



UNIVERSITÄTS-
BIBLIOTHEK
PADERBORN

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

Büren, Moritz von

Rintelii, 1658

Refutatio Contrariorum.

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

Uti & appellatio calumniandi animo proposita admitti non debet.

Lancellott. d. c. 17. n. 133.

Neque deferendum est frivolæ & temerariæ appellationi.

Lancellott. d. l. c. 12. limit. 6. n. 4. Wefenbec. cons. 43. n. 136. Caspz. lib. 3. tit. 12. Resp. 127. n. 8.

Ut pote quæ sententiam à viribus rei judicatæ non suspendit.

Scacc. de jud. p. 1. c. 97. n. 84. Idem de appellat. q. 2. num. 51. & q. 17. limit. 36. n. 3.

Qui potius obviam ire debet appellantium malitiis.

Scacc. de appellat. q. 3. n. 2.

Cum neminem tueri debeat appellatio in suâ malitiâ.

c. ad nostram. 3. X. de appellation.

Et hæc adeo obtinent, ut etiam iudex, à quo cognoscere possit, utrum appellatio frivola & rejicienda sit, nec ne, ad hunc effectum, ut de delatione appellationis & executione sententiæ statuere queat. Scacc. de appellat. q. 11. n. 2. 13. & seq.

Refutatio Contrariorum.

Stauff num des Therrn von Buren widrige argumenta zu beleuchten und dessen eingeführte gravamina specialiter, nur fürzlich jedoch solide zu examiniren und niederzulegen; Ist vor erst unerfindlich / daß das Hochfürstl. Paderbornische Hoffgericht in causâ principali forum præventum & pro competente declaratum seyn solle / zumahl solches wider die principia processus & practicæ legis diffamari seufft / ex quibus constat, quod in processu legis diffamari, sit duplex iudicium, primum diffamatorium in quo de veritate jactationis aut traductionis, aut impositione silentii agitur: Secundum actionis, sive causæ principalis, in quo Diffamator intra terminum præfixum de jure suo agere debet; Primo casu seu in primo iudicio locus est præventioni ex sola Citatione, ita ut iudex concurrens non possit postea diffamatori præfigere terminum agendi sub pœnâ perpetui silentii, sed ubi hoc diffamationis iudicium cœptum est, ibi finiri debet; Altero casu & in al-

in altero iudicio cessat præventio, quia iudicium diffamationis & iudicium actionis sunt separata iudicia; Ex separatis autem nihil infertur, per jura & Dd. citatos à Gail, 1. obs. 11. n. 3. seq.

Und nachdem droben außgeführt/ Quod ubi diffamatus plures iudices concurrentes habet, ibi electio sit penes conventum seu citatum ex lege Diffamari, coram quo actionem suam in causa principali introducere velit.

So kan alhie kein forum præventum mit Bestande Rechts prætendiret werden / dafern nicht alle jura processus ex l. Diffamari zumahl über einen hauffen geworffen werden sollen. Daß aber das Hoffgericht sich pro competente iudicio, in causa principali per aliquod decretum erklärt haben sollte/davon ist bey den actis keine Nachricht zu finden; und wan es geschehen were/ so werts es ein null und nichtiges/ contra jura lauffendes Werck/ quod nullum meretur effectum, *juribus notissimis.*

Fürs ander/daß des Herrn Bischoffs H. Fürstl. Gn. dem Hoffgericht inhibiret, solches ist von demselben billich geschehen/ weil der von Bönninghausen so wol über das Hoffgericht ex causa suspecti sich beschwehret; Als er auch der Electioni iudicis, sibi competenti sich zu begeben nicht genöthiget werden können/ *jus enim suum sine causâ iustâ nemini auferendum. per jura vulgata.*

Drittens/ hat der Herr von Büren wider daß am 18. Augusti Anno 1654. erkandte und außgelassene mandatum restitutorium sich zu beschweren keine Ursache / weil solches billich erkandt in causa restituendi spoli notorii, quæ moram non patitur, & celeri processu terminanda erat, wie drunten bey der zehenden Frage breiter wird außgeführt werden / umb so viel weniger weil hochermelte seine Fürstl. Gn. ihm das audiatur hernach/ der Sachen Gelegenheit nach/ nicht geweigert; Sondern ihn zu hören toties quoties sich gnädig erklärt haben. Hat also dieses gravamen eo ipso so bald cessiret, und wann der Herr sich dadurch gravirt befunden/hätte er bey Zeiten/ und ehe das mandatum seine Krafft Rechts erreicher/ sich eines remedii suspensivi gebrauchten/ und nicht das mandatum restitutorium, welches ohn das rechtmässig erkandt/ in rem iudicatam nicht passiren lassen sollen/ darzu er nun umb einen guten Theil zu späte kompt;

per sup. deducta.

Wann er sich aber auff eine Appellationem berufft/ dardurch er dem mandato

dato vires iudicati zu entziehen gedencet / solches ist ein unreiffes Beginnen; Dann außser dem/das von einem so rechtmessigen mandato restitutorio spolia keine appellatio in recht zulässig /

per deducta in Rationibus decidendi;

So ist noch zurzeit durch ein glaubhafftes instrument oder sonsten/gebührllich nicht erwiesen/das der Herr von Büren von dem am 18. Augusti anno 1654. ertheilten Mandato restitutorio inter fatalia appellirt habe.

Aber den Fall gesetzt / er hätte davon innerhalb rechtlicher Frist appellirt / so ist doch in facto wahr und gestehet der Herr in actis selbst / daß er die appellationem nicht introduciret, weniger prosequirt und affierfolget habe/dahero dann unfehlamb zu schliessen / daß solche appellatio von ihr selbst desert und erloschen; Appellatio enim interposita, & intra fatale aut plane non introducta, censetur & verè est deserta.

Auth. Hodie. C. de appellationib. Gail. 1. obs. 140. Minling. 3. obs. 54.

Mascard. de probation. concl. 117. n. 14. Scacc. de appellation. quast. 11. n.

150. Christin. decis. 33. n. 2. vol. 1. Carpz. lib. 3. tit. 12. Respons. 116.

Ja wann gleich / den vom Herrn von Büren selbst ungestandenen Fall gesetzt/die appellatio, wie recht/introducirt were; So möchte ihm doch solches gar nicht zu statten kommen/weil der Herr von Büren / laut seiner producirtten Copia Instrumenti am 26. Augusti anno 1654. solche seine appellationem interponirt haben wil/in facto aber wahr und notorium, daß er am 8. Novembris desselben 1654. Jahrs. das Haus zur Gaisst mit Gewalt occupiret/des von Bönninghausen Kisten und Kasten eröffner / und denselben secundâ vice spoliirt, und der Anzeigung nach/ihm über Eilftausend Reichsthr. Wehrt/an Geld und anderen raren Sachen auch ein und andere schriftliche documenta hinweggenommen / und dieselbe biß auff gegenwertige Zeit in seiner Gewehr/oder auß dem Wege gebracht habe;

Weil dann dieses zweite spolium post interpositam prætenlam appellationem verrichtet; So hat der Herr dadurch und ipso facto seiner appellation renunciret, und sich deren gutwillig begeben; Clari enim juris est; Quod NB. spoliatus appellatum, pendente appellatione, renunciare censeatur appellationi eamque deserere.

c. an sit deferendum X de appellation. Marant. p. 6 de appellat. num. 422.

Gail. 1. obs. 146. n. 12. Minling. 2. ob. 50. & 3. obs. 22. Gabriel. tit. de restit.

T

spoliat.

spoliat. concl. l. n. 3. Lancellott de attentat. c. 26. n. 127. seq. & c. 31. num. 259. Joseph. de Sese. tract. de inhib. c. 6. §. 1. n. 74. in fin.

Non secus ac quilibet appellans post appellationem attentando, beneficio & effectu appellationis privatur.

Lancellott de attentat. c. 28. n. 54. in fin. Guazzin. defens. 36. c. 28. & De. jam citati. Franc. Herculan. de attent. c. 31. n. 199.

Quemadmodum verò semel juri suo renuncianti non datur regressus ad renunciata.

l. queritur 14. §. si venditor. 9 ff. de adilit. edict. l. postquam 4. C. de pact.

Goedd. Marpurg. cons. 24. n. 203. vol. 1. Argentinens. cons. 2. n. 85. vol. 1.

Ità jus semel extinctum reviviscere amplius non potest.

l. qui res 60. §. aream 8. ff. de solution. cum similib. Philipp. Matthæj.

Marpurg. cons. 26. n. 9. vol. 2.

Desertà autem appellatione iudex à quo potest ad Executionem procedere, quia causa habetur ac si appellatum non esset.

c. Reprehensibilis. X. de appellat. Marant. p. 6. de appellation. n. 199.

Et desertà appellatione, jurisdictio iudicis ad quem extinguitur.

Scacc. de appellat. q. 15. n. 118. 202. seq. 210. in fin.

Hinc fit, quod post desertam appellationem iudex procedens non dicatur attentare.

Scacc. de appellat. q. 15. n. 70. Lancell. de attentat. c. 24. quest. 4.

Was fürs vierdie / die von dem am 20. Martii anno 1655. ertheilten Rescripto fürgenommene appellation betrifft / dawider ist deren Unerhebligheit und frivola qualitas bey den rationibus decidendi nach Nothdurfft vergebracht / ohn Noth solches anhero weiltänffig zu widerholen.

Betreffend die gravamina appellationis in specie, und zwar zum fünfften / daß das mandatum restitutorium von hochermelter Seiner Fürstl. Gn. wider Recht / ehe und bevorn der Herr v. Büren dawider gehört / per præcipitantiã erkandt seyn solle ; So ist solche præcipitanz nicht erweislich / sondern im Gegentheil / sein Seiner Fürstl. Gn. befugt und als iudex & Magistratus superior Ampts halben gehalten gewesen / von dem Mandato sine clausulã restitutorio den Anfang zu machen / und haben sie noch zu wenig gethan (quod cum pace Reverendissimæ Celsitudinis ipsius dictum sit) daß sie die Execution

NB.

caution nicht so bald drauff ergehen lassen; so wol propter notorietatem spoli perperati; Cum in crimine notorio omnis solemnitas juris remissa intelligatur, praesertim si tale sit notorium quod negari non possit.

c. quanto X. de translat. Episcop. c. evidentia. X. de accusat. Gail. 1. obs. 39. num. 4.

Unde in notoriis, nec articulis, nec litis contestatione opus est, sed de plano implorato saltem officio iudicis procedi potest, juxta vulgatum, hodie constat, hodie iudicatur.

c. 2. X. ut lite pendent. in 6. Bald. in l. 3. C. de appellationib. ibique Salicet. num. 8.

Nec in iis ordinaria causa cognitione opus est, sed ab Executione initium fieri debet.

c. de manifesta c. manifesta 2. quest. 1. Gail. d. obs. 39. n. 3. Vultej. Marpurg. cons. 21. n. 337. vol. 3.

In notoriis enim ordo juris non requiritur observandus.

Clement. Pastoralis de re jud. c. ad nostram X. de iurejur. Gail. 1. obs. 77. n. 8. Bover. singul. § 2. n. 9.

Sed in illis ordo est ordinem juris non servare.

c. Lotharius 2. quest. 1. Natta. cons. 540 n. 7. vol. 3. Vultej. d. cons. 21. n. 337.

Als auch/ wegen des bey den rationibus decidendi angezogenen periculi, Quod in mora consistit, cujus causa a regulis juris communis recte disceditur.

Gail. 1. obs. 78. n. 7. & Dd. supra in rationibus decid. citati.

Imminentem enim periculo succurrere melius est, quam post exitum medicinam quaerere.

l. 1. C. quando liceat unicuique. Wesenb. in paratit. ff. de his qui de joco. vel insuder. n. 7.

Et ubi periculum majus, ibi majore cautione opus est.

l. 1. §. sed & § 5. ff. de Carbon. edict. c. ubi majus. de election. in 6. Gail. de observ. 78. n. 8.

Hinc in imperio nostro receptum est, in causis moram non ferentibus, Mandata sine clausula decerni debere.

Ordin. Cam. p. 2. tit. 23. Petr. Frider, Mindan. de Mandat. lib. 2. s. 11. n. 16. Gail. 1. obs. 13. n. 4.

Und ist die Gefahr allhie so viel grösser / weil der Herr von Büren nicht eins cautionem judicatum solvi, wegen obengesetzter Ur sachen zu leisten vermag/
 NB. davon ihn gewißlich sein oblatum cautionis per æstimatam injuriæ actionem nicht liberiren wird / als worauff der Jude / dem gemeinen Sprichwort nach / schwerlich etwas herleihen würde ; Cautionis autem vocabulum non de incerta & risu digna injuriæ æstimatione, sed de idonea, per fidejussores aut pignora accipitur.

l. si creditores ff. de reb. aut. judic. possidend. l. si mandato ff. mandat. Gail. 2. obs. 47 n. 4. Guid. Pap. decis. 249. n. 1.

Daß fürs sechs/seine Hochfürstl. Gnade zu Paderborn sich pro competente giudice erklärt / darinn haben sie den Herrn von Büren unrechtmässig nicht gravirt, zumahl sie dessen gute Fuge und Recht gehabt / wie solches retrò ersetzet. Es fehlet aber der Herr von Büren weit / wann er toties sustiniren wil / daß das decretum competentie am 20. Martij Anno 1655. gesellet seyn solle / weil die acta primæ instantiæ, facti notorietate ergeben / daß das decretum competentie am 30. Septembris Anno 1654. ergangen / und tempore interpositæ appellationis schon vor lengst vires rei judicatæ erreicher / wie bey den rationibus decidendi erörtert.

Zum siebenden / ist die avocatio causæ, oder vielmehr inhibitio an das Hoffgericht de non constringendo & cogendo citatum ex lege diffamari, ut actionem principalem in judicio diffamationis proponeret, & beneficio eligendi judicii renunciaret, mit Verfall Rechtsens geschehen ; tum propter propositam suspicionem à citato contra hoc Dicasterium, tum propter electionem fori ipsi competentem, wie solches droben der Länge nach erwiesen.

Daß aber / zum achten / dem Herrn von Büren die justitia contra complices diffamationis abgeschnitten seyn solte ; solches bestehet in mera & nuda allegatione, ist nicht erwiesen / ja nicht eins solche angegebene Complices benennet / weniger einige Ursache angezeigt worden / warumb nicht eben so wohl für Seiner H. Fürstl. Gn. oder dero impartheylichen deputirten Commissarien, als für dero Hoffgericht solche annoch umbenandre complices diffamationis conveniiret, und das Recht wider sie gesucht / und erhalten werden könne ; Ist also auch dieses gravamen wie die vorige unerwiesen ; Non probata autem non creduntur. *6. quamvis. 11. quest. 3.*

Et gra-

Et gravamen uti causam appellationis probans, non est audiendus, sed ad iudicem priorem remittendus.

c. cum speciali. X. de appellationib

Gleiches Schlag ist, was fürs neundte de non communicatis actis prioris Instantiæ discurreret wird, zumahl ex actis prioris Instantiæ des Hhrrn von Büren gegebenen Recepisse, Dilation- und Antwortschriften das Widerspiel klährlich zuersehen; Actis autem plus credendum est quam Appellantis negationi, cum illa notorium inducant.

l. fin. C. de re judic. c. ex insinuatione X. de appellation. Roland. à Valle cons. 41. n. 30. vol. 1. Joan. Petr. Surdus. cons. 154. n. 25. Mascard. de probat. concl. 1101. n. 13. seq.

Wie weit aber die regula juris, quod in omnibus causis & à quocunque gravamine etiam à decreto competentia appellare licitum, sich erstrecke; Solches ist bey den rationibus decidendi erleutert / woselbst auch demonstrirt worden, daß bey diesem casu viele Uhrsachen vorhanden / quæ causæ devolutionem ad iudicium superius impediunt, & iudicis manus non ligari faciant; dahin geliebter Kürze haben uns bezogen.

Der vornembster und starckster Grund diese Sache aufzuhalten bestehet in der von dem Hhrrn von Büren am Kayserlichen Reichs Hoff Racht per subreptionem erhaltener Inhibition ad iudicem à quo.

Wann aber die ganze Sache und darin fürgenommene appellatio, und welcher Gestalt drauff die Inhibitio erschlichen/genaue und wol erwogen wird / so befindet sich im Grunde / daß die Inhibitio so wenig die appellatio gut machen / als sonst ihren gewöhnlichen effectum ligandi manus iudicis à quo & generandi attentata erreichen könne; Erstlich darumb weil wir versiren in casu appellationis à decreto competentia, non intra decendum, sed longè post rem iudicatam interposita. Die enim XXX. Septembris Anno clo 100. LIV. latum est decretum competentia, appellatio autem die XXVI. Martii An. clo 100. LV. interposita. Unde consequitur appellationem intra decendum non esse factam, quo casu sententiam etiam interlocutoriam, & in specie super competentia latam quoad partes transire in rem iudicatam probat.

Scacc. de appellat. quest. 12. n. 84.

T 3

Neque

Néque iudicem ad quem inhiere nec gesta post inhibitionem uti attentata revocare posse docet post alios à se citatos idem

Scacc. de appellat. quest. 12. n. 40. & 42. Franc. Hercul. de attent. c. 31. n. 61. Sürs ander/sein wir begriffen in casu appellationis desertæ, per renunciati-
nem mediante spolio & attentato factam, wie fun zuvo? klärlich remonstrirt;
Post desertam verò appellationem inhibitiõ facta nulla est, nullum
habens effectum etiam quoad revocanda attentata.

Scacc. de appellat. quest. 15. n. 70. Lancellott. de attent. c. 24. q. 4. Franc.
Hercul. de attent. c. 31. n. 69. seqq.

NB. Sürs dritte/wann gleich posito saltem casu, die appellatio in ihren formalibus
und als intra fatalia eingerichtet bestünde; So ist doch in facto richtig und ex
jure erwiesen; Quod in casu præsentis appellatum sit frivole & frustra-
torie à sententia interlocutoriã, in puncto competentie lata; Hoc
verò casu iudicem ad quem nunquam inhiere posse, nisi prius ad-
hibitã cognitione super iustitiã appellationis, & parte altera ad id
citata, secus Inhibitionem non valere, & hanc communem Dd. o-
pinionem esse, demonstrat

Marant p. 6. de appellat. n. 207.

Cui ad stipulatur Lancellottus, cum ita scribit: Regula (quod factã
inhibitione iudex dicitur habere manus ligatas, nec amplius potest
in causã procedere) non procedit, quando inhibitiõ non fuisset
Canonica, ad textum, qui hoc ad literam dicere videtur.

Cotta in Relectionib. suis decis. 204. in c. non solum. ad fin. ibi. canonicè de
appellationib. in 6.

Putat quando sine causæ cognitione & partis citatione inhibitiõ fu-
isset decreta: Canonica enim inhibitiõ, juxta communem omni-
um sententiam.

ut testatur Didac. pract. quest. c. 24. n. 3.

Ea esse dicitur, que facta fuit prævia causæ cognitione & citata parte.

Rota. decis. 58. alias 412. si appeller. n. 2. de appellation in nov. & facit de-
cis. 75. alias 357. Nota quod attentata de appellat. in antiq. & Paris. cons.
172. In causa n. 15. lib. 4. Marant. in specul. in 3. p. sexta part. principalis
quest.

quæst. 2. sub. n. 196. Roland. cons. 77. viso n. 24. lib. 2. Ruin. in cons. 61. in lit. n. 28. lib. 5. ubi alios allegat. & ex recentior. O fasc. decis. Pedemont. 5. Certo die sub n. 7. vers. non obstant in contrarium adducta. ubi præter præallegatos in id citat etiam Felin. in c. dilectus Cl. 2. n. 2. n. 4. X. de Rescript. & Vital. in tract. de causul. in clausul. Nil novari appellat. pend. n. 3.

Vel quando inhibitio esset contra jus, quoniam & ipsa tanquam non canonicè facta, non inducit Nullitatem actus contra eam gesti, & consequenter non causat attentata, etiamsi ab hujusmodi decreto inhibitionis non esset appellatum.

ut post Abbat. in c. cum venissent. in 4. notabil. de rest. in integr. tradit Decius in cons. 460. viso. n. 20. lib. 3. Paris. cons. 108. de bono jure n. 11. & seq. lib. 1. Roland. in d. cons. 77. n. 26.

Et non solum quando est contra jus commune, verum etiam si sit contra formam alicujus statuti à Papâ confirmati, quia cum appellatio hoc casu sit nulla, inhibitio quoque ejus vigore emanata nulla dicitur, & nullum debet operari effectum.

Secundum Corne. in cons. 25. Attentis lit. C lib. 3.

Vel quando inhibitio esset frivola, seu vigore frivola appellationis decreta; Nam & ipsa, quasi minus canonicè decreta manus iudicis à quo non ligat; ut sensit

Rota d. decis. 58. alias 412. si appelleretur. de appell. in nov. & tradit. Mil. in verbo, Appellatione in Curia interposita. in fin. fol. 8. Paris. in d. cons. 108. n. 9. & 21. cum aliis alias adductis supra in hac 2. part. c. 12. de attent. appellat. pend. in 6. lim. princ. limit. 1. n. 20.

Vel quando aliàs de nullitate appellationis constaret, nam & tunc inhibitio, tanquam non canonica, non causat attentata.

ut est decis. Rotæ. 75. aliàs 357. Nota quod attentata de appellat. in antiq. Ægid. decis. 29. In causa Domini Guilhelmi & Vest. in praxi Rom. Cur. lib. 8. n. 4. sub n. 26. sub vers. Et quamvis qui attentata.

Hactenus Lancellott. de attent. c. 10. limit. 1. n. 3. usque ad fin.

Quem sequitur Francisc. Herculanus tract. de attent. c. 31. n. 143. & c. 28. n. 20. seqq. ubi ait

Quod si frivole appelleretur, & ad frivola appellationem inhibea-

tur

tur iudici à quo fuit appellatum, qui non obstante huiusmodi frivola appellatione dederat refutationes, & post inhibitionem procedebat, inhibitiō non operatur annullationem processus, quia talia frivole facta non impediunt.

ut per Rot. decis. 58. si appelletur de appellat. not. aliàs 412.

Quia talis appellatio per iudicem ad quem non erat recipienda & recepta non attenditur: Quia non attenditur id quod fit sed id quod fieri debuit. Quin imò appellatio manifestè frivola privat appellan-tem remedio appellationis.

Clem. si ante X. de dol. & contum.

Unde multo magis inficit prosecutionem illius, & facit, quia, ut ibi Rota dicit, ad revocationem attentatorum debet probari de veritate causæ appellationis, quæ hic probari non potest cum sit frivola manifestè, ut nec ex causis supervenientibus talis appellatio iustificari possit.

Tantum Herculanus d. loc.

Qui pergit n. 5. & seqq. his verbis: Advertendum ergo est, ait, circa inhibitionem, quia ubi non est canonica, effectum suum non operatur, ut ultra prædicta scribit

Felin in c. dilectus filius 2. col. fin. X. de rescript. Dd. in c. Romana. 8. Quod si objiciat de appellat. in 7. Alex. cons 9. lib. 4. Ægid. decis. 239. in causa Domini Guilielmi cum aliis allegat. per Paris. cons. 108. de bon. col. 2. lib. 1.

Et dicit ibidem, Parisius, Quod, ubi inhibitiō apparet frivola, & emanasset ratione frivolæ appellationis & non veræ, quo casu non reddit processum iudicis à quo nullum.

ut decis. 58. de appellat. in nov. Rota est.

Cum sit nulla, non ligat manus iudicis à quo.

ut per Franc. in c. no captande in c. fin. de concess. præb. lib. 6. & per Bellamer. dicit decis. 239. Abbat. in c. 2. in 4. not. X. de restit. in integr.

Et ubi inhibitiō sit surreptitia, omnia, quæ illius causa facta fuerint, veniunt revocanda.

c. ceterum c. super literis. X. de rescript. junct. not. in c. 1. & 2. X. ut liti pend.

Ucà

Ut à fortiori, inhibitiō ad rescriptum surreptitium non debeat impedire processum ad ulteriora. ut per Paris. uti supra. Unde ibidem infert Parisius, quod si sententiā lata fuerit, super possessorio, quæ ex constitutione, quod sententiā lata, super possessorio mandatur Executioni, & ita fuerit executā post inhibitionem emanatā, non debet talis Executio revocari per modum attentati; quia licet simus in casu, in quo in possessorio datur appellatio, non datur ad effectum retardandæ Executionis, ut per jura de quibus ibi:

& per Capell. Tholosan. decis. 500.

Item fuit quæsitum, ubi quod in casibus in quibus permittitur appellatio, retardatur Executio, & ideō inhibitiō procedet; Ulterius, dixit Paris. ibid. quod in istis sententiis possessoriis, in quibus non datur appellatio, Executio fieri potest, etiam intra decem dies, & non dicitur attentatum. NB.

Haftenus Herculanus d. loc.

Quod in omni Inhibitione injustè impetratā procedere, quippe quæ attentata non facit, docet

Seacc. de jud. p. 1. c. 97. n. 53.

Idem est in inhibitione, in appellatione maximum ex morā periculum causante extracta. ubi attentata non fieri dicuntur.

Lancellott. de attent. c. 12. limit. 43.

Nachdem nun droben bey den rationibus decidendi satfam demonstrirer; Quod præsens appellatio sit nulla, frivola, injusta & calumniosa, maximum appellato periculum per moram allatura; So haben jetztgesetzete conclusiones juris, Regulam de effectu Inhibitionis limitantes hieben billich stat. Cumposito facto statim ponatur jus.

l. si ex plagiis. § 2. §. in clivo 2. ibi: in causa jus esse positum ff. ad l. Aquiliam. l. obligamur § 2. §. ex peccato 8. ff. de V. O. Roland. à Valle cons. 23. in pr. vol. 4. Vultej. Marburg. cons. 55. n. 40. vol. 4.

Und hinderet dawider nicht, daß der Herr von Biren wieder offhochgemelte Seine Fürstl. Gn. zu Paderborn und den von Bönninghausen eine neue und sehr scharpffe Inhibitionem dato 11. Februarii Anno 1656. am Kayserlichen Reichs-

B

Reichs-

Reichs-Hoff-Rath zu Erhebung der Zinsen von den Bönningthausischen aufstehenden Capital Geldern/worüber haltende instrumenta er per spolum art sich gebracht/aufgewürdet; dann dieser articulus, darüber er die neue inhibition erhalten/hat mit dem puncto in appellatione contento gar keine Gemein schafft; In articulis autem ab appellatione separatis causa attentatorum locum non habet. Franc. Herculian. de attentat. c. 31. n. 177. seq.

Zu dem befindet sich in jetztgemelter Inhibition, daß der Herr von Büren den Kayserlichen Reichs-Hoff-Rath mit falschen narratis hintergangen/ als ob der punctus diffamationis & transactionis per appellationem, an das judicium ad quod erwachsen seyn solle; da doch im Gegentheil / laut retrò gethaner deduction, ex actis notorium ist / daß die appellatio blos und allein ex capite competentiae per decretum in rem judicatam prolapsum dudum deciso interponirt worden. Gestalt der Herr von Büren selbst solches in dem libello appellationis und sonsten zugestanden. Weil dann solche veritatis immutatio, eine fallitatem, quæ sine dolo hoc in casu contra fidem actorum & propriam confessionem committi non poterat, und consequenter dolum nach sich ziehet/per deducta in quaestione primâ & tertiâ. Dahero nicht anders kan geschlossen werden/als daß der Herr von Büren diese inhibitionem, durch gefährliche der Wahrheit zu widerlauffende narrata erschlichen. So kan auch solche inhibitiō so wenig als die vorige/mit deren vitiis dann auch diese ex connexitate causæ behaffret/ zu recht bestehen / oder einigen effectum juris erreichen/Cum Inhibitio per dolum impetrata effectu carere debeat.

c. suggestum X. de appellationib. Lancellott. de attent. d. c. 20. limit ar. 7.

Zu dem so hat der Herr von Büren verschwiegen/daß der von Bönningthausen/nachdem er vom Haus Büren auff freyen Fuß nach Paderborn kommen/ strack Anfangs per contradictionem generalem, der an ihm gewaltsamblich verübten Handel/hernach bey dhaigen und Münsterischen Ständen sub dato 28. Maij an. 1654. und 9. Decembr. an. 1655. &c. wie auch allen anderen seinen debitoren im Erg-Griff Edln bey Churfürstlichen Herren Land-Dross und Rähren zu Arnsperg/ auch überall retentam possessionem suam cum causis protestando gnugsamb erkläret / wie solches die Instrumenta mit mehreren nachführen. Und also seine possessionem naturalem durch Einforderung dero von seinen bei den debitoribus aufstehenden Zinsen continuiert und dieselbe mit der possessione civili wieder consolidiret; da dann zu recht versehen; Quod appellatus actus possessorios per modum continuatae possessionis exercens non dicatur attentare aut innovare. Lan-

Lancellott. *de attent. p. 2. c. 4. limit. 1. n. 1. seqq per jura & Dd. ibi allegatos.*
 Post. *de manut. obs. 1. n. 70.*

Adeò ut ad istam continuationem introducendam, ad effectum excludendi attentata, sufficiat etiam sola civilis possessio ante litem.

Lancellott. *d. l. 4. limit. 1. n. 82. seqq.*

Qui enim continuat jus suum, & conservat, & ea facit, quæ sibi licebant ante litem inchoatam, is non dicitur attentare.

Post Rot. & Paris. *cons. 108. lib. 1. Franc. Hercul. de attent. c. 31. n. 91.*

Settenum der hochlöbliche Kayserliche Reichs Hoff Rath hievon einige Nachricht gehabt; So würde der Herr von Büren solche Inhibitionem nicht erhalten haben; Weil demselben unverborgen: Quod per ejusmodi inhibitiones nemo sua possessione privari debeat.

Gail. *1. obs. 145. Joseph. de Sese tract. de Inhibit. c. 6. §. 2. n. 6.*

Et inhibitio operari hoc non possit, ne cui licitum sit continuare possessionem suam

Lancellott. *de attent. c. 4. limit. 1. n. 11.*

Precator impetratis carere debeat.

c. sedes. & si quando X. de rescript. c. si per eo. X. de crim. fals. l. 2. & seqq. C. si contra jus vel utilit. publ. Gail. 1. obs. 14. n. 3. Goedd. Marpurg. conf. 28. n. 29. vol. 2.

Et obreptitiæ literæ nullum juris effectum mereantur.

c. cum dilectus X. de Rescriptionib.

Quin potius cassari debeant.

c. cum dilectus X. de elect. c. cum olim X. de sent. & re judic.

Semper enim ejusmodi scriptis inest clausula tacita, si preces veritate nituntur.

Gail. *d. obs. 14. n. 1. Mascard. de probat. concl. 1123. n. 5.*

Und waltet demnach kein Zweifel / es würde der Hochlöblich. Kayserlicher Reichs Hoff Rath / wann er von der injustitia & Nullitate Appellationis, und des Herren von Büren geführten proceduren informirt gewesen were / den von Bönninghausen aller Beschuldigung attentatorum wol erlassen haben / NB. in betracht; Quod ubi prohibita est appellatio ibi attentata esse non possint.

c. non solum. de appellat. in 6. Franc. Hercul. de attent. c. 31. n. 1.

Et appellatio in possessorio, maximè momentaneo facta non faciat attentata.

per jura & Dd. apud Lancellott. de attentat. c. 12. limit. 25. n. 1. seqq.

Imò quoties constat de bono jure attentantis (posito non concessio, per continuationem possessionis attentatum esse) toties attentata revocari non debeant.

Lancellott. d. tract. c. 20. limit. 2. n. 8. & seqq.

Definitio Quæstionis IX.

Was für ein delictum der Fherr von Büren begangen/in dem er des von Bönningkhausen/ihm theils ex priori spolio auff dem Hause zur Gaisst Stiffts Münster gelassene oder widergebrachte; theils auch durch den von Bönningkhausen / wie daselbst Paderbornischer Herr Land Drost Westphalen Sel. seine Wohnung wieder angetreten / an Geld / Brieffschafften und anderen mobilien vermehrte Sachen/ bey des Hauses gewalthatiger Ersteigung / pendente lite, propria autoritate eröffnet und hinweggenommen?

Zu Erörterung dieser Frage ist in facto unlangbar/ daß nachdem der Fherr von Büren erstmals anno 1653. das spolium auff dem Hause Gaisst in Abnehmung des in carcere damals detinirten von Bönningkhausen Vahrschafften/preliosorum mobilium, und auf ansehnliche Geldsummen haltender Handschriften/zusahmen am Wehrt über Siebenzig Tausend Reichsthaler sich belauffend/ als angemasseter judex verrichten lassen. Er darauff folgendes / wie der processus ex capite spolii restituendi für des Herrn Bischoffs zu Paderborn Hochfürstl. Gn. schon angestellet / und hinc inde erste Wechselschriften / producirt gewesen / also lite pendente das Haus Gaisst durch zusahmen geforderte aus- und inländische Vauren und Soldaten / mit bewehr.