p. 3. *quest.* 107. n. 19.

Sunt autem legitima indicia, quæ à jure adprobata sunt.

l. legitima ff. de *pañ.* Scacc. de *judic. lib.* 1. c. 84. num. 7. Guazzin. *defens.* 9. c. 2. num. 1.

Et si verò qualitas & sufficientia indiciorum in arbitrio judicis consistat.

Farin. d. q. 1. n. 45. in *fine* Scacc. d. c. 84. n. 4.

F 2

Hoc

Hoc tamen arbitrium non liberum est & absolutum, sed jure regulatum

Farin. d. q. 1. n. 46. Menoch. arbitrar. q. 77. n. 1

Quantumvis enim arbitrium sit liberè, generaliter, amplè, absolute, & secundum voluntatem concessum, semper tamen debet restringi ad dictamen rectæ rationis, & non extendi ad appetitum more belluarum; quia homini qui rationalis est, confertur, & hoc rationis dictamine attento, nullum arbitrium videtur dici posse liberum. *Scacc. de jud. lib. 1. p. 53. n. 27.*

Ideoque Judex non absque discrimine potest arbitrari, ex solâ inculpatione offensi, ex sola querela, ex sola fama, & ex dicto inimicorum statim decernendam & formandam esse Inquisitionem.

Post. Modern. Rom. quest. 1. n. 46. Guazzin. defens. 9. c. 2. n. 4. J. C. Colonien. d. cons. 30. n. 168. Farinac. d. q. 1. n. 46.

Sed pro ratione circumstantiarum, criminis qualitate, & personarum sorte ac conditione, æstimare & definire Judex debet, quarum indicia ad specialem inquisitionem sint sufficientia.

Carpz. d. p. 3. quest. 108. n. 60.

Unde receptum est, quod ad inquisitionem contra virum honestum, nobilem & bonæ famæ, majora & graviora indicia requirantur, quam adversus homines leves & malæ famæ.

Farin. d. q. 1. n. 49. Carpz. d. q. 108. n. 64.

Quod si negligitur, datur causa conquerendi de præcipitantiâ Judicum, qui non rarò odio privato magis quam officii ratione, commodique publici amore adducti, ad remedium Inquisitionis prorumpunt; quasi adversus eos, quos postea causâ penitus examinâtâ, sententia Jurisperitorum, vel superior Magistratus in fontes declarat. *Carpz. quest. 107. n. 20.*

Legitima autem ista indicia à personis fide dignis, providis & honestis ortum habere, & evidentia esse debent, ita ut Judicis animum ad inquirendum pertrahere possint.

per

per l. 1. §. Idem Cornelio & §. Divus Severus ff. de quaest. c. qualiter & quando 24. X. de accusation. Decius conf. 615. n. 6.

Et hanc inter jurisperitos receptam sententiam esse docet.

ex August. Beroj. cons. 172. n. 4. & n. 7. vol. 3. Burfat. cons. 94. n. 37. lib. 1.
Cotiman. cons. 29. n. 129. n. 125. seq. vol. 3.

Wann nun dagegen die Indicia wider von den von Bönninghausen besehen und erwogen werden/so befindet sich daß dieselbe ihren Ursprung von eben denjenigen Leuten haben / wo von die vermeinte fama oder diffamatio entsprossen; Nemblich/ welche sich von dem von Bönninghausen für belaidiget gehalten/ihm dahero Feind gewesen; und zu den inculpationibus, des von Bönninghausen Bericht nach/sich verteilen und bewegen lassen.

Quod vero ex hujusmodi testium dictis indicia ad inquisitionem non sufficient, id jam est evictum.

Und wann gleich ein und andere Indicia darauf genommen werden möch-
ten; So würde jedoch/wann der von Bönninghausen dawider der Gebühr
Rechtens gehöret/und nicht also/wie geschehen/per carceris tormenta, über-
fallen worden wehre/ gar bald zu Tage kommen seyn; daß alles dasjenige/so
die unüchtige Zeugen als delicta angegeben / ihm zu keinem crimine hätte ge-
rechnet/und aufgedeutet/von ihm dem von Bönninghausen auch das vitium
doli mali gar wol abgelehnet werden können. Dann es ist nicht genug/der von
Bönninghausen hat ein und andere / dem Herrn von Büren zugehörige
Sachen bey seinen Sachen gehabt; Ergo, hat er dieselbe dolo malo unter-
schlagen wollen; Es seyn ja verschiedene von dem von Bönninghausen an-
gezogene Ursachen/warumb er solche Sachen bey den seinigen gehabt / welche
gewißlich allen dolum & animum delinquendi planè excludiren. Ein die-
selbe nun dem Herrn von Büren verkorgen gewesen / so hette sich je in alle
Wege gebühren wollen/ eine so vornehme Person / die sich umb den Herrn
von Büren so wol meritirt, zu fordriff darüber mit glimpff zu hören/ alles erst
abzuführen / oder seine Entschuldigung zuvernehmen / ehe und bevorn man
ihn mit so schmechelicher Inquisition überfallen; Zumahl der Herr von Bü-
ren nicht behaupten kan / daß ihme der von Bönninghausen seine in Ver-
wahrung gehabte Sachen jemahls vorenthalten oder gewatgert / sondern
ihm ein und anders / ja die kostbare Sachen alle / willig und gern abfol-
gen

gen lassen; Warum solte er ihme dann die übrige / in schlechten utensili-
 bus mehrentheils bestehende Sachen vorenthalten haben? Weil nun auß
 NB. dem actu, daß der von Dönninghausen einige / dem Therrn von Büren zu-
 stehende Sachen bey den Seinigen in Verwahr gehabt / nicht also bald in de-
 lictum zuschliessen ist; So hätte sich der Therr von Büren auß den Rech-
 NB. ten erinnern lassen sollen. Quod actus qui potest sonare in delictum & non
 delictum, semper ita debet interpretari, ut absit delictum.

*l. merito § 1. ff. pro soc. l. Prætor. 4. §. docere 12. ff. de vi bonor. raptor. c. esto-
 te 2. ff. de R. J. c. ult. X de præsumpt. Mascard. de probat. concl. 495.*

Et ubi alia conjectura sumi potest, ibi delictum non est præsumen-
 dum. Farinac. *præct. crim. p. 3. q. 85. n. 26.* Card. Tusch. *lit. D. concl. 165.*

NB. In dubio enim delictum non præsumitur

Ruin. cons. 1. n. 3. vol. 5.

Sed interpretatio semper fieri debet ad excludendum delictum.

*Mascard. d. concl. 495. Menoch. 4. præsumpt. 161. n. 26. Hippol. Rimi-
 nald. cons. 817. n. 41. Guazzin. defens. 29. c. 2. n. 4.*

Ubi autem dolus non est, ibi delictum imputari non potest.

*l. qui injurie § 1. in prin. ff. de furt. l. fraudis. 79. ff. de R. I. l. perspicien-
 dum §. delinquent. ff. de pæn. Hippolyt. de Marfil. singular. 176. n. 2.*

Quo pertinet, quod toties Jura & Dd inculcant, antequam ad In-
 NB. quisitionem specialem procedatur, non tantum Judici constare
 debere de corpore delicti, sed etiam an scelere quid perpetratum sit.

*l. §. Item illud 23. ff. ad SCtm. Syllanian. l. necessario §. 1. ff. eod. Carpz.
 præct. crim. p. 3. quæst. 107. n. 72.*

So viel die formam der angestellten Inquisition betrift / so erscheinet dabey glei-
 cher Gestalt ein grosser Mangel; und zwar erstlich an dem Judice delegato oder
 I. Commissario selbst. Dañ es führen die Acta Inquisitionis nach sich / daß die
 erste general inquisitio, aller erst am 6. 10. 11. 12. 13. und 15. Septemb. Anno
 1653. angestellet worden / zu welcher Zeit der Commissarius Frank Egbert
 Kogenberg noch keine commission den Inquisition proceß anzustellen ge-
 habe / als welche er / testibus actis Inquisitionis fol. 36. lit. A notorium indu-
 centibus, erst sub dato 6. Octobris Anno 1653. von dem Therrn von Büren
 bekommen; Dafern nun die Zeugen von bemeltem Kogenberg bey der ersten
 Inquisition examinirt worden; So ist solches examen pro merè nullo zu
 halten;

halten; weil Rechts/ Quod Commissarius antè quam commissionem seu
mandatum à committente acceperit, exercitium Juris non consequatur.

Decius in c. super eo. n. 2. X. de Appellat.

Quod adeò verum est, ut actus ante præsentationem literarum
commissionis gestus, sit ipso jure nullus, etiamsi is aliàs certo sci-
ret, se esse Commissarium.

Post Angel. & Dd. in l. si furiosus. ff. de judic. Felin. in c. sciscitatus. X. de
Rescriptionib. Rutger. Ruland. de Commissariis. l. 1. c. 3. n. 14. seq.

Sürs ander / erreuget sich derselbe Mangel auch bey dem Notario, so der er- 2.
sten Inquisition beygewohnet; dann im fall der Notarius Joannes Georgius
Neunefius solchem ersten examini beygewohnet; So ist von seiner requisi-
tion oder constitution zu dem actu consignandi examinis ac rotuli keine
Nachrichte vorhanden; sine mandato judicis autem Notarius nihil agere
potest in judicio.

Mascard. de probat. concl. 1099. n. 37.

Hat aber ein ander Notarius das erste examen verzeichnet / ausser dem dann /
dass die omisso personæ ipsius Notarii die schwereste Nullitet geben wolte /
so kan die Inquisitio auß dieser Ursache zu Recht nicht bestehen; Quod nec NB.
primum, nec secundum Inquisitionis examen ejusve repetitio co-
ram alio, quam jurato judicii, secundum constitutionem Caroli-
nam, seu juxta jus commune, ab initio ad totam causam deputato
Notario expediri, conscribi, & ad acta referri possit, & si ab alio ex-
traneo, quantumvis legali expeditum, conscriptum & ad acta rela-
tum sit, non probet.

per Dd. à se citatos J. Cti Coloniens. apud Cothman. conf. 30. n. 99. vol. 3.

Zum dritten / so ist auß den Actis nirgends zusehn / dass die erste Inquisitio, wie 3.
sichs gebührt / gerichtlich coram judice & Scabinis verrichtet seyn solte; Son-
dern dieselbe ist in secreto, extrajudicialiter sùrgenommen / und das protocol-
lum sine nominatione Judicis & Adfessorum geschrieben worden / Quod e-
nim exactis non apparet, id factum non esse præsumitur.

per ante deducta.

Nun vermögen die peinliche Rechte: Quod examina testium sint expediem-
ta à Judice, duobus Scabinis seu Adfessoribus & Notario.

P. 2.

P. H. D. Carol. V. art. 71. Novell. 90. c. 5. in fin. Dd. laudati à J. C. C. Coloniens. apud Cothmann. conf. 30. n. 30. vol. 3.

Weil dan solches nicht in Obacht gehalten / so ist der processus Inquisitionis, contra expressum jus in secreto institutus, an sich selbst null und nichtig. per l. non dubium §. C. de legib.

Quemadmodum alias omnis processus occultè factus suspicione laborat.

c. 1. §. Porro X. ut ecclesiast. benefic. sine deminut. confer. Dec. & Dd. comm. in l. quo tutela 73. §. Clam. ff. de R. I.

NB. Quæ enim clam molimur, ea callidè moliri, & non jus nostrum tueri, sed potius injuriam in alterum comminisci existimamur.

l. 1. §. 1. & seq. ff. Quod vi aut clam. Cothman. conf. 7. n. 103. seq. vol. 1.

Et qui clam agit, sinistra se ipsum suspicione gravat.

Dd. in d. l. 73. §. clam. ff. de R. I. Paul. Paris. conf. 7 n. 4. part. 4.

Ideoque talibus actibus clandestinis, dolum inesse jura præsumunt.

l. 2. ubi Dd. C. de repud. heredit. d. c. 1. §. Porro X. ut Eccl. benef. Gravett. conf. 129. n. 11. & conf. 178. n. 6. Cothman. d. conf. 29. n. 122. vol. 3. Vanti. de Nullitat. ex defect. proc. n. 82.

Dahero dann solche Inquisitio und darüber gehaltenes protocollum keinen Glauben meritiren; cum in confesso sit, ejusmodi secretas informationes nihil probare.

Post Afflict. decis. 391. n. 5. Arismin. Tapat. decis. 287. in fin.

4. Und wird solche Nullitet, zum vierdten / dahero / noch so viel schwerer; weil man nicht wissen kan / von was für einem Commissario oder Notario, die generalis & respectivè specialis inquisitio fürgenommen und expediert sey. Gestalt solches in den Actis Inquisitionis nicht zu finden; Dann es wird weder Judex noch Notarius benennet / von dem die Zeugen in Inquisitione generali fol. act. Inq. 93. & seqq. examiniret; Cum tamen ejusmodi Judicis & Notarii denominatio ad validitatem inquisitionis requiratur.

c. quoniam contra. X. de probat. P. H. D. Caroli V. 182. & 189. J. C. C. Coloniens. d. conf. 30. n. 91.

Welches dann auch bey der præpöterirten special Inquisition, dabey Vernde Middendorff und dessen Eheweib / am 28. Augusti An. 1653. examiniret, eben so zugegangen / wie zu ersehen in den Actis Inquisit. fol. 79 seqq.

Jas

Ja es ist bey der gleichfals präpösterirten special Inquisition und Befragung Henrichen Fincken (wider welchen doch ohne dem/ der von Bönninghausen seinem Berichte nach/ viele und tapffere Exceptiones inhabilitatis hat) zu observiren, daß so wenig Zeit und Ort dieses examinis, als des examinators Person/ für dem das Examen gehalten/ gesetzt und benennet; Id quod magnum suspicionis vitium præ se ferre docent.

l. 1. ubi Dd. ff. d. edend. Gothman. d. conf. 29 n. 262. vol. 3.

Zum fünfften/ wird solche Nullitas inquisitionis dadurch vermehret/ daß kein Zeuge ratione loci & temporis, quibus delicta, inquisito imputata, commissa sint, befraget oder darüber deponirt; quod tamen tam strictè ad substantiam inquisitionis requiritur, ut eo omisso & neglecto inquisitio sit nulla & inepta.

per Dd. apud Marant. part. 6. tit. de Inquisition. n. 35.

Also daß der von Bönninghausen gnug Ursache hat mit off angezogenen Jctis zu sagen; Quod si oculatius acta Inquisitionis inspiciantur, animadvertere liceat, nihil aliud illa esse, quam meras rapsodias, & tumultuariè unde quaque corrala fragmenta, quæ nec formam publicorum actorum ullibi referant, nec nomen tale mereantur, quod in plerisque, respectivè, annus, mensis, dies, locus & hora, & personæ intervenientes, in omnibus verò ordo desideretur, & confusim omnia inordinata post - & ante positione permixta, proinde nullius fidei seu probationis sint.

per d. c. quoniam contra, & P. H. D. Caroli V. locis allegatis Jcti Coloniens. d. conf. 30. n. 92.

Zum sechsten ist keine Nachricht bey den vermeinten Inquisitions Acten zu finden; daß einige aperta denunciatio vel delatio criminum wider den von Bönninghausen vorgangen seyn solte; Sondern es ist bloß auff heimliches hinterrückts beygebrachtres Angeben/ und als auff die secretas denunciations, & quidem nullâ diffamatione publica præcedente, der ganze processus inquisitionis fundiret und gegründet worden. Quoties verò judex, præsertim deficiente famâ publicâ, procedit, sine aperto Denunciatore vel accusatore, tantummodo per secretas de-

nunciaciones & notificationes, toties inquisitus, etiamsi delictum plene esset probatum, debet absolvi.

Bossius *tit. de accusat. n. 3. & tit. de denunciat. n. 18. seq.* Clar. *§. fin. q. 5. num. 2. & 4.*

NB. Cum processus sit ipso jure nullus.

post Modern. Roman. *conf. 86. num. 54. & in qu. 1. num. 49.* Guazzin. *defens. 29. c. 2. n. 24.*

Solte dann an Seiten des Sherrn von Büren replicirt werden/das die que- relirende obgehörte Bauren und andere examinati, die Stelle der denuncian- ten vertreten / *Eò quod primus testis, qui reperitur examinatus, habeatur pro denunciatore*

Decian. Resp. 93. n. 125. vol. 2.

So muß billig der von Bönninghausen mit seiner Duplic dagegen gehört werden; *Quod ejusmodi testis pro Denunciatore habitus, nihil probet. Ut exclamat contra judices aliter facientes.*

Bertazol. conf. 251. n. 103. vol. 3. referente Guazzin. d. defens. 29. num. 28. Scacc. de Jud. lib. 1. c. 73. n. 2.

NB. Wenn auch gleich einige aperti Denunciatores & delatores criminum vor- handen gewesen seyn solten / quo de tamen ex actis nih il quidquam constat; so würde es doch an der à jure requisitâ formâ denunciationis gänzlich er- mangeln; Zumal man von keiner denunciatione in scriptis factâ einige Nach- richt hat / *Cum tamen denunciations ejusmodi in scriptis fieri debeant.*

Jul. Clar. §. fin. q. 7. n. 11.

Und nachdem vox & fama publica, bonæ & integræ existimationis, für den von Bönninghausen gewesen / welches dem Sherrn von Büren / nicht ver- borgen seyn können; So hette er auff solche falsche delationes, so schmehtlich per inquisitionem, wider ihn nicht procediren, sondern vielmehr die bereits ü- bel angefangene inquisition wider ruffen und einstellen sollen.

per Dd. à se laudatos. Cothmann. conf. 7. n. 58. seq. vol. 1.

Desto mehr darumb / weil er die von den Rechten vorgeschriebene Ordnung bey der Inquisition nicht in acht gehalten / *per supra deducta.*

Quotiens enim inquisitor ordinem inquisitionis à jure præscri- ptum non servat, prudenter & cautè se corrigere debet.

C. Qualiter. & quando. 17. X. de accusation.

Auß diesen vorgesehten defectibus & vitiis processus, erscheinet so viel:
Quod

Quod quidquid contra inquisitum tentatum est, id nullo jure fa-^{NB.}
ctum, atque adeo inefficax, nullum & frustra esse, uti in terminis
non imparibus exclamat.

ex Dd. à se citatis Cothman. d. conf. 7. n. 60. vol. 1.

Darauff nun zu dem wider den von Bönningthausen in dem Gefängniß ge-
führten Proceß zu schreiten / so ist dessen nullitet bey Erörterung der ersten
Frage de præcipitania, injustitia & nullitate carceris, schon guten Theils re-
monstriret, welches anhero zu repetiren so verdriesslich als unnötig seyn wür-
de; Nur die vornembste und gröbste vitia processus vorzustellen: So ist zu
Vordriß das judicium mit keinen geschwornen Schöpffen oder Adfessori-
bus besetzt gewesen/welches der von Bönningthausen hoch contestirt; Ihm
darinn auch billich umb so viel mehr zu glauben / weil von der Beeidigung
und constitution der Schöpffen gar kein Nachricht oder Protocollum zusin-^{NB.}
den; welches dem judicio und process eine unheilsame nullitet machet.

P. H. D. artic. 71. juribus supra adductis.

Demnegt / beschwehrt der von Bönningthausen sich nicht unbillich / über die
ihm/loco & tempore satis inoportunis, non sine gravi concussionis ac terri-
tionis vitio, furchaltene vielfältige verworrene und gefährliche Fragen / da-
mit seine examinatores ihn überfallen / zu confundiren, und ohne vorgehende
citation, ad reddendas (si quas reddere obstrictus fuisset) rationes, gleichsam
mit Gewalt zu einem criminoso zu machen gesucht. Da man gleichwol / mit
Personen von solcher condition, mit mehrer discretion zu verfahren pfliget;
wie droben bey der ersten Frage angeführt worden / idque monet

Scacc. de judic. lib. 1. c. 86. n. 19.

Auch solche gefährliche / dunckele und Sophistische Fragen / welche bey diesem
processu, wie solches der eventus aufgewiesen / nur ad malum sine m, und des
von Bönningthausen Armutz hinweg zunehmen / angestellet gewesen / einem
Richter durchauß nicht gebüren; wie solches weitläufftiger dociren

Scacc. de jud. lib. 1. c. 86. n. 3. seqq. Guazzin. defens. 20. c. 12.

Dahero der Jctus Cynus nicht Unrecht geschrieben / Quod quidem ejusmodi
cautelæ deceptoræ afferant judicibus honorem in hoc seculo, in alio autem
ædificent ad gehennam.

referente Paulo de Castro in l. si per errorem. n. 5. in fin. ff. de jurisdic.
omn. judic. & in l. edita. n. 9. C. de edend. Scacc. & Guazzin. jam ad. locis.



Wie ungestümb und unhöflich aber der von Bönninghausen von dem Fiscal gleich zu Anfangs überfallen / dessen so offti wiederholete protestationes, contra enormitatem processus, gar nicht attendiret, ihm auch anmaßlich ange-
NB. zeigt worden / quod à captura inquisitus non possit appellare, multò minus protestari, welches jedoch den Rechten schnurgleich zuwider; Ja ohngeachtet der von Bönninghausen so sehr consterniret, daß er auch / pro recollectione mentis & corporis sibi pernecessaria, umb einige dilation bitten müssen / die ihm aber / von dem nicht unverdächtigen Fiscal, mit Bedreung Schaden und Nachtheils geweigert / solches ist ab den actis inquisitionis fol. 2. 3. & 4. nicht undeutlich zu sehen.

Das dritte vitium processus bestehet darinn / daß dem von Bönninghausen durch einen Bescheid / laut act. inquis. fol. 4. in fin. auferleget werden wollen; Auff die articulos inquisitionales gestracks / des Fiscalis Begehren zu Folge / medio juramento veritatis, seine Antwort zugeben; da doch die Rechte und deren Doctores communiter statuiren: Quod iudex inquisito in causa criminali deferre non possit juramentum veritatis. wie solches zu sehen bey den Dd. allegatis.

à Guazzin. defens. 20. c. 1. Carpz. pract. crim. p. 3. quest. 113. n. 42.

NB. Dahero dann zu ersehen / mit was für Persohnen das Gericht bestellet gewesen; scilicet. quæ per juris ignorantiam illud juris esse affirmare non erubuerunt, quod nihil minus erat quam jure dispositum & constitutum. Welches auch so viel mehr darab zu begreifen / daß der Commissarius, fol. actor. inquisitionis 27. in fin. per decretum adseriren dürfen: als wann zu Recht erfordert werde / daß Procurator Fisci in inquisition Sachen so wol für sich / als in seines Herrn Principalen Seele juramentum calumniæ præstiren müsse. Ex quo juris fundamento vel quasi, auch dem Procuratori Fisci das juramentum calumniæ in suam & Magistratus se constituentis animam anmaßlich ex officio deferiret, welches auch also / besage actorum inquisitionis fol. 28. geschworen worden.

Wann man aber dagegen die fundamenta juris & praxin introductam besithet / so findet sich einmahl juris consuetudinarii zu seyn; Quod Fiscalis non teneatur de calumnia jurare.

Minsing. 1. obs. 74. Gail. 1. obs. 90. n. 6. Guazzin. defens. 20. c. 2. n. 4. Farinac. quest. 16. n. 22. in fin.

Andermahl ist hactenus in judiciis unerhört / daß ein Magistratus oder Jux-
 dex.

dex (dafür der Herr von Büren sich in dieser criminal Sache gehalten) durch sich selbst oder seinen Procuratorem, vor seinem Commissario das juramentum calumniae schwere / quæ negativa, uti probata subsistit, donec contradicens affirmativa probetur:

l. 1. l. actor. ubi Dd C. de probation. Cravett. conf. 1. in fin. Goedd. Marpurg. conf. 19. n. 187. vol. 4.

Et quod Dominus Procuratoris Fisci, nec per se, nec per Procuratorem de calumnia jurare teneatur, docent

Joan. Petr. Surd. decis. 18. n. 12. Anton. del Re Tiburt. in tract. de juram. calumn. c. 16. n. 84.

Und ist von dem Commissario viel gewaget (nisi aliud quid lateat) daß er seinem gnädigen Herrn und dessen bestalten Fiscali, den Eidt calumniae jumen- ten dörfßen; welches ihm schwehrluch ein ander Herr würde zu gut gehalten haben; welcher betrachret hette / Illud tum demum fieri posse; cum Dominus NB. Fiscalem constituens est injustus & injustitiam exercere solitus, ita ut contra se de calumnia committenda sit præsumptio.

Surd. d. decis. 18. n. 12. Bernhard Græv. lib. 1. concl. 90. in fin.

Hette auch der Commissarius sich wol erinnern mögen / quod Dominus suis tanquam Clericus juramentum calumniae absque expressa concessione Prælati sui præstare non potuerit.

c. 1. X. de juram. calumn.

Das vierde vitium processus, ist darauß zu ersehen / daß ob wol zu Recht ver- sehen / Quod si instituta sit specialis inquisitio, tum inquisito copia inquisiti- onis indiciorum & omnium actorum communicari debeat.

Dd. magno numero citati à Cothman. conf. 7. n. 61. seqq. vol. 1. & conf. 29. n. 153. seqq. vol. 3. Baptista à Vilalol. comm. opin. lit. I. n. 22. Berlich. dec. 161. Carpz. pract. crim. p. 3. quest. 115. n. 99.

Cum traditio copix pertineat ad defensionem

Marant. p. 6. tit. de actor. edit. n. 54. Scacc. de judic. lib. 1. c. 100. n. 6. & n.

Et ad hunc finem danda, ut inquisitus interrogatoria exhibere, in- dicia elidere, & innocentiam suam deducere possit.

Zanger. de quest. & tortur. c. 3. n. 2. seqq. Guazzin. defens. 24. c. 24. n. 1.

Nec sufficiat ostendere inquisito indicia perlegenda, sed oportet ut

fiat copia describendi.

Franc. Ripa *in l. is apud quem 2. C. de edend. n. 8.*

Et dentur dilationes competentes ad opponendum contraindicia.

Ripa d. l. Berlich. *d. decis. 161. n. 11. seqq.*

NB. Idque obtinet non tantum, si reus copiam petat, sed & si eam non petat, cum ex officio iudex teneatur reo copiam processus dare.

Gail. *de pace publ. lib. 2. c. 7. n. 8.* Guazzin. *defens. 24. c. 2. n. 3. 5.*

Quod si iudex facere detrectat, tum processus est ipso jure nullus.

Gail. *d. c. 7. n. 8.*

Et hoc adeo verum est, ut si aliter diceretur, tum sequeretur, reum defensionem suam tacite renunciare posse.

Guazzin. *d. c. 24. n. 3.*

Quod absurdum foret statuere velle.

Corfet. *singul. verbo. Defensio. 1. n. 1.* Soarez *comm. opin. lit. D. n. 23.* Hippol. Bonacoss. *comm. opin. lit. D.* Guazzin. *jam d. c. 24. n. 3.*

So ist demnach dem von Bönninghausen von den Actis inquisitionis, indiciis, und was dabey gehandelt und vorgenommen / nicht das geringste communiciret worden / wie solches die acta inquisitionis selbst nachführen.

Wiewol auch das fünffte vitium processus betreffend / dem inquisito, designatio testium contra se examinatorum, & iterum per repetitionem examinandorum, Rechtswegen hette gegeben werden sollen / wie solches außführlich zu sehen / bey den Dd.

apud Cothman. *d. conf. 7. n. 70. seqq. vol. 1.* Guazzin. *d. defens. 24. c. 3. n. 8.* Gail. *2. de P. P. d. c. 7. n. 6.*

So hat doch solches dem von Bönninghausen nicht wiederfahren mögen / und ist davon bey den actis inquisitionis altum silentium.

Das sechste vitium processus, befindet sich bey den inquisition acten augenscheinlich / in dem mit der repetitione des Zeugen Verhörs ganz unordent- und unförmlich umgangen; Zumahl / erstlich / der von Bönninghausen nicht eins ad videndum produci & jurare testes citiret worden; welches doch ad validitatem examinis so nöthig gewesen / ut eâ citatione omiffa, & testibus ad jurandum, reo non citato, admissis, totum testium examen sit nullum, & nihil probent testes examinati, & ne quidem indicium faciant.

per

per Dd. citatos à J Cris Colonienf. apud Cothman. *conf. 30. n. 77. seqq.*
 & num. 96. Guazzin. *defens. 24. c. 9. per tot.* Scacc. *de judic. lib. 1. c. 9.*
num. 937. & seqq.

Und ist nicht genug wann Gegenseit anziehen wolte / es wehre laut actorum
 inquisitionis fol. 26. dem von Bönninghausen seine resolutio abgefördert /
 ob er der Beeidigung der Zeugen beywohnen wolle oder nicht? darauff dieser
 sich endlich erkläret / er liesse es dem Actuario committirt seyn. Dann solche
 resolution hat der von Bönninghausen nicht auß dieser Ursache von sich ge-
 geben / daß er in den actum examinis testium gehelen wolte / sondern / wie auß
 dessen auß des Fiscalis Fragen zu erst gegebener Antwort eod. fol. 26. nicht
 undentlich erscheinet / damit er nicht länger in carcere auffgehalten werden /
 und er nicht selbst an solcher Auffhaltung Ursach geben möchte. Actus enim
 agentium non operantur ultra eorum intentionem.

per l. si quis intentione. ff. de judic. l. in remandata C. Mandat. Goedd.
 Marburg. *conf. 26. n. 279. vol. 1.*

Et semper inspiciendum est, qua intentione, quo respectu & fine a-
 liquid fiat.

Wesenb. *conf. 269. n. 41.*

Zu dem so kan durch solche des Fiscalis vorgestellte die necessitas citationis
 nicht evitiret oder abgethan werden; cum ad formam examinis requiratur
 ipsa realis citatio, uti constat ex illis quæ tradit

Guazzin. *defens. 25. c. 1. n. 3.*

Quod autem pro formâ lex requirit, id in specie est præstandum,
 neque per æquipollens potest suppleri.

per l. 3. §. fin. l. qui per salutem. ff. de jurejur. Surd. *conf. 318. n. 10.* Sichard,
 in l. 21. §. 2. n. 4. C. de testament.

Ideoque formâ non servatâ, actus totus uti nullus corrui,

l. Mevius l. qui haredi. §. 3. ff. de condit. & demonstrat. Roland. à Valle
conf. 30. n. 2. vol. 3.

Weil dann nicht allein solche nöthige citatio, ad videndum produci & ju-
 rare testes, auß der acht gelassen / sondern auch darauff die repetitio testium
 jurata anmaßlich fürgenommen; so ist daher zu schliessen / Quod sic recepta ^{NB.}
 testimonia nihil probent, nec aliquod indicium faciant, nec ullam etiam le-
 vem præsumptionem inducant, imò ne quidem fumum faciant,

Dd.

Dd. citati à Jctis Coloniens. apud Cothman. *conf. 30. n. 47. seqq. vol. 3.*
 Fürs ander/ist die repetitio testium daher nulliter & invalide geschehen/weil
 dieselbe non datâ reo copiâ indiciorum antea à testibus dictorum, vorgan-
 gen/ uti docent

Dd. apud Guazzin. *defens. 25. c. 1. n. 10.*

Fürs dritte ist eben so wenig der von Bönninghausen ad dandum interroga-
 toria contra testes & articulos citiret, ja ihm nicht eins mündlich zugemuh-
 tet/ seine interrogatoria einzubringen / oder ihm einiger Nachricht gethan
 worden/ was für Zeugen wider ihn abgehört werden solten; wie solches auß
 den actis inquisitionis zu ersehen; Da doch zu Recht verordnet/ quod reo de-
 beat concedi facultas dandi interrogatoria in repetitione testium facienda.

Dd. apud Guazzin. *defens. 24. c. 8. n. 5. seqq. Jcti Coloniens. apud Coth-
 man. d. conf. 30. n. 47. Cravett. conf. 857. n. 17.*

Auch ein necessarium requisitum repetitionistestium ist / ut testes
 repetantur super interrogatoriis rei, antequam super primo exami-
 ne facto; quod si factum non fuerit, testes nihil probent.

post Ambros. *de modo formand. process. lib. 3. c. 2. Buriat. conf. 20. n. 65.
 vol. 1. S. conf. 311. n. 4. vol. 3. Honded. conf. 101. n. 28. vol. 1. Mascard. de
 probat. concl. 685. n. 4. vol. 1. Guazzin. defens. 25. c. 1. n. 11. seqq.*

Zum vierden gehört ad validitatem repetitionis testium in causa &
 processu criminali, ut testes repetiti se non referant ad primum ex-
 amen simpliciter, sed denuò deponant per extensum; maxime si
 Reus ad examen primum non fuit citatus; secus si fiat repetitio
 NB. testium invalida est ac nulla.

Dd. citati à Guazzin. *d. defens. 25. c. 1. n. 19. seqq.*

Nun ist aber auß den actis inquisitionis zu ersehen/ daß die Zeugen alle und je-
 de bey angestalteter nichtiger repetition / auß ihre vorige Aussage sich bezogen/
 und dieselbe wiederholet; de novo aber per extensum nicht deponiret, ge-
 stalt auch kein Protocollum per extensum de novo gehalten worden; Daher
 auß sehr angezogenen Rechten leicht zu schliessen / was von der repetitione te-
 stium zu halten/ nemlich/ daß es null, nichtig/ und einigen Beweisshum zu er-
 setzen unrichtig sey.

Zum fünfften/ hetze dem Commissario außs wenigste gebühret/ nicht so
 blosser Dinge und summarie die Zeugen bey angestalteter / ohne das gnuß nicht-
 tiger

figer/repetition. zu examiniren; sondern ihnen einige gewisse articulos, oder interrogatoria specialia fürzuhalten/ und sie darüber zu befragen; die weil aber solches nicht geschehen/zumahl dann keine articuli oder special interrogatoria bey den actis zu befinden/worüber die testes repetiti befragt worden. So ist darauff ex jure billich zu inferiren, Quod examen repetitum omni fide careat. post Joan. Andr. in c. cum causam. X. de testib. Roman. in l. i. in prin. ff. de oper. nov. nunciat. Cravet. d. conf. 857. n. 17.

Ubi ex omissione interrogatoriorum ita concludit: Quis igitur suspectum eum non habeat, à quo omissum id est, quod fieri oportuit, cum & dolus argui inde soleat, quod officio suo quis non fungitur. NB.

Bald. in l. si post. circa fin. C. de jur. & facti ignorant.

Cui subscribit

Socin. in conf. 97. col. 2. lib. 1.

Et in universum doli suspicione eum laborare, à quo factum id non sit, quod fieri oportuit, ostenditur NB.

ex textu. l. Julianus. §. Marcellus scribit. vers. dolus autem in eo est. ff. ad exhibend. l. quod in heredem. §. 2. ff. de tributor. act. l. si procuratorem §. dolo. & l. dolus ff. Mandat. l. 1. §. Est autem apud. ff. de positi. l. vendicantem. l. si fundo. §. 1. ff. de eviction. Cravett. d. l.

Das siebende vitium processus, ist auch satis enorme; indem dem von Bönninghausen alle defensio zumahl abgeschnitten; Dann es ist nicht allein/ testibus actis, ihm post datas responsiones & litem contestatam, kein terminus ad se defendendum, jemahls angesetzt/welches sich doch zu Recht in alle wege gebühret hette/per ea quæ docet NB.

Jul. Clar. d. §. fin. quæst. 49. n. 13. Scaccia de judic. lib. 1. c. 100. n. 11. vers. si loquimur de copia. ad fin. Guazzin. defens. 24. c. 5. & defens. 31. c. 1. Hippol. de Marsil singul. 388.

Sondern es hat auch kein Advocatus & Defensor ihm verstatet werden wollen; da doch im Gegentheil dem Hhrrn von Büren/wann er das Richterliche Imperrecht gebrauchen wollen/ obgelegen hette/ dem inquisito & carcerato etiam non petenti, einen tüchtigen Advocatum zu seiner defension zu ordnen. NB.

Guazzin. defens. 24. c. 2. n. 8. Carpz. pract. crim. p. 3. quæst. 115. n. 88. Cothman. d. conf. 29. n. 183. vol. 3.

5

Weil

NB. Weil dann der Herr von Büren dem von Bönninghausen dadurch seine defension verhindert / so wil dahero zu schliessen seyn / daß man an ihm das Jus naturæ & gentium violiret und gebrochen habe / Defensio enim est juris naturalis, ideoque tolli aut impediri non debet.

late Guazzin. in defens. 29. c. 4. per tot. Cothman. d. cons. 7. num. 79. seq. vol. 1. Carpz. d. quest. 107. n. 77.

Ne quidem à summo Principe.

per Dd. apud Clar. d. quest. 49. n. 14.

Und hätte umb so vielmehr der Herr von Büren den von Bönninghausen zu der defension verstatten sollen; weil er / besage actorum Inquisitionis fol. 2. §. Bönninghausen zeigt an. Et §. Inquisitus kan sich fol. 3. §. Inquisitus submittiret & c. §. Inquisitus stellers; sich dazu so offte erbotren; adjectis causis defensionis fol. 3. in fin. fol. 4. in pr. & §. Inquisitus bedinget fol. 22. §. Inquisitus sagt. & in fin. per ea quæ in terminis paribus tradit.

Cothman. d. cons. 29. n. 171. seq. vol. 3.

NB. Das achte vitium processus, besteht in der unheilbaren Nullitet, daß laut actorum Inquisitionis fol. 36. der Fiscalis in der Sachen zu submittiren sich unterstanden / ehe und bevorn dem von Bönninghausen einige acta Inquisitionis, weiniger dicta testium repetitorum communiciret; ja ehe und bevorn die dicta testium, und vermeintlich geführte probationes eröffnet; oder er mit seiner defension im geringsten gehöret worden; da doch klaren Rechts: Quod, repetitis testibus, Inquisito danda sit copia protocoll dictorum testium, ad proponendam defensionem suam.

Gail. 2. de Pace publ. d. c. 7. n. 7. Jul. Clar. d. §. fin. quest. 49. in pr. & n. 2.

NB. Et conclusio ante productas probationes fieri non possit, cum sit renunciatio probationum ulterius faciendarum.

Rosbach. proc. civ. tit. 70. Marant. p. 6. tit. de conclusione: n. 1. Scaccia de Judic. lib. 2. c. 12. n. 16.

Und zwar extrajudicialiter, zumahl der von Bönninghausen sanctè contestirt, daß jenige was am 22. Novemb. Anno 1653. (zu welcher Zeit auch diese vermeinte submissio geschehen) gehandelt / gerichtlich nicht geschehen zu seyn. Cum tamen submissio causæ ad sententiam & conclusio, sit pars ad processum judicialem pertinens.

per Dd. jam allegatos.

Und

Und irret nicht / wann Fiscalis sich drauff beruffen wolte / daß der von Bönninghausen besage actorum Inquisitionis fol. 35. vorher sich in der Sachen zur Urhel submittiret / wann in dem protocollo gesezet / daß der von Bönninghausen gesagt / se rogare gratioſa, cum submissione, prout à Domino gratioſo expectare licet; Item: Er bete sich über die schon aufgestandene siebenwöchliche famose und höchstbeschwerliche Gefängniß nun weiter nicht zu graviren; verlaſſe sich dermahl eins/cum submissione debita, ad ea & talia, quæ, ut ante dictum à gratioſo Domino expectare fas est.

Dann solches kan dem Fiscali nicht zu statten kommen / weil erslich dem von Bönninghausen nicht zu Sinne gestiegen/ non visis testium dictis, nec acceptis actis & indiciis, nec propositâ defensione, causam tanto cum periculo ad sententiam submittere; und ist also/ die vocula submissionis, nicht in hac strictâ & legali significatione zu verstehen gewesen/wie sie von dem Fiscali, non citra calumniam, zu seinem Vorrel auffgenommen und außgedeutet worden; Sondern es hat der von Bönninghausen laut seiner contestation, welche cum rectâ ratione & circumstantiis causæ gmugſamb übereinstimmet/die submission und Unterhänigkeit seiner Person dadurch / und zwar zu dem Ende an den Tag geben wollen/damit er den Hherrn von Büren bewegen möchte/ ihn auß der gefährlichen Haft los zu lassen; quo impetrato, umb seine rechtmäßige revange zu Werck zu setzen / wie solches auß des von Bönninghausen Bald zu Anfang contestirter submission fol. 3. §. Inquisitus submittit, zuersehen.

Verba itaque Inquisiti secundum mentem & intentionem proferentis erant intelligenda.

l. non omnis in prin. ff. si cert. petat. l. scire oportet §. Aliud ff. de excusat. tutor. l. non aliter ff. de legat. 3.

Non verò à Fiscali captanda & Judaicè interpretanda.

l. pen. ff. ad exhib. Surd. cons. 267. n. 3. Gail 2. obs. 33. n. 7.

Mens enim loquentis ex re subjectâ, fine & intentione, cæterisque circumstantiis, præsertim in dubio, relucens, non est negligenda, sed verbis præferenda.

Jalon. in l. 7. §. Prætor. ait. n. 55. ff. de pact. Zas. cons. 12. n. 43. vol. 1. Goed. Marburg. cons. 26. n. 121. vol. 3.

Und wann gleich/absque veritatis præjudicio, der von Bönninghausen in der

Sache / durch solche Worte zur Urtheil submittirt hätte ; So hette doch der Fiscalis dasselbe so wenig zu seinem Vortheil ergraißen / als es dem von Bönninghausen zum Nachtheil gerathen können ; Zumahl auß den Rechten

NB. bew:ht. *Quod ex parte rei in causâ criminali non concludatur.*

Clar. d. §. fin. quest. 61. in fin.

Quod in favorem defensionis est receptum , quam reus quovis tempore etiam post conclusionem proponere potest.

Gail. l. obs. 107. n. 11.

Zwahr ist nicht ohn/das Fiscalis, besage der Inquisitionis acton fol. 35. sich erkläret zu vernehmen / was der von Bönninghausen wider seine Fiscalis gerümbte probationes (da er doch laut eigener Bekentniß d. fol. 35. den rotulum testium noch nicht gesehen) excipiendo vel defendendo zu handelen gemainer ; Aber nur in speciem ; und hat er wol wissen können/das solches dem

NB. Therrn von Büren ungelegen gewesen/sonsten derselbe dem von Bönninghausen die Mittel zur defension, copiam Indiciorum, testium Rotuli, Advocatum, und was dazu per supra deducta gehört / wol würde verstatet haben. Weil solches aber nicht geschehen / und dem Inquisito niemahls zugemühet / sondern vielmehr dessen/ihn zu besuchen willens gewesene Freunde / abgewiesen/und gar seine carceratio, nicht ohne sonderliches nachdencken / dissimuliret und geleugnet worden ; So ist von des Therrn von Büren oder vielmehr dessen Anstifters und Rathgebers intention, nemlich den von Bönninghausen zu defension nicht zu zulassen/der Schluß leicht zu machen. Animus enim & intentio operantis ab operibus dignoscitur, & talis præsumitur, qualem facta demonstrant.

l. 1. §. fin. ff. de dol. mal. Mascard. de probation. concl. 95. Cephal. cons. 75. n. 3. vol. 1.

Das Neundte vitium processus, stößt dem Fasse den Boden gar auß/und ist so grob und excessiv, daß es nullo juris vel minimo colore beschönnet oder entschuldiget werden mag. Und bestehet darinn ; daß der Therr von Büren/wie er den von Bönninghausen / sub specie amicitie mit freundlichen Worten/ in seinen Gewalt gebracht / und in das Gefängniß gestürzet / ehe und bevor er einiger Mißthat überführt / ehe er über einigen excess zu reden gestellet / ehe einige legitima causæ cognitio vorgangen / ja ehe und bevor der von Bönninghausen recht wissen können / was der Therr von Büren für ein action

und

und Zuspruch hätte/ seine Leure nachher dem Hause zur Galt (wofelbst der von NB.
 Wöninghausen seine vornembste pretiosa und andere mobilia, bona fide &
 intentione sapius allegatâ, ne pro ineundâ liquidatione aliquid deesset, in
 seinen des Fherrn von Büren eigenen Heuseren respectivè benentem Galt
 und Büren hatte) gelandt/und ihme seine Gelder und pretiosa, Brieffe und
 Siegel / sampt allen privat Schreiben und Chartequen per apertam violen-
 tiam & notorium spoliū über 70000. Reichshaler wehre/auff einmahl hin-
 wegnehmen; und also in effectu pœnam ante delictum, condemnationem
 & executionem ante causæ cognitionem, ergehen lassen; daß nun der von
 Wöninghausen solchen modum procedendi Barbarisch und Unchristlich/
 ja Unmenschlich nennet/dessen ist er billich nicht zuverdencken. Ex rectâ e-
 nim ratione & jure naturæ hoc profectum est, quod ubi non est
 culpa, ibi non possit esse pœna.

Thom. de Aquin. 22. quæst. 108. n. 4. in solut. & 122. quæst. 87. art. 7. & 8.
 Et quod pœna adficiendus non sit, qui nihil admisit.

l. sancimus 22. C. de pœn.

Neq; minus in recta ratione fundatum est, ne quis condemnet, ne-
 dum pœnam exequatur, antequam de delicto commissio constet.

Genes. 6. 18. v. 21. Deuteron. c. 17. v. 4. seqq.

Ubi autem recta ratio & jus naturæ subest, ibi aliâ deductione non NB.
 est opus, cum ad decisionem causæ sufficiat allegare rationem
 naturalem.

*c. secundo requiris X de appellation. l. scire oportet. §. sufficit. ff. de excusat.
 tutor. Regner Sixtin. Marpurg. conf. 18. n. 111. vol. 2.*

Nulla autem gens tam barbara, tam inculta fuit unquam, quæ re-
 ctæ rationis principia & jus naturæ neglexerit, quippe omnibus
 hominibus recta ratione utentibus ab ipsa natura inditum, teste

Cicerone in orat. pro Milon.

Ubi legem naturalem non scriptam, sed natam dicit, quam non di-
 dicimus, legimus, accepimus: verum ex natura ipsa arripimus,
 hausimus, expressimus: ad quam non docti, sed facti, non institu-
 ti, sed imbuti sumus.

Hinc prudenter & utilissimè à legislatoribus est constitutum, ut sententia condemnatoria feratur in reum, antequam ad executionem poenæ procedatur.

l. si cum nulla. § 8. ubi Dd. ff. de re judicat.

Quod etiam in civilibus causis observandum voluere, qui jura nobis præscripserunt.

Imp. Sever. & Antonin. in l. 1. C. de execut. rei jud. ubi sic scribunt:

NB. Nimis properè judex pignora Marcellæ capi ac distrahi jussit, antequam rem judicatam. Prius est ergo, ut servato ordine actionem adversus eam dirigas, & causa cognita, sententiam accipias. Unde regula juris nata est, quod ab executione non sit inchoandus processus.

Angel. in § curare. n. 10. usque ad fin. Inst. de action. Dd. in l. de pupillo. §. meminisse. ff. de nov. oper. nunciat. Gail. 1. obs. 13. in prin. Wesenb. conf. 7. n. 7. Carpz. jurisprud. forens. p. 1. const. 20. de fin. 1. n. 3.

NB. Sed justus & à legibus præscriptus ordo in judiciis observandus est, quo non observato, totus processus est nullus.

Vant. de nullit. sent. ex defect. process. per tot.

Et hoc maximè procedit in causis criminalibus, ubi ad condemnationem, nedum ad executionem poenæ perveniri non potest, antequam delictum sit manifestum.

l. si is qui rem §. si tu filium. ff. de furt. Berol. conf. 169. n. 4. & conf. 172. n. 4. vol. 3. Math. Wesenb. conf. 89. n. 1.

Quò pertinet quod executio fieri non possit contra aliquem, quantumvis criminolum, antequam super crimine declaratio facta sit.

Vant. d. l. n. 94. ubi Dd. allegat.

NB. Multò minus judex spoliare aliquem potest, uti hic factum, extrajudicialiter; quod nihil aliud est, quam maximam spoliato injuriam inferre, & uti privatus, non ut judex, procedere.

Mench. recuperand. remed. 8. n. 8. seqq.

Neque enim occasio juris ita trahenda erat ad iniquum compendium. *l. fin. C. pro Emptore.*

Multò

Multò minus tantam injuriam provenire oportebat innocenti in-
quisito ab illis, unde jura nasci debebant.

l. meminerint. C. unde vi.

Dahero der Herr von Büren all wohl zu bedencen haben wird; wie er den ge-
fährlichen process (wozu er ohne zweiffel durch andere böshaffte Leute schänd-
lich verleitet / zumahl von auffrichtigen / deutschen / gewissenhaften so hohen
Stands Personen nicht zuvermuren / daß sie von ihnen selbst solche Ungerech-
tigkeit hegen solten) wodurch er den von Bönninghausen seinen unschuldi-
gen NebenChristen/ohne alle redliche Ursache/ in so unerschwinglichen Scha-
den gesetzt / für Gott und in seinem Christlichen Gewissen / an jenem grossen Ta-
ge / und in dieser Zeit / für seiner Hohen Obrigkeit und der Erbaren Welt ver-
antworte. Uterque enim, & qui impium justificat, & qui innocentem con-
demnat, apud Deum abominabilis est.

Proverb. c. 17. vers. 15.

Et dura vox est, non dimittitur peccatum, nisi restituatur ablatum.

c. super eo. X. de raptor. c. peccatum. de R. I. in 6.

Responsio ad Contraria.

Wider kan nun dem Herrn von Büren / zu Salvirung des processus,
nicht helfen / wann er fürs erste vorgibt / se non judicasse in propria cau-
sa, sed ad instantiam subditorum, & quibus ab inquisito injuria facta esset,
processum formasse ad satisfactionem ipsorum; Zumahl wann solches haff-
ten solte / so hätte der von Bönninghausen seine Kläger wissen / und deren
ordentliche Klage erwarten müssen; nec solæ subditorum falsæ querelæ suf-
ficere poterant, ad tantam injuriam Inquisito per Inquisitionem, carcera-
tionem, spoliationem faciendam; Zum weinigsten hätte dem Herrn von
Büren obgelegen / wann er daß vitium judicii in causâ propriâ von sich lehnen
wollen / die Querelanten anzuhaltren / ihre Klage wider den von Bönning-
hausen ordentlich fürzubringen / ehe und bevorn er selbst zu so schmeckelichen
process gegriffen hätte; Antequam enim Judex procedat ad Inquisi-
tionem, offensos querelantes citare debet, & ex illis quærere, an
injuriam & damnum sibi factum ipsi velint persequi?

*Carpz. pract. crim. p. 3. quæst. 107. n. 36. 39. seqq. Hippol. de Marfil. sm-
gul. 305.*

Cum

Cum deficiente accusatore, demum via aperiatur Inquisitioni & officio iudicis.

Carpz. d. quest. 107. n. 46.

Fürs ander/kan auch dem Therrn von Biren dieser Einwurf nicht zu statten kommen; wann er anzeucht/ Principes, Comites, Barones, aliosque Magistratus in propria causâ iudicare & injurias sibi factas vindicare posse, tam de jure communi, quam ex consuetudine Germaniæ.

Carpz. pract. crim. p. 3. q. 104. n. 66. seqq. Gail. 1. obs. 1. n. 18.

NB. Dañ einmahl ist nicht erwiesen/ Quod Baroni Burano injuria facta sit ab Inquisito, multo minus quod ea facta sit Baroni tanquam iudici seu ratione officii; andermahl ist solche angezogene injuria auch nicht notoria; quod utrumque requiritur necessariò, ad hoc, ut Magistratus injuriam sibi factam vindicare & punire possit.

Cothman. d. cons. 29. n. 275. vol. 3.

Die angezogene consuetudo Germaniæ, ist nicht universalis, sondern gehet nur theils unmittelbare Fürsten und Stände an / welche nicht selbst / sondern durch Ihre Eangelen / Rhat Stuben und Hoffgericht die iudicia exerciren; unter welchen der Therr von Biren notoriè nicht begriffen / also solche consuetudinem auff sich nicht zuziehen / per ea quæ in terminis similibus proponit.

Goed. Marpurg. cons. 39. n. 110. vol. 4.

So wenig hilfft auch / zum dritten / daß der von Bönninghausen litem contestando, ad articulos respondendo, & se submittendo, des Therrn von Biren Jurisdictionem prorogirt haben solte / per doctrinam

Farinac. prax. crim. quest. 7. n. 3.

Dann es ist auß den actis Inquisitionis fol. 2. 3. 4. 5. & 6. zu ersehen: wie hoch und sehr der von Bönninghausen wider den process protestirt und sich bedungen / damit er aber nicht gehört werden wollen / sondern per torturam carceris, & alias territiones, auf die articulos zu respondiren genöthiget worden; Ut vero per carcerati responsiones iudicatio prorogata censeri possit, requiritur: ut reus sciens, sponte & ex liberâ voluntate in iudicem incompetentem consentiat,

J. Cti Coloniens. apud Cothman. cons. 30. n. 81. vol. 3.

Der Vierdte Einwurff quod Baro non per se iudicium exercuerit, sed
 Commissarium ad iudicium hoc exercendum constituerit, ist gleiches schla-
 ges; dann ob schon der Herr von Büren einen Commissarium und Fiscalem
 angeordnet haben will/so ist doch solches nur zum Schein geschehen; Zumahl ^{NB.}
 auß dessen actis Inquisitionis zu hellem Tage stehet / daß er der Herr selbst den ^{NB.}
 gangen proceß und dessen direction, ja auch partes accusatoris in Händen be-
 halten; daß es gestehet der Fiscalis selbst/der Herr von Büren habe die Sache
 dem Commissario deswegen committiret / daß er sich damit **NB. nicht al-**
lerdings bemühen wollen/ act. Inquis. fol. 3. in fin. Unde sequitur quan-
 dam causæ directionem Baronem non abjecisse, & Commissario
 commississe; particulam enim negativam universali voci proposi-
 tam, particularitatem denotare, ex doctrinâ logica propositionum
 æquipollentium, notum est; Et in terminis clausulam **nicht al-**
lerdings, seu non omnimodo, aliquid excludere docent

*Dd. per pr. vers. sed hoc distinctionem; ibi: non omnimodo. Instit. quib.
 mod. jus patr. potest. solvit. & per l. in navem. 31. in fin. verb. neque omni-
 modo ff. locat.*

Zu dem/so hat der Herr selbst dem von Bönninghausen/nach dem er ihn/dem
 Bericht nach / durch ein freundlich Schreiben sub specie amicitia zu sich ge-
 locket/den locum carceris determinirt.

Act. Inq. fol. 4. §. Fiscus, weil & c.

Quod ad iudicis officium pertinere nemo facile negabit.

Dann auch so hat der Herr von Büren die partes iudicis in dem selbst ver-
 treten/daß er dem von Bönninghausen (wiewol solches per supra deducta
 unnötig gewesen) daß Juramentum veritatis remittiret;

Act. Inq. fol. 6. in fin.

Ferner/hat der Herr von Büren ihm auch die potestatem definiendi & ar-
 bitrandi, des Inquisiti Responsiones für sufficient oder nicht zu erklären/
 vorbehalten;

Act. Inquis. fol. 15. in fin.

So würde auch der Fiscalis seinem Herrn Constituenten nicht alles zu diju-
 diciren und zu verordnen so purè heimgestellt haben/wann ihm nicht solches
 von dem Herrn expresse befohlen worden wehre.

Vid. Act. Inquis. fol. 16. §. Fiscus läßt. & fol. 28. §. Fiscus, weil er & c. in fin.

Nichtweniger hat der Herr von Büren die *dijudicationem super sufficientia Responſionum Inquisiti*, würcklich auff sich genommen / und dieselbe passiren zu lassen / sich erkläret.

Act. Inquis. fol. 35. Fiscus weil Ihr Gn. &c. *in prin.*

NB. Ja es hat der Herr von Büren sich auch so weit in dem processu verſtiegen / daß er sich auch nicht geschonet die partes accusatoris zugleich zuverretten ; in dem er selbst noch einige articulos wider den von Bönninghausen verfertigen lassen / und *recurrendo ad judicis officium* befohlen / daß der Inquisitus darüber gleich den vorigen examinirt werden / und drauff pure, categoricè, & simpliciter respondiren solle. *Act. Inquis. fol. 16. in fin.*

Wodurch dann mehr als zuviel bekräftiget wird / wessen der von Bönninghausen sich über den Herrn von Büren / *tanquam Clericum, judicium criminale exercentem, magis accusatoris, quam judicis partibus defunctum*, billich beschwert.

NB. Ohne einige Ursache aber hat / fürs Fünffte / der Herr von Büren sich darauff zu beziehen daß er *ordinem processus*, per *generalem & specialem Inquisitionem* gehalten haben wil ; Zumahl droben bey den *rationibus* dargehan / daß nichts unordentlichers / als bey diesen Inquisitionibus geschehen / vorgenommen werden könne ; dahin beliebter kürze halben sich bezogen ; und ob in puncto *diffamationis præcedentis*, hac ex parte *negata*, der Herr von Büren einwenden wolte *hodie per introductam consuetudinem non requiri diffamationem ad formandam Inquisitionem, testibus*

Claro s. fin. quest. 6. n. 8. Farinac. pract. crim. q. 9. n. 21.

NB. So ist darauff die fertige Antwort : *Quod de ejusmodi consuetudine universalis nihil certi constat, præsertim in Germania.*

Jcti Coloniaens. d. conf. 30. n. 130. seq.

Ideoque ea *tanquam rigorosa & mala, extra loca, in quibus ea specialiter est introducta, extendi non debeat.*

Roland. à Valle. conf. 57. n. 156. seq. vol. 3.

Zum sechsten / gibt die Zusucht *ad præsumptionem pro judice & gestis ab eo*, dem Herrn von Büren wenig Nutzen ; weil droben nach aller Länge *remonstrirt* ; *Quod nulliter & iniquè, sine ordine juris, & causæ cognitione processum sit* ; quo casu *præsumptionem juris pro judice cessare, docent*

Gail. 2. obs. 86. n. 5. Idem tract. de arrest. c. 1. n. 9. Menoch. 2. præsumpt. 67 n. 32. Cothman. d. conf. 29. n. 398. vol. 3.

Tantum

Tantum enim judici creditur de iustitia processus adserenti, quantum ex actis apparet.

c. quoniam. ubi Dd. X. de probation. l. prolatam. ubi Bald. C. de sentent. & inter loc. omn. jud.

Et praesumptio militans pro Iudice & Magistratu, non procedit NB. quoad iustitiam facti & ordinem processus

Wesemb. cons. 1. n. 46. Goedd. Marburg. cons. 28. n. 73. vol. 1.

Und ob zwar/ zum siebenden/ der Herr von Duren de pluralitate indiciorum, quae simul juncta, si non singula, magnum effectum habeant, viel ruhmmer, so seyn doch dieselbe, wie bey den rationibus decidendi erwehnet/ und bey der dritten Frage weiter erleutert werden sol/ der Gebühr nicht ersezt; Und können daher in keine consideration kommen. Deinde etiam limitatur ista regula, si singula indicia per se stant, & aliquid fidei habent, ut in unum conferri possint, secus verò est, si singula per se nihil efficiunt, nihilque vitii habent, sed vitiosa sunt.

Bartol. Capoll. consil. crimin. 32. n. 6.

Putat, si per testes idoneos & omni exceptione majores singula indicia sunt probata.

Carpz. pract. crim. p. 3. q. 123. n. 58.

Secus si fiat, tantum abest, ut singula ex conjunctione vires adquirent, ut etiam debiliorem probationem & fidem mereantur. Vitia NB. quo magis coacervantur, eò longius à virtute abscedunt, sic indicia vitiosa quanto plura cumulatur, tanto longius à veritate discedunt.

Sunt verba Cothmanni d. cons. 29. n. 413. vol. 3.

Deinde singula juncta prodesse aliquando, si non singulis simul junctis contrariis argumentis & praesumptionibus, iisque clarioribus & manifestioribus elidantur & tollantur:

Cothman. d. l. n. 416.

Nam praesumptio delicti exclusiva, tollit inclusivam.

Guazzin. defens. 29. c. 1. n. 5.

NB.

Et probatio rei, confundit probationem Actoris & Fiscii.

Guazzin. d. defens. 29. c. 2.



Nun hat aber der von Bönninghausen viele starcke und erhebliche argumen-
ta und præsumptiones juris vor sich / wodurch die / an Seiten des Fhern von
Büren leichtflatterende / und nur in conjuncturis und Wahmässungen beste-
hende argumenta, leichtlich zu Boden gelegt werden; Als da in specie seyn:

Quod præsumptione juris quilibet habeatur pro bono, donec
liquidissimis probationibus contrarium evincatur.

Quod sicut natalium & educationis, ita quoque adultioris æ-
tatis honoribus ipsius, à Cæsarea Majestate stabilitis, & diversimodè
adauctis, apud quosvis honoratos hæctenus nihil derogatum
fuerit, nisi quod Baro Buranus attentare præsumpsit.

Quod mobilia Baronis pretiosa, requisitus, juxta cum suis &
inter sua, contra invasionem aliorum in alienis locis, belli tempo-
re, fideliter conservavit.

Quod eadem, stabilita P. P. ultrò ad domum Baronis, unâ
cum omnibus suis mobilibus contulit.

Quod ipsimet Baroni eadem restituere non recusavit.

Quod, sicut Baro præcipua sua mobilia, vigore inventarii pe-
nes se habentis, pro lubitu & quando exegit, integrè recepit; ita
quoque in residuo relicta, quæ in minoris æstimationis utensilibus
NB. fermè consistebant, eodem modo, citra periculum, domi suæ, ad
quamvis exactionem recipere potuit.

Quod nihil horum ei recusatum, negatum, minus dolo seu
fraude celatum, sed aliorum periculo omnia subtrahita & conser-
vata sunt.

Quod ratione crediti, & actionis adversus Baronem liquidif-
NB. simæ, non pauca liquidanda habuit, antequam omnia accepta, aut
aliunde sibi applicata, in isto præfertim statu debitoris, è seculo exe-
NB. antis, & bonorum ejus multis nominibus periculoso, tradenda
compelli potuisset.

Quod si quid seu licito, seu illicito modo, invito Barone reti-
nere voluisset, illa mobilia ad domum Dn. Baronis contra omnem
rationem non reducturus fuisset.

Quod

Quod omnibus eò collatis, iustâ causa fretus, liquidationem NB.
 generalem, pro melius firmandâ compensatione, quasivit; nec
 acceptorum computum manu suâ firmare, in sui detrimentum
 obligatus fuit, antequam liquidatio institueretur, sibi que media
 satisfactionis adsignarentur.

Rectâ conscientiâ securus, ad quamlibet Baronis petitionem,
 ipsum adiit, nec minus quam inquisitionem adeò infamem & car-
 cerem criminofum expectare potuit.

Illegalitas, informitas, præcipitantia & præposteratio in pro-
 cessu à Barone commissa.

Quas aliasque præsumptiones non admittere, ut ex contra-
 riis conjecturis, ex malevolorum hominum, lycophantarum &
 parasitorum falsis delationibus & susurris, tantâ quis injuriâ, pœ-
 nâ, executione, spolio gravetur; latè ostendit sæpè citatus

Cochman. conf. 29. n. 415. & multis seqq. vol. 3.

Was fürs achte/der Herr zu Bûren de probatione per testes, scripturas i- NB.
 pfius inquisiti, ejusdemque confessiones proprias, und darauff eingeholere
 Urtheil von Würzburg / zu salvirung des processus herbey gebracht; dasselbe
 alles ist so gar von keiner Wichtigkeit / daß es vielmehr alles mit einander zur
 confusion und Nichtigkeit des ungeheuren processus dienen und aufschlagen
 muß; wie drunter bey Erörterung der dritten und sechsten Frage außsündig
 werden wird/dahin dasselbe geliebter Kürge halben gesparet.

Fürs neunde/so der von Bönninghausen seiner defension renuciirt
 haben/in dem er in der Sachen zur Urtheil submittiret, super delictis mit dem
 Herrn von Bûren transigirt, die Straffe erleget / endliche Urphede de non NB.
 vindicando carcere geleistet. Daß aber die renunciatio defensionis so wenig
 geschehen/als de jure geschehen können/und was es für eine submissio gewesen/
 solches ist zum Theil droben bey den rationibus decidendi angezeigt / wird
 auch drunten / was die vermeinte transaction und Urphede betrifft / und was
 dieselbe für einen effectum juris haben können, weiter außgeführt worden.

Wiewol auch fürs zehende / der Herr von Bûren das spolium theils
 zu leugnen/theils zu eleviren nicht scheuet; so kan doch solches den stich nicht
 halten; dann einmahl ist in facto wahr / und serenâ fronte nicht zu leugnen/
 und muß der Herr von Bûren /i veritatis in effectu gesehen; daß er ante

- causa cognitionem, ante auditam inquisiti defensionem, nicht allein des von Bönninghausen Brieffschaffien / damit er denselben ratione imputatorum delictorum anmaßlich convinciren wollen; Sondern auch dessen ansehnliche Bahrschaffien/pretiola mobilia, Handschrieffen und Obligationes über 70000. Rthlr. wehrt (ad quam quantitatem Dominus à Bönninghausen juramento in litē liquidandam in eventum admittendus erit) durch gewalttätige Hand/ ipso inscio & nihil minus expectante, et si scivisset, invito & contradicturo, extrajudicialiter, non prævio decreto, hinweg nehmen lassen; welche Abnahm / als ein verum spoliū / gewislich mit dero in Apologia fol. 21. eingeworfener protestatione super injuriis, weniger mit denen bey dem am Kayserlichen Reichs Hoff Rath eingebrachten Replicis angeführten unersündlichen Ursachen: inquisitionis in malefacta famuli, reparationis illati subditis damni, implementi transactionis, requisitionis instrumentorum, & rerum furtivarum, in domo propria, sich nicht wil excusiren und vertheidigen lassen. Zumahl an diesem Ort nur kürzlich drauff zu antworten/ ein gewaltiges scandalum und sehr barbarische consequentz erfolgen würde / wann ein Spoliant ein so grobes Spolium, mit einer angemessenen protestatione injuriarum purgiren, und dadurch so statliche Geldmittel adquiriren könnte. Scandalis autem & periculis omni conatu obviandum esse, clari juris est.

Clem. abusioibus. 2. in pr. de poenitent. & remiss.

Die schmechliche qualitas famulicia, weniger malefacta, & damnum subditis illatum, seyn nicht erwiesen; Transactio iniquissimē inquisito est extorta, wie sich drunten ergeben wird; Und posito transactionem esse alicujus momenti, So könnte doch dadurch das spoliū nicht entschuldiget/ weniger gesagt werden/res & pecuniam ad implementum transactionis esse ablatas, weil das spoliū schon längst ante transactionem geschehen.

Endlich / wann gleich des von Bönninghausen dispolierte Sachen / auff des Sherrn zu Büren Hause gewesen / so wahren sie doch nicht in dessen Verwahrung/noch in dessen laden/ ja gar nicht in dessen possessione/ sondern der von Bönninghausen selbst hatte sie in seinen eigenen Truhen und Verwahrung/ auch in possessione, darauf sie von dem Sherrn von Büren entwaltiget worden. Spolium a, nihil aliud est, quam dejectio possessoris, non jure facta.

Gail. 2. obs. 129. n. 9. Menoch. recap. remed. 1. n. 3.

His enim duobus extremis spoliū probari constat: possessione

rem-

tempore spoliū ex parte spoliati, & iniusta ablatione seu deiectione,
ex parte spoliantis aut mandantis vel spoliū ratum habentis.

c. cum olim X. de caus. poss. & propriet. c. cum ad sedem. X. de restit. spoliat.

Gail. d. obs. 129. n. 10. Menoch. recup. possess. Remed. 1. n. 1. seqq.

Quia itaque huic actui Baronis competit definitio spoliū, utique de-
finitum etiam ei competere necesse est.

Everhard. loc. legal. 3. à definitione. in pr.

Daß aber res furtivæ unter solchen Sachen gewesen seyn solten / solches wird
von dem von Bönninghausen nicht gestanden / ist auch / wie recht / von dem an-
gemäseten Fiscale nicht erwiesen.

Bleibt also der Processus so wol ratione ordinis non servati, als executi-
onis inexcusabilis, in seiner iniquitet und Nichtigkeit bestehen.

Expositio III. Quæstionis.

Q Die delicta, so dem von Bönninghausen von dem
Herrn von Büren in den actis inquisitionis benge-
messen / wie recht erwiesen ?

Diese Frage zu erörtern / wil des Herrn von Büren den actis
inquisitionis annectirte deductio criminum & directorium pro-
bandi zu examiniren, und folgende zween Articuli zu besehen seyn ;
Erstlich auff was für species probandi er den Grund seines geführ-
ten Beweisethums setzet ? und ob er damit etwas bewiesen ? Fürs
Ander / was für delicta er wider den von Bönninghausen erwiesen
haben wil ; Und ob er dieselbe zu Behauptung der vielfältig-zusam-
men gesuchten Beschuldigungen / wie recht erwiesen habe ?

Articulus Primus.

S En Ersten Articulum betreffend / so ziehet der Herr von Büren fol-
gende Species Probationis an I. Evidentiam & notorietatem facti.
II. Probationem per testes. III. Confessionem ipsius inquisiti. IV. Ejus pro-
prias scripturas Et denig. V. Præsumptiones & conjecturas. Quæ capita ordine
sunt examinanda. Ca