



UNIVERSITÄTS-  
BIBLIOTHEK  
PADERBORN

## **Consilia Seu Responsa Juris**

**Schmalzgrueber, Franz**

**Augusta Vindelicorum & Ratisbonae, MDCCXL**

Cons. XXXIX. Immunitatis à Decimis, quam aliqui ex diversis Fundamentis prætendunt: sed ex solidioribus negat Autor, & cum Authore Judex.

---

[urn:nbn:de:hbz:466:1-72287](https://nbn-resolving.org/urn:nbn:de:hbz:466:1-72287)

## CONSILIUM XXXIX.

Die auf etwelchen Güteren zu Lubingen  
prätendirende Zehend-Freyheit betreffend.

## SUMMARIUM.

1. seqq. Facti Species.  
 12. seqq. Rationes, ex quibus prætenditur Immunitas à præstandis Decimis.  
 25. Ostenditur, Registra Decimalia nunquam habuisse sufficientem Authoritatem.  
 26. Privilegium non solvendi Decimas amittitur non usu, vel usu contrario.  
 27. Præsumptiones, quòd non omnes agri Decimales Registris sint inserti.  
 28. Argumentum à Contrario non semper locum habet.  
 29. Non licet argumentari à Catastro Bonorum Collectabilium, ad Registrum prædiorum Decimabilium.  
 30. Omisio prædiorum in Registro Decimarum non nocet ignorantì Decimatori.  
 31. Ut Instrumentum censeatur commune omnibus, vocari ad id consiciendum debent omnes.  
 32. seqq. Quas vires habeat Laudum Arbitrorum?  
 35. Discrimen inter Arbitros & Arbitratores: horum Laudum reduci potest ad arbitrium boni viri:  
 36. Neque confirmatur tempore, nisi eo, quo aliàs præscribitur Actioni ordinaria.  
 37. Laudum nec prodest, nec nocet aliis, quàm compromittentibus in Arbitros.  
 38. Rationes, ex quibus Immunitas à Decimis per Præscriptionem acquisita videtur.  
 39. Multi negant, præscribi posse Immunitatem à Decimis.  
 40. Qui ex contractu Conductionis retinet Decimas, nunquam præscribit.  
 41. Pro Decimis præstandis ipsum tempus interpellat.  
 42. 43. Ad possessionem Immunitatis à Decimis requiritur, ut Decimator eas exigat, & negatis acquiescat.  
 44. Præscriptio tollitur contraria Præscriptio.  
 45. Respondetur ad Rationes oppositas.  
 46. seqq. Adversarii putant, se Jure intentare Interdictum Uti possidetis.  
 49. Ad fundandum hoc Interdictum requiritur Possessio ex parte Actoris, & Turbatio ex parte Rei conventi.  
 50. seqq. Utrumque hoc requisitum probari debet: magis autem in hac Causa probatur à Decimatoribus.  
 52. Non turbare possidentem dicitur, qui defendit Jus suum.  
 53. Decima solvenda sunt ex omnibus fundis: generalia autem generaliter intelligenda sunt.  
 54. Qui Beneficii Parochialis Possessionem acquirit, uti potest Interdicto Uti possidetis; si turberur in percipiendis Decimis.  
 55. Litis pendentia, aut acceptio in Sequensrum non obest possessioni civili.  
 56. Qui vi possidet, non gaudet Interdicto Uti possidetis.  
 57. Ad hoc Interdictum, ob permixta alia Juris Pontificii Remedia, sufficit probare antiquiorem possessionem.  
 58. Turbare, est Jus Possessoris obscurum facere.  
 59. seqq. Respondetur ad Rationes dubitandi.  
 62. seqq. Ex principiis jam stabilitis propugnatur Possessio Decimatorum.  
 71. Movetur dubium de Judice hujus Causæ.  
 72. In Causa Decimarum Judex competens in Petitorio est solus Ecclesiasticus:  
 73. Etiam in Possessorio, si mixta sit Quæstio Juris: aut si Persona conventa sit Ecclesiastica.  
 74. Sed super nudo factò Reus Laicus potest conveniri coram Judice Laico:  
 75. Etiam in Possessorio Adipiscenda.  
 76. 77. Præsens Causa videtur versari in Interdicto Uti possidetis, cum lato etiam Interdicto Unde vi: utrumque potest intentari coram Judice Laico:  
 78. Quia non miscetur Petitorium.  
 79. Unde Causa est mixti Fori, ubi locus datur præventioni.  
 80. Ab Adversariis nullitatis arguitur Sententia olim lata, I. Quia Judex ultra ea, quæ in Judicio à Partibus deducta sunt, nihil in factò supplere potest.  
 81. II. Quia Appellatio suspendit Jurisdictionem Judicis à quo.  
 82. III. Quia Causa Decimalis est Spiritualis.  
 83. Respondetur ad hæc Argumenta. Ad I. Non vitatur Sententia continens aliquid ultra Acta, modo istud non dederit causam Sententia.  
 84. Ad II. Adversarii formalem Appellationem nec introduxerant, nec prosecuti sunt. Nec habet Appellatio effectum suspensivum in Processu Summarissimo.  
 85. Ad III. Sententia lata fuit in nudo Possessorio, quod nihil Spiritualitatis habet:  
 86. Consequenter non transcendit Jurisdictionem Judicis Laici.  
 87. Suadetur amicabile Compositio inter Partes.  
 88. Sequestratio Judicialis regulariter est prohibita:  
 89. Ad

89. Admittitur tamen, si periculum est, ne Res pendente lite dilapidetur.  
 90. Pendente Appellatione sequestrari fructus possunt.

91. seqq. Respondetur Rationibus Adversario- rum.  
 104. Deciso totius Controversia, cui conso- nat sententia Iudicis Ecclesiastic.

**FACTI SPECIES.**

I. **D**em Zehend = Fluhr des Flecken Lußingen löblichen Chur = Pfälzischen Land = Gerichts Höchstät wird das Jus Decimandi unter drey verschiedene Decimatores getheilet, deren ein jeder entweder besonders, oder gleichtheilig mit dem anderen auf denen ihm assignirten Grund, und Aeckern den ihm zustehenden Zehenden einheimset. Nun diese Zehend = Innhaber wurden inner der nächst verfloßnen nicht gar drey hundert Jahren zu verschiedenen mahlen geändert; massen erstlich den Antheil, welcher anjeho Jhro Hochgräf. Excellenz Herrn Grafen von Dettingen zu Marck = Bispingen zuständig / Anno 1488. die Herren Langenmantel von Augspurg innehabt, von denen er nachmahlen kommen auf Herrn von Schertl zu Winswangen, und Burtenschach, von diesem auf die Herren von Bemelberg, und endlich samt der Herrschafft Marck = Bispingen durch Kauff = Contract auf das Hochgräf. Hauß von Dettingen.

2. Ein gleiches ist geschehen mit dem andern Antheil, so jetzt das Collegium Societatis zu Dillingen genießet; dann Anfangs selber der Carthaus Christgarten zugehörig; als aber bey betrübter Lutherischer Glaubens = Neuerung, nach angenommenen dessen Irthum die zuvor Gräfliche nachmahls Hochfürstl. Dettingische Linea die in ihrem Territorio situirte Clöster, und unter denen auch die Carthaus Christgarten an sich gezogen, ist von selber auch dieser Antheil Zehenden mitgenossen worden, bis selben die Carthaus Dürheim praestito pretio reluiret, und eingethan; so endlich bey diesen letzteren Jahren diesen Theil Anfangs Convictui S. Hieronymi zu Dillingen käufflich angelassen, von welchen erst voriges Jahr selben das Collegium Societatis all dort übernommen. Des Herrn Pfarrers, welcher der dritte Decimator ist, zugehörige Antheil ist jederzeit der Pfarr gebliben.

3. Nun unter diesen Herren Decimatoribus (wie nicht anderst auß so vilfältigen Aenderungen zuwachren) haben sich schon vor vielen Jahren verschiedene Spänn, und Zerrung ereignet, denen dann abzuhelfen, mehremahlen ordentliche Zehend = Beschreibungen seynd vorgenommen worden. Die erste Beschreibung auß denen, so noch vorhanden, ist geschehen Anno 1488. (wie das hierüber eben damahls aufgerichtete, und gefertigte alte Documentum gleich in fronte anweist) in presentia (sunt Formalia)

Officialis Domini Ducis, de mandato Praefati in Höchstät. Und haben (iterum Formalia) die darinn beschriebene Stück an gegeben Claus Bechlin / Berlin Baur / Bart Kottierer / Hanns Eberlin / Bart Beringer / Baur Gerstmaier / der Wirth / und sein Sohn.

Die andere Zehend = Beschreibung ist vollbracht worden Anno 1491. Dann weilen durch ersterzehlte nicht alle Zwißtigkeit aufgehoben worden, sonder in Zehend = Aufhebung sich oft manche Miß = Verstandnuß / Widerwill / und Nachgriff erhoben, seynd solchen vorzukommen / und damit ins künfftig jedem Theil / was sein ist / nach Sazung gemeiner Rechte gegeben / und keiner Partbey sein Gewissen hierum beschwehret wurde / alle drey Theil, theils persönlich, theils durch ihre Anwald zusammen getretten, und in Beysenn Weyland Herrn Hammen von Rechenberg damahligen Pflegers zu Höchstät, und Herrn Wilhelm von Hirnkofen Land = Vogtens all dort, auf die hiezugezogene Schid = Männer, so ohn daß die Aeltiste / und mehrgenannten Zehends am meisten wissend gewesen / mit der Bedingnuß, daß, was diese darinn handeln / und jedem Theil nemmen / oder geben wurden, solches alles fihrohin ewiglich -- also gehalten / bleiben / und bestehen / und von keinem Theil -- darwider gehandelt werden solle / compromittiret, welche so erwöhlte Schid = Männer dann, nachdem sie von Land = Gericht = Amts wegen mit Eyden beladen worden, mit samt denen dreyen Interessirenden Theilen, auf alle / und jede Stück Acker / und Wiß = Mader eisen / und Lehen / sovil an dem End Zehendbar seynd / kommen, daß alles nach Nothdurfft besichtiger / aufgangen / und ermessen / darauffhin einhellig jedem Theil seinen Zehenden / sovil ihm an allen Stücken gemängt / oder sonderlich zugehörren soll / angezeigt / und benannt / und daß jedem ein lauter Unterricht / und Beschreibung Registerweiß / was jedem Theil gebühret / zugericht / und überantwortet: mit welchem auch mehrgenannte drey Partbeyen -- ganz benüßig gewesen / solches auch einträchtiglich angenommen / darein gänglich gewilliget / und daß vor mehrgemeldten Ambr = Leuten für sich / und allmänniglich / ohn alles Widerruffen / also gehalten versprochen / und zugesagt: wie dann all dieses in verbis formalibus anweist, das hierüber aufgerichtete, und in Pergament beschriebene Zehend = Register.

4.



5.

Weilen aber nach der Zeit, auß Ursachen, daß entzwischen die Register (wie sich gebühret hätte) nach Veränderung der Inhaber / der Bauren / Söldner / und derselben Anstossen Namen nicht erneueret worden / auch zwischen denen Herrschafften gemeldten Zehends ein merkliche Mutation geschehen, ist widerum fast der vorigen gleiche Unrichtigkeit erfolgt / und erwachsen. Welcher Ursachen dann für nothwendig erachtet worden, angeregte alte Zehend-Register wider zuerneuern, und sovil immer möglich, in Richtigkeit zu bringen. Zu welchem End dann An. 1557. die Aeltiste von den Zehendnern, und diser Ding erfahrene Bauren von Luzingen nachher Höchstätt ersorderet, und selbe befohlen worden eines jeden Ackers jezige Inhaber, und Anstossen eigent- und gründlich anzuzeigen. Weilen aber in den ihnen vorgelegenen Registern etlich / und vil Aecker unrichtig / und unerdrert gebliben / welche den Augenschein ersorderet / als haben die Partheyen sich dahin verglichen / daß sie zu allen Theilen / desgleichen die obgemeldte Bauren im Feld aufm Langenstein zusammen kommen; und daselbst nach fleißigen Besichtigen und Aufgeben / auch die hinderstellige Aecker / und Item erlediget / wie Formalia der hierüber aufgerichteten Beschreibung lauten, in welcher auch ad finem attestiret wird, daß solche Beschreibung abermahls die Partheyen einträchtiglich angenommen / und sich gegen einander verbunden / und verpflichtet haben / daß eines jeden Theils Zehendner sich in Einheimfung der Zehenden diser jeziger Erneuerung gemäß halten / und kein Theil / vil minder deren Zehendner darwider handeln / noch dem anderen für / und in das Seinige greiffen soll. Desenthalten dann auch drey neue gleichlautende Zehend-Register mit des geschwornen Land-Vericht- und Stadt-Schreibers Hand geschriben, selbe miteinander fleißig collationiret, und an selbe des damahligen Herren Land-Vogts angebohrne Insigel, auch gemeiner Stadt Höchstätt grössere Secret angehencket worden.

6.

Da aber über die Zeit abermahls sich etliche welche Mängel befinden wollen / haben Jhro Hochfürstl. Durchleucht Philipp Ludwig damahl regierender Herzog zu Neuburg für gut / und hochnothwendig gehalten / daß voriges Renovations-Werck nochmalen für die Land genommen / und die Zehendbare Güter von Stuck zu Stuck beschriben wurden / damit jede Herrschafft desto besser vergewisset / was sie auf jedem Gut für Zehends halb / oder ganz zu suchen. Welchem dann auch den 29. Aug. 1603. der Anfang gemacht, und in Desseyn Hochfürstl. Deputirten, und theils Dettingischen, theils Bemelbergischen / als damahligen Zehends-Inhabern Be-

ambten, zu Luzingen einen Congress angestellt, vor selben die Zehendner / so etlich Jahr her den Zehenden eingheimfet / und zu Dorff / und Feld der Sachen am besten erfahren / gesorderet / und auf ihr beständiges / und einhelliges Anzeigen / und Berichten / die Beschreibung der Zehendbaren Stuck, und Güter samt derselben Inhabern fingenommen / und erneuert worden. Welches alles dann die Abgesandte abermahls genem gehalten, und darzu die Zehendner sich verpflichtet / wie sie sich in Einheimfung des Zehends diser Erneuerung hinsübro gemäß verhalten / den anderen nicht für / oder eingreifen sollen / auch die hierob de dato 10. Sept. dicto Anno gefertigte drey neue gleichförmige Zehend-Register mit des Herrn Land-Vogts zu Höchstätt angebohrnen Abdrukchen Insigel versehen lassen.

Die letzte Verneuerung ist geschehen Anno 1681. wird aber in dem darüber aufgerichteten Zehend-Register nicht gemeldet, noch benjesehet, ob, und in wessen Besseyn solche Renovirung geschehen, dem gewissen vernemen nach ist solche Renovirung allein vorgenommen worden in dem Wirthshaus, und seynd in selbem nur die Namen der Zehend-Geberer verändertert, auch die hierzu verordnete, wohl gezächt, niemahls auf das Feld kommen, also die Zehende Herren nur glauben müssen, was die Bauren angeben. Und zeigt das allda gefertigte Register auß denen da und dorthier inn sich befindenden Lucken, Abgang des Dati, und Unterlassung der Benamfung derjenigen, in deren Besseyn diese Renovatur geschehen, welches alles in vorderen Beschreibungen observiret worden, ganz klärllich an, daß selbe nicht anderst, als pro Opere imperfecto könn angesehen, und gehalten werden. Ward also durch selbe abermahls denen Zwistigkeiten nicht abgeholfen, sonder vilmehr Unlafs gegeben, daß mehrmahls die alte Erittigkeiten wederum resuscitiret wurden; welches dann gleich das folgende 1682. Jahr geschehen, wo die Herren Decimatores, sehend, daß die Luzinger Gemäind etwelche, und vil Aecker (so zusammen auf die 40. Jauchart de präsenti sich erstrecken) für Zehendfrey halten wollen, und dessentwegen die Reichung des Zehends, ungeachtet, daß besagte Herren Decimatores auf selben Gründen allen, oder den meisten von fast 100. oder noch mehr Jahren Jus Decimandi geübet, und darum die Zehend-Zahlung ihnen zugebühren gänglich vermeynten, allein der Ursachen, weilen solche Stuck dem Zehend-Register nicht einverleibt, via facti ge-weigeret, und abgesprochen, darum sich benöthiget befunden bey Eöbl. Land-Vogt Ambt Höchstätt hierüber Instanz zu machen, und wider solche Thätlichkeit, auch vor

vorstehende Immunität à præstandis Decimis zu protestiren.

Es ward auch auf so gemachte Instanz ein wohl besagtes Churfürstl. Land- Vogt- Ambt gänzlich gesummen, diesen Zwistigkeiten abzuhelfen, zu diesem Ziel und End ein andere Zehends- Renovation zu Luzingen vor die Hand zunehmen. Weilen man aber vorläuffig berichtet worden, daß man von ermeldten Land- Vogt- Ambt wegen die Sach wider sie Luzinger pro Decimatoribus aussprechen, in solche Renovation die strittige Grund, und benanntlich die zwey Heil. Creuz- Donauwörthische Zehen inferiren, auch so fort die Zehend- Præstation via executiva erzwingen wolte, haben gleich selbigen 1682. Jahr den 30. Julij des Herrn Abtts zum Heil. Creuz in Donauwörth damals regierende Hochwürden und Gnaden darwider sich opponiret, und bey Hochlöbl. Hof- Rath zu Neuburg provocando sich demüthigst beschweret, auch also neben denen anderen gleichfals provocirenden Luzingischen Zehend- Exemption- Prætendenten die Sach so weit getrieben, daß von dar auß den 31. ejusdem Mensis Julij an das Land- Vogt- Ambt ein Gnädigstes Rescriptum ergangen, Krafft dessen besagtes Land- Vogt- Ambt befohlen worden den strittigen Zehend zu sequetiren, und inner den nächsten 14. Tagen in Sachen seinen unterthänigsten Bericht, nebst des Gegentheils Einred gehorsamt einzuschicken.

Was hierauf biß auf das 1698. Jahr geschehen, ist in bey Händen habenden Actis nicht findlich. Ersagtes Jahr aber ist den 10. Junij von mehr besagtem Löbl. Land- Vogt- Ambt auß zu Luzingen ein Congress angestellet, ein neue Zehend- Beschreibung vorgenommen, auch von selber laut Brieffen de dato 26. Julij eodem Anno 1698. der vierde Theil fertiget, auch mit selber ohnaufgestellt biß in den August fort gefahren worden, wie solches Brieff von des Herrn Wolff Jacob Ungelter damaligen Land- Vogten Hoch- Freyherrlichen Gnaden den 2. gemeldten Monats datiret allerdings belegen, in welchen auch ferners gemeldet wird, daß in solche Zehend- Beschreibungen- Renovation auch die in Quæstion gewesene fundi gleichfals eingetragen, auch sodann ermeldte Beschreibung in forma Authentica Ober- Amtlich aufgefertiget werden sollen. Aber auch diese Beschreibung ist allem Schein nach zur endlichen Perfection nicht gekommen, villeicht weilen die Herren Decimatores sich mit dem Bescheid, welcher nach ordentlich über das in besagtem Congress vorkommene geführten Protocoll, von höheremeldten Löbl. Land- Vogt- Ambt endlich gesprochen, und den 1. Augustmonaths ejusdem anni publiciret worden, bescheidigen lassen.

In diesem Land- Gerichtlichen Bescheid ist die Sach dahin gericht, daß

gleichwie Kläger (die Luzinger Gemäind) laut angezogenen Protocolls, nicht in Abred stehen können, sonder judicialiter bereits bestanden, daß sie und allezeit von unsärbendlichen Jahren her, von denen quæstionirten, obgleich verstandner Massen denen älteren Zehend- Beschreibungen nicht inferiret gewesen. Gründen des Zehend jedannoch alle Jahr unverweigerlich, biß ad tempus motæ litis dargereicht worden, also auch Höchst- und Höchstberührte Zehend- Herrschafften, same Herrn Pfarrer zu Luzingen, bey so wohl hergebrachten, und ruhigen Possession, vel quasi Jus Decimandi ab allen in der Pfarrey Luzingen gelegenen Aeckern, so nicht ex alio titulo notorie exempt (deren Inhaber auch durch diesen Sentez nichts præjudiciren solle) Obrigkeitlich zu manütere, und also die Exemption- Prætendenten schuldig seyen noch fördershin, von denen Fundis Quæstionis den schuldigen Zehend alljährlich auffolgen zulassen, sie könnten und wolten dann die suchende Exemption anderst, und besser, als bishero geschehen, in Petitorio erweisen, und dociren, daß von ihnen, oder ihren Vorfahren der quæstionire Zehend von Zeit der letzten Beschreibung de Anno 1603, exceptis belli, & pestis temporibus, die in Rechten ad Præscriptionem Exemptionis erforderete Jahr, nicht seye aufgefollget worden, zu welchen Beweis sie dann gelassen werden, und ihnen zu Einbringung ordentlicher Weiß- Articul, hiemit ein Termin von sechs Wochen à dato Publicationis peremptorie angesetzt, dem beschwerten Theil aber die höhere Obrigkeit, unter obgemeldten Termin, bevorgestell seyn solle.

Auf dises hin ist laut Brieffen de dato den 5. Augusti de eodem anno 1698. auß des Herrn Pfarrers von Luzingen bey die- ermeltem Churfürstlichen Land- Vogt- Ambt gethanes Ansuchen, verwilliget worden, daß die Herren Decimatores sich zusamen versügen, und wegen der strittigen Aeckern sich vergleichen, nicht weniger den Zehend so gleich einheimfen lassen möchten. Es hat aber gegenseitliche Parthey hierwider appelliret, und erstlich bey Hochlöbl. Churfürstlichen Hoffrath zu Neuburg ihre Beschwerden in contrarium kläglich angebracht, ist auch hernach weiters laut Brieffen de presentato den 7. April. Anno 1700. bey hierüber angerichteter Churfürstlicher Commission schriftlich eingekommen, wo selbe durch Bitten sovil erhalten, daß ihnen erlaubet worden, von denen strittigen Aeckern den Zehend vor sich selbst solang einzubringen, biß der Erweit durch einen Gnädigsten Sentez gleichwohl entschieden werde, jedoch mit dem außdrücklichen Beding, daß die Bauren alles eingebrachtes gutmachen, und erlegen sollen.

8.

9.

10.

II

II.

ken, wann das End-Urtheil wider sie außfallen sollte, wie sie dann zu solchen sich nachdrücklich verbunden, und unterschrieben haben. Weilen aber die betrübtete Kriegs-Lauff darzwischen kommen, ist das ganze Negotium in das Hängen gelanget, da mittler Zeit der Christgartische Antheil dem Convictui S. Hieronymi käufflich an-gelassen worden, welches dan bald Anfangs angetretener Possession den 30. Oct. 1714. bey Sr. Churfürstl. Durchleucht zu Pfalz eingelanget, und unterthänigst gebetten, daß bemeldte S. Sach abermahl unter-suchet, und durch endlichen Sentenz ent-schieden wurde. Es ist aber dises bis auf heuti-gen Tag in den alten Terminis gebliben und noch nichts endliches gesprochen worden, da entzwischen die Inhaber quæstionirten Güter immer fortfahren sich vor Zehend-frey zu halten, und sich der Zehend-Rechtung weigeren. Ob solches aber mit Recht, oder Unrecht geschehe, ist das prin-cipalste Punctum, wohin gegenwärtiges Rechtliches Gutachten anzhlet.

### Status Controversie.

Ob die Gemäinde zu Luzingen die Zehend-Freyheit von eingeklagten Güterern mit Recht præren-dire?

12.  
Rationes  
Dubitandi.

**D**ie Zehend-Immunitäts-Præten-denten fussen sich primò, & principaliter auf die Anno 1491. 1557. und 1603. errichtete Zehend-Registrier, in welchen alle und jede zehendbare Aecker, wie das Initi-um besagter Beschreibungen selbst gibe, begriffen, und nicht nur bloß von denen Bauren angegeben, sonder aus uralten Ze-hend-erfahrenen Männern, und lang practi-cirten Zehend-Gängern Auffsag exactissime annotiret; hingegen die quæstionirte Gü-ter, wie andere undisputirlich exempt, und von denen Herren Decimatoribus selbst nicht angesprochene Bona, völlig aufgelaßen, oder wenigst als Anstöß bemercket worden, aus welchem dann nothwendig folgen will, daß auch disse, als Anstöß be-merckte Aecker vor unzehendbar sollen, und müssen gehalten werden; nam à Catastro sumi potest; & debet argumentum negati-vum; & bene concludit hoc Enthymema: Hæc non sunt descripta in Catastro, vel Re-gistro; ergo nec collectanda, wie in termi-nis lehret.

Mevius part. 4. decis. 34. post alios.

Welches Argumentum seinen Valor, und Krafft hat nicht allein in materia Collecta-rum, de qua l. cit. loquitur Mevius, sonder muß ex paritate rationis Platz finden in quibuscunque Exactionibus, also auch wann die Frag ist, ob dises, oder jenes Gut Ze-hendbar seye; massen hierinn, den Zweifel zuheben, jederzeit den Auffspruch geben muß

das hierob aufgerichtete Zehend-Register, und solches besonders, wann  
2. Dergleichen Register autoritate pub-lica gefertigt, und besiglet worden; dann in Begebenheit dessen dasselbe vim publici Instrumenti bekommet, welches von solcher Krafft, und Würckung ist, ut ex eo resultat probatio probata, clara, manifesta; tanta-que; quæ Præsumptionem Juris, & de Jure pariat, consequenter Probationem in con-trarium, nisi per Scripturam, non admittat; habent enim hujusmodi Instrumenta vim Causæ definitæ, & Sententiæ, ita, ut opti-mè fundata censeatur intentio ejus, qui In-strumenti tenorem pro se habet.

Belold. p. 2. conf. 63. à n. 11. Klock. tom. 4. conf. 1. n. 297.

Idque verum est non tantum inter partes, quarum consensu confectum est tale In-strumentum, sed etiam respectu tertii; nam etiam huic inter alios acta profunt, quando in istis Partes consentitur aliquid, quod ter-tio utile est.

Mevius p. 7. decis. 154. cum aliis.

Weilen dann, wie auß Num. 3. 4. 5. & 6. lautet, die von denen Zehend-Immunitäts-Prætendenten allegirte Registra, und Zehende-Beschreibungen Autoritate publica Magi-stratus, und so gar mit Land- & Fürstlichen Gutheissen beschehen, auch mit angehen-ten löblichen Höchstättlichen Land- & Doge-Amts und dasigen gemeiner Stadt In-sigel versehen worden, werden selbe gleich-fahls hierauf vim Instrumenti Publici er-worben, und Gewalt bekommen haben nicht allein die unter denen Decimatoribus, inter quos transactum est, sonder auch mit denen Inhaberen der Zehendbaren Güte-ren erhobene Zwistigkeit zu complaniren, und den Auffspruch zu geben, was für in dem Luzingischen Zehendsfuhr ligende Gü-ter obligationi ad Decimas unterworfen, oder darvon Exempt, und befreuet seyen. Und dises um sovil mehr, weilen

3. Bey Aufrichtung besagter Zehende-Registrieren, wie das Renovations-Instru-ment de Anno 1557. & 1603. in terminis terminantibus meldet, alle drey Decima-tores den Endscheid auf die hierzu erkilene etliche von denen ältisten des Fleckens Luzingen / mächtiglich gestellt -- auch an solcher Bauren / und Bider-Leuth Anzeig / Bericht / und Deutung wohl ersättigter / und vergnügter gewesen / und es darauf einträchtiglich angenommen; solches auch in Einheimung des Zehends jeder Zeit observiret, mithin das hierinn enthaltene ipso quoque facto der Gestalt approbiret haben, daß dannhero über besagte Renovaturen nicht geschritten, noch darwider gehandelt werden könnte; quo-niam notissimi Juris est, quod nemo con-tra factum suum venire debeat, aded ut ne quidem Supremus Princeps à placitis possit recedere.

Klock.

Klock. tom. 3. conf. 114. n. 31.

Et profectò nihil tam æquitati naturali, quàm fidei humanæ magis convenit, quàm ea, quæ semel placuerunt, servare.

*L. hujus editi. i. princ. ff. de Pact.*

Et contra utramque, scilicet tam æquitate[m] naturalem, quàm fidem humanam pugnat, qui quod aliquando approbavit, ex post facto nititur improbare.

Menoch. conf. 105. n. 27.

Præsumitur autem quis approbare, seu ratificare Actum, quando Fructus juxta tenorem Instrumenti desuper erecti recipit.

Tiraquell. de Jur. Constitur. p. 3. limit. 30. n. 11. & 12.

Imò plus est approbare factò, quàm verbis. Und ob zwar allhier

15. 4. Hingegen könnte eingewendet werden, daß diese Approbation allein sub hac conditione, & clausula, wann nemlich alle Zehendbare Güter fideliter angegeben, und denen Zehend-Registren richtig inseriret worden seynd, beschehen seye, so streitet doch entgegen, daß eines Theils von dergleichen Restriction, und Reservation in denen Renovations-Instrumenten nichts befundlich, also selbe keines Weegs zu asseriren; nam quod Instrumentum non cantat, neque nos cantare debemus, per Jura vulgaria. Anderen Theils kan solche Auflassung der für Zehend-frey angebenen Güter nicht einer Incuriæ, oder Unachtsamkeit zugemessen werden, massen besagte Güter, besonders die zwey zu dem heiligen Creutz naher Donauwörth gehörige Lehen, deren eines dem Vorgeben nach Vermög Grund-Buchs gar einen Hof constituiret, als ganze Corpora nicht leichtlich haben übersehen können werden, indem man solche vor Augen, mithin auf deren Qualitæt zu investigiren offene Hand gehabt. Noch minder kan præsumiret werden, daß die hierzu gebrauchte Bauren, und Zehend-Gänger, als eheliche Leuth, was wissenlich zu hinderhalten, und dardurch die Decimatores in ihren Zehend-Recht zu defraudiren gesucht haben werden; dann solches müßte man ererst erweisen, cum fraus, & dolus in dubio nunquam præsumantur.

Menoch. l. 4. Præsumpt. 82. n. 10.

Und hätte man je auf Seiten der Decimatores in Zweifel stellen wollen, ob alle Zehendbare Güter fideliter angezeiget und beschreiben worden seyen, müssen das hieraus erfolgende die Decimatores ihnen selbst zumessen, daß sie also unfließige Sachen Walter zu denen Renovaturen abgeordnet, auß deren Unfließ nicht besser nachgesehen worden; cum incuria idem sit, quod negligentia.

*C. quæsitum est. 7. de Pan. & Remiss.*

Joan. Calvin. Medull. Leg. Jurid. V.

*Incuria.*

Et negligentia imputetur negligentia, maxime quando ei erat facile investigare.

R. P. Schmalzgrueber Consil. Tom. I.

Proinde alleganti ignorantiam, ex neglecta meliore indagatione ortam, cum illa supina, & crassa sit, Jura non subveniunt.

Wesenbec. conf. 52. n. 1. Gylman.

tom. 4. p. 1. Vor. 27. n. 49. & 50.

Neque excusare se Decimatores poterunt, quòd negligentia hæc non propria, sed Procuratorum ad hoc constitutorum fuerit; nam ut bene Paulus

*L. cum Mandatu patris. 23. ff. de Minor.*

imputari debet Domino, qui tali commisit sua negotia. Es bestärket auch die disen Instrumentis beylegende Krafft und Valor in ordine ad plenam probationem obtinendam ganz eingreiflich, daß

5. Offtersagte Zehend-Beschreibungen über das ad præcedens Laudum der hierzu erkisenen Zehend-Erfahrenen cum plenaria causæ cognitione geschehen, massen bekant ist, was ein Laudum für ein Autoritæt habe, indem selbes rei judicata schier in allem, und dergestalten gleich stehet, daß weder Appellation, noch Reductio ad arbitrium boni Viri hierinnen Statt findet, sonder denselben præcisè nachzuleben, und nicht ererst hernach solches in Zweifel zusiehen ist, cum ex Laudo detur Actio, & Exceptio, maxime si partes intra decendium tacerint, ob claros textus

*L. diem. 27. §. stari. 2. ff. & l. cum an-*

*rea. §. C. de recept. Arbitr.*

16. Ja es wollen auch die DD. so Reductionem ad arbitrium boni Viri zulassen, daß wann die Partes 30. Jahr lang wider das Laudum nichts moviret, hernach denselben, sive æquum sit, sive iniquum, præcisè sich submitiren müssen, und kein Exception mehr Statt habe, nisi dolus intervenerit, aut ipsum Laudum contineret notoriam iniquitatem, vel enormem læsionem.

Joann. à Sande l. 1. tit. 14. def. 1.

Nun aber ist in gegenwärtigem Casu auß besagte Arbitros, oder auß die hierzu bestruffene Bauren einiger Dolus bis dato nicht erwisen, und wird auch keines Weegs können erwisen werden; und findet sich auch allda keine Læso, præsertim enormis; sonder vilmehr seynd, wie Num. præc. gemeldet worden, besagte Zehend-Registret von allen Anwesenden, mit genugsamen Mandatis versehenen Abgeordneten Nominum suorum DD. Principalium unanimiter, absolute, & sine ulla Restrictione, oder Aufsehung approbiret, und gutgeheissen, auch unter verbündlicher Promission sich hierab ganz vergnügen zuhalten angenommen worden, daß also annoch bey bebleiben, bis das Contrarium rechtmäßig dociret werde; massen besagte Instrumenta mit allen ad Catastrum erforderlichen Requisitis instruiret, einfolglichen plenissimam fidem meritiren, cum, ut ex dictis patet, erecta sint Autoritate publica, vocatis omnibus interessatis, etiam Bonorum Possesso-

essoribus, & contineant simul Descriptionem Agrorum, & Solutionem Decimarum, quæ sunt præcipua, & substantialia requisita ad Catastrum, seu Registrum legitimum. Und ob schon

17.

6. Neben anderen solche Zehent-Register darumb angesehen worden, daß jeder deren Herren Decimatorum, quid sibi de toto in totum, vel pro parte in hoc, vel illo prædio competat, wissen möge, so ist doch aus besagten Renovations-Instrumenten, und sonderbahre de dato 1603. klärllich zu ersehen, daß hierinn allerseits die Intention primario gewesen seye die Zehendbahre Stück, und mithin Massam Decimalem zu berathen, zu untersuchen, und zu beschreiben, und so dann ererxt nach der Hand, und also secundario die Distribution zu machen, was ein und anderem Theil auf jedem Zehendbaren Grund für Zehend-Gerechtigkeit ganz oder halb zukomme. Weilenn dann besagter Finis primarius dergestalten erhalten, daß alle Herren Decimatores sich hieran vergnügt zu seyn, und verbündlich zu machen versprochen, werden selbe hierzu auch verbunden seyn, und mehr nicht, als was in besagten Instrumenten enthalten, zu præstendiren haben. Es hat auch

18.

7. Nichts ob sich, wann gleich keine andere Documenta, durch welche die præstendirende Zehends-Exemption mit mehreren dociret werde, findlich seynd, massen gar leicht seyn kan, daß vor Jahren aus einigen damahls vorhandenen Documentis, wie, und aus was Ursachen quæstionirte Güter Zehend-frey worden, oder für solche erkennt, bekannt gewesen, welche Documenta, gleich vilen anderen, hernach in denen Kriegs-Troublen, verlohren gangen, ansonst, wann besagt quæstionirte Güter nicht Zehend-frey vor alten Zeiten gewesen, und auch noch wären, keines Weegs zu præsumiren, daß man bey so genauer Untersuchung der zehendbaren Stücken, solcher zwar gedacht, dieselbe aber nicht als Zehendbar eingeschriben, auch eine ganze Regierung, wie damahls die herrnach Fürst-Deettingische, wohin der Christgartische Antheil zu selber Zeit gehörig ware, den Fehler nicht gesehen, noch geandtet, sondern den Zehenden darauf schwinden lassen, und quid pro quo genommen habe. Und mag

19.

8. Wider oft-ermeldte Renovations-Instrumenta authentica nichts importiren, daß solche Differet, und in dem Zehend-Register de Anno 1603. etwelche Stück vor Zehendbar inseriret, hingegen in beiden de Anno 1491. und 1557. aufgelaßen worden; dann neben deme, daß man offermahls etwas Unrecht thun, oder via facti procediren kan, so doch ad Bancum Juris weder veritabl, noch daß es mit Recht beschehen, zu dociren ist, können hierauf Succellores zur Zehend-Reichung keines

Weegs gebunden werden, massen zwar dise, so dasumal, ohnerachtet ihrer Zehend-Befreyung in solche Infection consentiret, ihnen zwar selbstn ihre Recht benennen, ihren Successoribus aber keines Weegs præjudiciren können. Weniger kan

9. Denen Luzingeren præjudiciren, deo 1. Aug. 1698. aufgestellte Sentenz; nam Sententia ipso Jure nulla nunquam transit in rem judicatam, neque parti, contra quam lata est, ullum creat præjudicium. Es behellet aber dise Nullität 1. Weilenn in hac Causa Decimarum von Selthen der Luzinger schon Anno 1682. ad Excelsum Consilium Electorale Aulicum provociret, von disem auch also gleich die Inhibition geschehen, und dannoch dessen ungeachtet von einem Wohl-löblichen Land-Vogt-Amt die Hand darein geschlagen, also widerrechtlich Superiori Judici vorgegriffen worden, cum tamen Judex inferior, causâ semel ad superius Judicium deductâ per provocationem, in eâ procedere, aut aliquid innovare, pendente Appellationis, seu Provocationis Processu, nequeat. 2. Kan solcher Sentenz um desto weniger von einiger Validität seyn, als vil bekannt, daß solcher nicht ex Actis, & actitatis, quæ tamen vehiculum aliâs Sententiae sunt, & secundum quæ Judex illam pronuntiare debet, außgesprochen, aus dem Fundament, als wären die Herren Decimatores schon vor uhr-alten Zeiten in possessione Juris Decimandi auf quæstionirten Aeckeren und Gründen gewesen, da doch vilmehr in contrarium durch Aussag eines alten Manns vorkommen, daß jetzt vil Aecker mit Zehend befändet werden, so doch vor dem Schwedischen Krieg Zehend-frey gewesen. Weilenn dann 3. Dises Fundamentum fallum, & non probatum, und weder in rerum natura, noch von denen Actoribus jemalen erwiesen worden, kan um so weniger quæstionirter Sentenz von Kräftten seyn; da ein unumstößliches Principium Juris ist, quod Actore non probante, Reus sit absolvendus, esto, ex sua parte nihil præstiterit. In was noch mehr ist,

10. Zeiget sich aus denen Actis Schuregerad das Contrarium, massen aus selber klar erhellet, daß ein Gemäind Luzinger schon mehr dann von Anno 1491. bis 1603. in continua, & nunquam interrupta possessione libertatis à præstandis Decimis, respectu der quæstionirten Güter, gestanden, und schon damals plus quam centenariam, imö immemoriam Präscriptionem Immunitatis, da auch solche anderst nicht dociret werden könnte, vor sich zu allegiren hätte. Wird also selbe in Ansehung dessen in all Weeg bey solcher Possession Obrigkeitlich zu manutrenen seyn, cum indubitati, & liquidi Juris sit, quod obligationi ad præstandas Decimas præscribi, & Exemptio ab iis solvendis



vendis contra Parochum 40. annis cum titulo, vel sine illo tempore immemoriali.

*c. Episcopum. 1. de Præscript. in 6.*

contra aliam Ecclesiam non Parochialem 40. annis etiam sine titulo.

*c. de quart. a. 4. & c. ad aures. 6. eod.*

contra Laicum verò ex Privilegio possidentem Decimas decem annorum possessione, si præsens sit, viginti, si absens, viâ præscriptionis acquiri possit. Und wann schon auch man von Seithen der Herren Decimatorum behaupten könnte, daß selbe ab Anno 1603. in Possessione Juris Decimarum auf etwelch, oder allen quæstionirten Aeckeren gestanden, so müsse doch

22.

11. Dese Possessio junior asserta der antiquiori Possessione der Lüzinger in all Weeg welchen, cum possidens antiquiori, & anteriori Jure præferatur posteriori, ut pote cum posteriori obstat possessio prioris, ut possidere nequeat

*Malcard. de Probat. concl. 1193. n. 1. ex ratione, quod antiquior possessio censetur continuata, & junior clandestina.*

*c. licet. 9. de Probat.*

Et 2. Possidens non poterit Possessionem quærere, nisi clam, vel nisi dejecerit eum, qui primò possidebat.

*L. si finita. 15. §. ubi autem. 23. ff. de damn. infect.*

Darummen dann das Interdictum retinenda Possessionis vilmeht ihnen Lüzingern, als denen Klägeren, justehet, indem antiquior der Gemäind zustehende Possession aus besagten Instrumentis klar erscheinet, die Gegenseithige aber Herren Decimatorum ererst erwiesen muß werden. Und wann schon auch vor diesem aus etwelch quæstionirten Aeckeren der Zehend gereicht wäre worden, so würde doch solches denen Herren Decimatoribus nicht vil vortragen, massen bekant ist, daß entzwischen die Landverderbliche Schwedische Kriegs-Troublen ganze 30. Jahr angehalten, inner welcher Zeit man offte etwas ad congruam Parochorum sustentationem beygeleget, worzu man sonst nicht verbunden ware, daß also hier auß kein Jus, oder Possession zu erweisen. Wenigist ist solche Possession, etiamposito, & non concessio, daß selbe Anno 1600. seinen Anfang genommen, keines Weegs von 80. und weniger von unordencklichen Jahren, wie man sich von Seithen der Herren Decimatores berühren will, massen Anno 1682. Lis judicialiter moviret worden, welcher Gestalten dann, wann man von Anno 1600. bis auf besagtes 1682. Jahr die 30. Jahr währenden Schwedischen Kriegs abnimmet, nicht mehr, als 52. Jahr heraus kommen. Über das ist auch solch præterdirende Possession nicht ununterbrochen geblieben, wie solches die bey einem Wohlbl. Land-Vogt-Amte befindliche Acta beweisen können, aus welchen sich zeigen wird, daß als die Lüzingische Herren Decimatores

*R. P. Schmalzgrueber Consil. Tom. I.*

allda des Zehends halber Instanz gemacht, und einem gewissen der Stadt Lauingen Gült-reichenden Beständner Jacob Hochstättern, zu Lüzingen unter Straff des Ehrens der Zehend-Reich auferlegt werden wolken, besagte Stadt Lauingen unter den 14. Merzen, und 22. Jun. Anno 1619. an den damahligen Herrn Land-Vogt, Herrn Otto Heinrich von Graffenegg, desenthalten geschriben, wider solchen Bescheid und Neuerung protestiret, und auff ältere Acta, und contradictorio Judicio obtinirte Possession sich bezogen. Bey welchen Umständen die ad Interdictum retinenda possessionis erforderte Essential- Requisite, nempe ex parte Actoris possessio, & ex parte Rei turbatio gänzlich zerfallen.

12

12. Wann auch auf ungestandenem Fall die Herren Decimatores von Anno 1600. bis 1681. in continua, & nunquam interrupta Possessione sich erhalten hätten, so würde doch dese ihnen wenig Vortheil zulegen, indem sie, als welche die denen Lüzingern auff quæstionirten Aeckeren zustehende Zehend-Neichungs-Immunität aus bey-Handen habenden Zehend-Registren genug erfahren können, solche Possession vi, aut clam, & mala fide erworben: hingegen aber die Lüzinger-Gemäind, als welchen besagte Zehend-Register vorhero niemals unter die Hand gekommen, in ignorantia facti alieni, und alles dessen, was Anno 1491. 1557. und 1603. vorgangen, gewesen, auch gleich, als sie die Instrumenta außgebracht, contra tales Actus, und die Zehend-Einfandung auf denen Güterren Quæstionis protestiret, und selbe Verabfolgung renuiret, mithin gegenseithige Actus ihnen ganz nicht im Weeg stehen, noch auch denen Herren Decimatoribus ad fundandam Actionem, & intentandum Interdictum retinenda keines Weegs verhäufflich seyn können, anervogen, daß zu solchem Zühl und End ihnen obligen will, daß selbe ihre Possession, und dero Validitatem erweisen, und darthun, warum sie die Authentica Instrumenta, etiam Magistratus Autoritate firmata, & ad præcedens Laudum erecta, jetzt erst umstossen, und ihre Approbation hinweg nehmen wolken: bis dahit aber werden sie Lüzinger in ihrer uhealten, und vor Anno 1491. schon angefangner, villeicht auch zu selber Zeit allbereit complirter Præscriptione Immunitatis verbleiben, wann schon auch die Herren Decimatores per concessum Anno 1603. in Possessione gewesen wären; dann post completam, & perfectam Præscriptionem immemorialem keine andere Possession Statt finden, oder einigen Effectum haben kan, sie seye dann sine vitio, und mit allen Requisite ad novam Præscriptionem inchoandam versehen, unter welchen sonderbar ist Bona Fides, so, wie gesehen worden, hier propter Scientiam Juris alieni abgängig: darummen wohl auch

23.

sie Herren Decimatores ad Fructus perceptos etiam consumptos anzuhalten werden seyn, cum mala fidei Possessor nullos Fructus suos faciat, sed omnes, & singulos, sive extantes, sive consumptos, cum re ipsa teneatur restituere.

*L. certum. 22. C. de Rei Vindicat.*

Eben so wenig, als anderen quæstionirten Güteren, kan die Obligation ad præstandas Decimas aufgebürdet werden denen zweyen nacher Heil. Creutz zu Donauwörth gehörigen Lehen; Dann

24.

13. Allda eingriffen alle, oder wenigst die meiste bisshero vorgebrachte Argumenta; besonders 1. Respectu der besagten Lehen das Kloster Christgarten, oder statt dessen des Zehend-Rechts Inhaber zur Zeit der Anno 1698. gemachten Instanz in Possessione Juris percipiendi Decimas nicht gewesen, so doch, ut Interdictum *uri possidetis* Actori competat, allerdings erforderet wird, maxime quando Reus probat se tempore intermedio possedisse.

*Menoch. Retin. possess. remed. 3. n. 558. cum aliis.*

wie in Casu præsentis geschehen, allwo besagte zwey Lehen zu Zeiten aufgerichteter Zehends-Renovatur de Anno 1491. 1557. und 1603. Zehend-Frey gewesen: darum wann auch auf ungestandenen Fall ermeldtem Kloster Christgarten, und dessen in Jure Decimarum folgenden Successoribus einig gehabte Possession zugestehen wäre, müste man solche nicht anderst, als pro clandestina, & violenta halten, und ansehen; nam stante antiquiore possessione, ut supra dictum est, pro tali habetur possessio junior, ut proinde actus recentiores contrarii non considerentur, quando de antiquiore possessione constat.

*Klock. tom. 1. Conf. 29. n. 751.*

Über das zeiget sich allda 2. Defectus bonæ fidei, weilen man auf Seithen Christgarten auß denen bey Handen habenden Zehends-Renovatur-Instrumenten, als der rechten Negl, und richtigen Entscheid der Zehend, und Zehendbaren Güteren zu Lüzingen gewust, oder wenigst wissen können, was selbiges an all dasigen Zehend-Einsand berechtiget seye. Instrumentum enim, quod Possessor penes se habuit, si ex eo constet, se rem ad se non pertinentem possidere, arguit malam fidem.

*Klock. tom. 2. Consil. 5. num. 124.*

*Mascard. de Probat. concl. 1004. n. 36. & seq.*

Mala fides autem tollit omnem possessionem, & præscriptionem.

*Pignatell. tom. 1. consult. 142. n. 9.*

Quod adeo verum est, ut Exceptio malæ fidei opponi possit etiam usque ad decem millia millium, ut ajunt

*Covar. Reg. Possessor. §. II. n. 5. Calvacan. Conf. 6. n. 9. Mascard. concl.*

*125. n. 9. Zah. Conf. 16. n. 15. l. 2.*

Und wann schon auch dise von Seithen Christgarten gehabte, und von Anno 1681. da selbes den Zehenden von disen zweyen Lehen noch aufheben lassen, continuite Possession legitima gewesen wäre, so hat es doch 3. Gleich folgenden Jahrs nach genommenen Recurs an Hochlöbl. Hof-Rath zu Neuburg solche Possession so gleich dimittiret, und so weit verlassen, daß es nicht einmahl auf die introducirte Appellation formlich excipiret, sonder à contrario seinen anderwärtigen Zehend zu Lüzingen beritten, und all-Jährlich verkauffet, ohne daß man dise zwey Lehen in die dessentwegen eingenommene Ocular-Inspection, oder den darüber gemachten Zehend-Verlaß jemahlen gezogen, oder derentwegen angesprochen, vil weniger actualiter bezehnet hat, sonder es seynd vil mehr dise Lehner bey deren apprehendirten alten Immunität, bis Anno 1698. da die bisshero unbekante Acta hervor gesucht worden, unbekränckt gelassen worden, daß also auß der so langewiriger Patienz, Dissimulation, und exercirten widerigen Actibus allenthalben soll erscheinen will, daß man von Seithen Christgarten von der ehervorgehabten Possession allerdings desistiret, und selbe in totum verlassen habe, siquidem ex tali patientia, seu dissimulatione ille, qui alias litem intentionem fundatam habebat, videtur Jus possessionis amisisse, adeo quidem, ut non amplius de possessione, sed tantum de proprietate agere possit.

*Gylman tom. 4. part. 1. Vol. 37. n. 25. in fin.*

Idque ex ratione, quia post longum tempus scilicet 10. annorum, inducitur negligentia, ex qua oritur oblivio, seu desistentia possessionis.

*Tiraquell. de Præscript. §. I. gloss. 4. §.*

*tempus. n. 91. & fin. Mascard. de Probat. concl. 170. n. 22. & seqq. Valq.*

*Illustr. Contr. Jur. l. 2. c. 61. num. 6. &*

*c. 76. n. 4.*

Proceditque hoc maxime in possessione Civili, quæ solo animo retinetur.

*Menoch. Recup. remed. 7. n. 25. Mascard. l. cit. num. 23. fin. §. de qua communi.*

*scard. l. cit. num. 23. fin. §. de qua communi.*

Ja es mag mit allem Zug Rechts behauptet werden, daß 4. Quæstionirte Immunität auf die 2. ermeldten zweyen Lehen via Præscriptionis immemorialis erworben, und also deren Inhaber nicht allein in Possessorio, sonder auch Petitorio von Obligation der Zehend-Reichung auf selben Güteren sicher gestellt worden; massen noch eheliche alte Leuth vorhanden seynd, welche attestiren können, und werden, daß ex parte vorbemeldter Herren Decimatorum sie auf ersagten zweyen Lehen niemahl einige Zehend aufheben sehen, noch ein solches beschehen zu seyn, von ihren Majoribus, aut aliis Senioribus jemahl gehöret, welches eben die Rechte

Rechtsvergnügige Prob temporis immemorialis ist, so noch weiters auß deme bestäret wird, weiln schon Anno 1491. Wie daß selber Zeit aufgerichtete Renovations-Instrument zeigt, die zur Verneuerung der Zehend-Beschreibung berufene Aeltiste und Zehend-Erfahreneste des Fleckens Lutzingen quæstionirte Lehen vor Zehendbar nicht angegeben, folglich selbe auch zu ihrer Zeit, und so fort noch weiters zuruck Zehend-Frey gewesen seynd, daß also ex tanti temporis decursu ad tempus immemoriale in gegenwärtigem Casu mit bestem Bestand Rechts geschlossen werden kan, cum hoc modo initii nulla extet memoria, & apertum sit, quod concurrentibus similibus attestacionibus testium, etiam per instrumenta tempus immemoriale probari possit.

Klock. tom. 3. Conf. 48. n. 102. & seqq. Und mac yet nichts zur Sach, wann gleich auf ungestandenem Fall Ehrstgarten, und dessen in Jure decimandi folgende Successores von Anno 1603. her die Possession gehabt hätten, anerwogen daß 5. Præscriptio immunitatis ab onere Decimarum schon dazumahl juxta allegata complet gewesen; Præscriptio autem semel completa non amplius interrumpi, nec Jus inde quæsitum lædi potest.

Balb. de Præscript. p. 3. q. 4. num. 52. Klock. tom. 3. cir. Conf. 41. n. 301.

Dieses seynd also die Fundamenta und Grund-veste, auf welchen sich, und ihre prætendirende Zehend-Reichungs-Immunität auf quæstionirten Gütern deren Innhaber fussen, und steiffen, welche aber nach meiner gänzlichlicher, doch unvorgreiflicher Meynung, keines Weegs von solcher Importanz, und Krafft seynd, daß darum besagte Güter vor Zehend-Frey zu halten, und denen Decimatoribus das Zehend-Recht auf selben abzuspochen, welches auß folgenden erhellen wird.

Damit aber in diser Sach desto klärer fortgehe, wird ich nach Erheischung der bisher allegirten Lutzingsischen Argumenten gegenwärtige Decision in verschiedene Quæstiones vertheilen.

QUÆSTIO I.

Was Kräfte in ordine ad probandum Immunitatis ab onere Decimarum denen Anno 1488. 1491. 1557. 1603. und 1681. errichteten / und in Specie Facti à Num. 3. allegirten Zehend-Registren zuzuschreiben?

25. Dese seynd, wie ex hæcenus propositis Rationibus dubitandi zu ersehen, das meiste, und vornehmste Fundament, auß welchem auß Seiten der Gemäind Lutzingen die Zehend-Freyheit erwirret, und Herren Decimatoribus Jus Decimandi auf

quæstionirten Gütern disputiret will werden. Sunde aber solche von kein so grosser Wichtig- und Nachdrucklichkeit, daß dar-um erachten solle, Intentionem super libertate à pendendis Decimis hierauf Rechtsvergnügig probiret zu seyn, massen 1. Eben besagte Register von keiner so grossen Krafft jemahlen gehalten worden, daß hierauf, als auf einer gewissen Regel, die Herren Decimatores acquiesciren könten, in dem die zwischen ihnen sich vilmahlen erhebende Zwistigkeiten, deren Abthnung doch allmahlen der Zweck beschehener Renovaturen gewesen, nicht nur nicht gehet, sonder vilmehr zu selben neuer Anlaß gegeben worden, welches alles klärllich ipso Facti Specie à Num. 3. cir. zeigt; dann obwohlen Anno 1488. eine ordentliche Zehend-Beschreibung vorgenommen worden, so ware man doch damit nicht vergnügert, sonder hat wegen offte in Aufhebung des Zehends nachfolgendes sich erhebenden neuen Miß-Verständnuß / Widerwill / und Nachgriff / disen vorzukommen, gleich darauf das 1491. Jahr eine neue Beschreibung vorzunehmen für notwendig geachtet. Weiln aber auch dise nicht also richtig gewesen, daß nicht bald darauf fast der vorigen gleiche Unrichtigkeit erfolget / ist man geschritten auf die dritte, so Anno 1557. beschehen. Da aber auch in diser abermahl sich Mängel befinden wollen / ist auß Anschaffung dazumahl regierenden Lands-Fürsten An. 1603. vorgenommen worden die vierdte Beschreibung, welcher hernach gefolget Anno 1681. die fünffte, und zwar, wie auß Specie Facti Num. 7. lautet, die allerunrichtigste; warumen dann Anno 1698. bey dem von Löbl. Land-Vogt-Ambt auß zu Lutzingen angestellten Congress auf neue Beschreibung gedacht, solche auch auf den vierdten Theil verfertiget, und zwar nicht ganz zu End gebracht, doch post debitam cognitionem Causæ der Sentenz bey besagtem Land-Vogt-Ambt dahin gefället worden, daß auch von quæstionirten, der Zehend-Beschreibung nicht inserirten Gründen der Zehend bis dahin gereicht soll werden, bis die suchende Exemption anderst, und besser, als vorhin geschehen, in Petitorio deciret, und erwissen werde. Nun aber wann gemeldte Register also richtige Regl., und Normam gebeten, daß hierauf zuschliessen, welche Aecker und Güter Zehendbar, oder nicht Zehendbar seyn, wurden hierauf nicht sovill Zwist- und Strittigkeiten sich ereignet, noch auch zu deren complanirung neue Congressus, und Abhandlung anzustellen für nöthig geachtet worden seyn, massen allzugenuß gewesen wäre, wann allein die Namen der abgekommenen Innhaberen geändert, und an statt deren die neue der Zehendbaren Güter angekommene Possessores eingerucket wären worden. Seynd also besagte Register auch von Obrigkeit wegen von keiner ge-

de  
Enevtritz  
Autoritas  
Registrom  
rum Decim  
malium.



nugsamen Richtigkeit gehalten worden; so ferners

26.

2. Auf dem wird bestärket, daß die Herren Decimatores, wie solches die Luginsger-Gemäinde nicht widersprechen kan, sonder selbstn geständig ist, miteinander den Zehenden in selber ganzen Pfarr ab immemoriali tempore besitzlich hergebracht, ruhiglich ingehabt, und ungeachtet der de Annis 1491. 1557. und 1603. verhandenen Zehend-Beschreibungen, auch auf den quaestionirten Güteren von 50. und mehr Jahren denselben eingezogen, also in dessen würcklicher Possession bis ad Annum 1682. da sich diser Streitt erhoben, unbeträncket gewesen seynd, welches gewislich die Innhaber besagten Güter keines Weegs hätten zugelassen, wann für ihr präterirende Zehend-Reichungs-Immunität aus mentionirten Registris, und Renovatur-Instrumenten ein Rechts vergnügiges Argument könnte gemacht werden, sonder es kan vill mehr aus bis dahin un widersprochen-gereichten Zehend mit allem Zug Rechtens inferiret werden, daß entweder accufirte Zehend-Register nicht für richtig erkennet; oder wann darauf die vorgeschukte Zehends-Immunität hätte können probiret werden, sie Luginsger von solchem Freyheits-Recht ultronee abgestanden, und selbigen per actus contrarios praestationis Decimarum tanto tempore continuatos renunciret; potest enim privilegium non solvendi Decimas aliàs competens amitti non usu, vel usu contrario, si v. g. privilegiati Decimas solvant, ut colligitur ex

*c. si de terra. 6. de Decim. & c. accedentibus. 15. de Privileg.*

Circa designationem temporis, post cujus lapsum censeatur amissum hoc Privilegium, communiter distinguunt DD. inter non usum per viam tacite renuntiationis, & non usum per viam praescriptionis: ut priori modo amittatur hoc Privilegium, sufficiunt 30. anni, prout eruitur ex

*c. si de terra. cit.*

ut verò amissum censeatur modo posteriori, contra Ecclesiam requiruntur anni 40. ex vi

*c. accedentibus. cit. Videatur Barbol. in dict. cap. n. 4.*

In gegenwärtigem Casu wird Immunitas a solvendis Decimis praetendiret von denen der quaestionirten Güter Innhaberen Laicis, wider welche actus contrarius solutionis Decimarum allegiret wird tanquam continuatus per annos 50. & plures, daß also belangend quantitatem temporis requisitae, nichts erforderliches abgehret, quo minus dici possit Exemptio vel via Renuntiationis vel via Praescriptionis amissa. Imò ut Müller. ad Struv. ff. Exerc. 28. thes.

28. Lit. C cum aliis

notat, Privilegio, quod ad aliquid non faciendum, vel non dandum datum est, uno actu quis renuntiasse censetur. Treut

also allda nicht das geringste, daß oft mentionirte Güter in dick-ermeldte Zehend-Register nicht seynd einverleibt worden, massen, wie solche zu observiren, und was darauf zu halten, usus per tot annos continuatus den Außspruch muß geben, quippe qui, tanquam optimus, securissimusque interpres, etiam Leges, nedum hujusmodi Instrumenta, & Scripturas dubias declarandi vim habet, ostenditque, quid comprehendatur in generalitate, vel dubio.

*L. si de interpretatione. 37. ff. de LL.*

Welche Lehr besonders eingreiffet, da

3. Erhebliche Praesumptiones sich herzugeben, daß nicht alles dem Registro einverleibt, was pro tempore praesenti dahin gehörig, dergleichen vil und grosse Praesumptiones in Casu praesenti sich erzeigen; dann 1. Bekennet Hans Gerstmayr, so zu Luginsger bey 40. Jahr wohnhaft, daß, da er in das Dorff kommen, nicht ein Zuech Zehendfrey gewesen; deme bestimmen alle andere allort wohnende bey 50. und 60. Jahr alte Zinsfassen. 2. Wird auch in den Kauff- und Bestand-Brieff ansonsten einverleibt, und ein solches Gut um ein mehrers versteuert, wann selbes von Nichtung des Zehenden befreyet ist; und solches zwar billichster massen, dann selbes durch solche Befreyung grösseren Werth, nach welchem daß zur Steuer-Cassa reichende Quantum taxiret wird, erlangt, und überkommt. Es wird aber kein vor erlich und dreysig Jahren errichtete Kauff- oder Bestand-Brieff zu ersehen seyn, wo solche Freyheit einverleibt. Wie dann 3. In der Sach selbst sich verficiren muß; daß erst vor erlich und dreysig Jahren her aus denen strittigen Aecker kein Zehend gegeben worden; ja, wie erweislich, et welche aus denen für Zehendfrey präterirenden Gründen haben sich erst zur Zeit des jehigen Herrn Pfarrers von Obligation der Zehend-Reichung begunnet herauszuwinden, und solches zwar nicht gar optimā fide, wie dann bekant, daß einer auß denen Bauren einen Aecker von einem ganzen Jauchart nur für ein halbes Jauchart angegeben, und nur von dem halben angegebenen Jauchart wollen Zehend geben. 4. Hat man vor diesem nicht alle Aecker angebanet, sonder nur die Beste herausgenommen, die andere aber liegen lassen, bis nach der Zeit selbe widerum zum Stand gebracht, und umgerissen worden, wie dann solches bey etwelchen Gründen ererst unter Herrn Vorfahrer des jehigen Herrn Pfarrers geschehen, welches dann die billiche Nach zu Handen gibet, warum in vorher beschener Beschreibung solche Aecker nicht eingeführt worden. 5. Hat wohl leicht in denen bescheneren Zehend-Renovaturen ein Fehler können eingeschlichen seyn, weilen Anfangs Dettlingen, hernach die Carthäuser zu Burheim

den Zehenden niemahl selbst eingeferet, sonder selben denen Bauern überlassen, also von Qualität jedes Zehendbaren Ackerers nicht genugsame Wissenschaft hatten. Lehrens, und 6. Wann prärendirende Zehend-Freyheit, wie Seiten der Beklagten vorgegeben wird, also richtig, hätten selbe, welche sonst gar genau ihre Recht, und Gerechtigkeiten zu observiren wissen, gewislich mit deme sich nicht lassen befridigen, daß nur allein in denen Beschreibungen der Zehendbaren Aecker Meldung geschehen, sonder sie wurden, zu mehrerer Versicherung ihrer wohlhergebrachten Freyheit, begehret haben, daß in besagten Registren ausdrückentlich gezeichnet wurde, welche Aecker solcher Befreyung sich zu gaudiren. Es wollen zwar

28.

4. Die Beklagte aus denen der Zehende Renovatur einverleibten Worten, die Zehendbare Stuck / und deren Inhaber zu beschreiben vor die Hand genommen. x. schliessen, daß auch unzehendbare Stuck vorhanden gewesen. Aber wie unkräftig dieses Argument, und Consequencia seye, ist genug zu ersehen aus dem, was

Everhard. *in loc. à contrariis.*  
weislich anfüget, alldro diser unter andern Limitationibus, in welchen Argumentum à contrario ad contrarium nicht stringiret, auch beysetzet, daß gemeldte Argument keine Krafft habe. 1. Quando ex hoc argumentandi modo resultat intellectus pravus, absonus, & absurdus contra rationem naturalem; vel 2. Quando resultaret sensus contrarius rationi Legis. 3. Quando in aliqua dispositione habetur idem sensus implicans. 4. Quando ipsum Argumentum non à contrario sensu rationis, sive mentis ipsius Legis, vel Instrumenti, sed simpliciter à contrario sensu literali defumitur. 5. In verbis causativis Legis, vel Instrumenti, etiam ubi causa finalis est, si ejusmodi dispositionis sunt plures causae finales. Nun aber ist bekannt, daß ex generali dispositione, durch welche denen Herren Decimatoribus das Zehend-Recht beygelegt worden, versehen ist, daß der ganze Fluß, und District der Pfarre Lusingen Zehendbar, aus welchem dann tanquam ex implicante ad implicatum, & per Argumentum à toto ad partem sich selbst schliesset, daß alle und jede darauf situirte Güter diser Obligation, so nicht anderst die Exemption hiervon Rechtsvergnügig dociret wird, ohne Ausnahm unterworfen, sonst wurde folgen dieses in Jure absonum, & absurdum, daß ein Ausnahm zumachen, wo Dispositio Legis keinen Ausnahm macht, und quætionirte Güter in specie müssen für Exempt passiren, da doch das Genus solche Exemption sich nicht erworben: Quod est contra rationem Legis, ex vi cujus omnia prædia, quæ Exemptionem non docent, oneri Decimarum subjecta sunt. Darum dann nicht sensus

literals, wie Beklagte thuen, sonder ratio & mens Instrumenti anzusehen, welche in gegenwärtigem Casu laut ostangeregten Zehend-Renovaturen ware, nicht die Zehendbare Güter von den unzehendbaren zu entscheiden, sonder damit ins künfftig jedem Theil / was sein ist / nach Sazung gemeiner Rechten gegeben / und keiner Parthey sein Gewissen hierum beschweret wurde. Welche Ratio seinen Effectum gewinnet, wann gleich ein, oder anderes Prædium in das Zehend-Register nicht einverleibet, modò aliàs constet ex usu per multos annos continuato, daß selbe der Zehend-Reichungs-Obligation unterworfen, und gewissen Decimatoribus selben anzulassen verpflichtet. Wird also ihnen denen Beklagten noch obligen ihre prärendirende Exemption mit anderen Grundfesten zu probiren; bis dahin aber werden sie nicht übel nemmen, wann die Herren Decimatores dem Num. 26. allegirten Usui, und Observantia inhærent, nach welcher, wie eben in besagtem Num. angemerket worden, alle die Decimas Quætionis betreffende Renovations-Instrumenta, sive illa pro publicis, sive pro privatis Instrumentis reputentur, sich müssen expliciren, und judiciren lassen. Und soll genug seyn, daß von Zeit der Renovatur de Anno 1603. als welcher vil Stuck, als Zehendbar, inserirt worden, quætionirte Güter ex usu ipso, & observantia, als Zehendbar tractiret, und in solcher Qualität genossen worden / darwider dergleichen Dubia, und von anderen streitenden Theil nicht für allerding richtig erkannte Instrumenta nichts operiren können, cum in Instrumento, super quo adhuc disceptatur in Judicio, vel inter partes, non possit firmum collocari fundamentum.

Paris. *conf. 12. n. 108. & III. vol. 2. Klock. rom. 1. conf. 42. n. 10.*

Et Instrumenta, ab adversa parte negata, nullum producant effectum, prout cum alijs DD. *in l. generaliter. 13. C. de non num. pecun. notat idem Klock. Relat. Camer. 1. n. 232. & seqq.*

Importiret also denen Beklagten zu ihrer prärendirenden Freyheit auch nichts

29.

5. Argumentum à Catastro Bonorum Collectabilium ad Registrum, in quo descripta sunt Prædia, & Agri, qui Decimarum oneri subjecti sunt, auf welches Argument doch die Beklagte nicht wenig ihre geführte Intentionem steiffen; dann obwohlen insgemein bey denen DD. für richtig gehalten wird, daß jene Güter, so in dem Catastro, oder Steur-Register nicht beschriben, für Steur-frey passiren sollen, so folget doch nicht eben darum, daß jene Fundi auch für Zehend-frey zuerkennen, so dem Zehend-Register nicht einverleibet. Ursach dieses Unterschieds ist, weilten eines Theils in toto Jure kein Befah, noch Pragmatica Imperii Constitutio befindlich seyn wird, Vermög deren

deren alle Güter, und Grund-Stücker Steuerbar seyn sollen, wie hingegen anderen Theils ratione Decimarum sich verificiret von denen Prædiis, so also lang pro Decimalibus müssen gehalten werden, als lang die Exemption von solchem Onere nicht genugsam bewiesen wird. Kan also auß dem, wann ein Grund-Stück in dem Catastro nicht ist befindlich, die Præsumption wohl pro illius libertate gefasset werden, bevorab weilten die Steuern, oder Colletten, de Jure odios, & contra libertatem naturalem seynd; da hingegen, etiam stante, quod Fundus aliquis in Registro Decimali descriptus non sit, jedannoch ob generalitatem Obligationis ad omnes Fundos expressè non exceptos se extendentem, quæ secundum multos Doctores ex Jure Naturali descendit, & idcirco favorabilis est, die Præsumption mehrers pro Decimabilitate Bonorum, quam pro eorundem libertate zu machen. Darummen dann, wann Besklagte auf ihrer Prætensa Libertate beharren wollen, nothwendig solche Prætension mit anderen Argumenten beharten müssen, ansonst nuda omisso Bonorum controverforum in Registro Decimarum bey so universalen, und klaren Juribus, Krafft welcher, wie gemeldet, alle und jede Prædia, so keinen Ausnahm beweisen können, zur Zehend-Reichung verbunden, ihnen Besklagten keines Weegs mag vorträglich seyn, noch auch von dem Herrn Richter in decidenda Controversia attendiret soll werden. Wann aber

30.

6. Ste der quæstionirten Güter Inhaber, alles bisher Erwiesenen ungeachtet, jedannoch aus diesem ermeldtem Register, und darinn beschehener Omissione Bonorum istorum etwas zu evinciren vermeynen, so wird ihnen obliegen, in Petitorio zu erweisen, daß solche Omissio cum præcitu, & consensu Dominorum Decimatorum geschehen seye; cum enim ejusmodi ommissio Bonorum in Registro Decimarum per suppressionem Colonorum ad istum Actum deputatorum fieri potuerit, illa, sive per negligentiam, sive per ignorantiam, aut malitiam id contigerit, veritati præjudicare, & Dominis Decimatoribus damno esse non potest, cum paria sint aliquid profus non fieri, vel minus rectè fieri.

Gail. l. 1. obs. 21. n. 12.

Nec enim dici potest, errantis ullam esse voluntatem, vel consensum, ut ait Ulpianus

*L. nihil. 116. §. fin. ibi: Non videntur, quæ errans, consentire. ff. de R. J.*

ut proinde omnia negotia, in quibus error intervenit, sint ipso Jure nulla.

*L. in omnibus. 57. ff. de O. & A. l. si per errorem. 15. ff. de Jurisd. l. consensisse. 2. princ. ff. de Judic.*

Und machet hierzu nicht das geringste, daß quæstionirtes Registerum Autoritate publi-

ca gefertiget, und besieglet worden; dann obwohlen hierdurch Scripturæ etiam de se privatae vis Publici Instrumenti in ordine ad probationem beygelegt wird, so ist doch ein in Jure aufgemachte Sach, quod fides Instrumenti cujuscunque, etiam Publici, cesset, si fraus, aut error, qui etiam in Ministris Publicis intervenire potest, sufficientibus Argumentis ostendatur. Daß aber

7. Wider die Herren Decimatores behauptet will werden, als wären offgemeldete Zehend-Register ein Instrumentum commune, so also sowohl ihnen Decimatoribus, als ad Decimas obligatis, das Gesetz, und Regl gibet, wie jene in Einfändung, die aber in Reichung der Zehenden sich verhalten sollen, wird hatt, oder gar nicht können mit Zug Rechtens sustiniret werden, massen mentionirte Registra nicht mit denen Bauern, und Inhaberen der Zehendbaren Güter, sondern allein unter denen Herren Decimatoribus, zwar mit Zuziehung der ältisten, und erfabrnisten Zehend-Gänger, und anderen des Gleckens Lusingen, so aber allein bey diesem Negotio die Stell Testium, oder Arbitratorum vertreteten, errichtet worden; ansonst, wann die Intention allda gewesen wäre, ein Instrumentum commune utrique parti aufzustellen, hätten wohl alle der Zehendbaren Güter Inhaber hierzu zu müssen beruffen werden, cum ad hujusmodi Scripturas, ut plenam vim probandi instar Instrumenti publici acquirant, præter alia requiratur, ut citentur omnes Interessati, & quorum Bona, tanquam obligationi Censuum, Tributorum, aut quarumcunque Exactionum obnoxia describuntur, usque contenta Registri clarè, & articulatè prælegatur, & ab ipsis Subditis propria confessione probentur, ut cum aliis notant

Carpov. l. 1. resp. 62. n. 5. Müller. ad Struv. Exerc. 50. thes. 89. lit. §. prop. fin. Berger. Oecon. Jur. pag. 1061. Olymp. Prompt. Jur. §. Libri. n. 8.

Et hoc ita verum est, ut etiam si Æstimum à Notario confectum sit, omniâque habeat requisita publicæ, & Authenticæ Scripturæ, non tamen noceat, nisi recognoscensibus & his, qui consenserunt in ipsius Descriptionem.

Rhetius. de Jur. Catastr. thes. 8. & 9.

Müller. ad Struv. Exerc. 28. thes. 28. lit. d.

Weilten dann solche Veruffung aller Zehend-Interessenten bey Aufrihtung und Verneuerung quæstionirten Zehend-Registern nicht geschehen, sondern hierinn allein die Intention gewesen, die zwischen denen Herren Decimatoribus sich offermahlen ereignende Zwisg- und Strittigkeiten zu heben, werden selbe, ungeachtet daß sie Autoritate publica gefertiget, und besieglet worden, keines Weegs pro Instrumento, tam Decimatoribus, quam ad Decimas obligatis communi, passiren können.

Quæstio

QUÆSTIO II.

Ob die Herren Decimatores durch die bey Renovation der oft-bemeldten Zehend-Register beschehene Zuziehung der hierzu erwählten erfahrenen Männer / und deren mit freyem Willen angenommenen Aufspruch / und Deutung ihnen selbst præjudiciret / also / daß selbe wider letzt-besagten Aufspruch keines Weegs mehr etwas proponiren können?

32. **S** Swollen zwar solches in all Weeg be-  
haupten die Beklagte, wie *ex Ratione dubitandi* 3. 4. & 5. zu ersehen; mas-  
sen 1. Allda scheint, daß compromittiret seye worden in diese Männer, tanquam in Arbitros, welche dann ihren Aufspruch gemacht, und da selben die Herren Decimatores ohn Widerred, mit freyem Willen, haben angenommen, und selben zu halten sich verobligiret, ist hierdurch ihnen der Gewalt benommen worden, darwider was einzuwenden. Nam Arbitrii recepti is præcipuus effectus est, ut Compromittentes regulariter teneantur stare Sententiæ Arbitri, sive æqua, sive iniqua sit,

*L. diem. 27. §. stari. 2. ff. de recept. qui arbitri.*

ita quidem, ut ad æquitatem, etiam prætextu læsionis gravis, arbitrio boni Viri reduci nequeat, ut passim Doctores ob claros textus,

*L. diem. §. stari. cit. & l. cum antea. §. §. in autem. C. de recept. arbitri.*

ubi clare dicitur standum Arbitrio, etsi iniquum sit: & confirmat etiam ratio; quia qui compromittit in Arbitrum, videtur transigere, quod scilicet velit desistere ab ulteriori prosecutione Causæ, & acquiescere Sententiæ Arbitri, quam ille dixerit. Jura autem non permittunt, ut Lis per Transactionem semel decisa restauretur, ne quidem prætextu læsionis, nisi illa sit enormissima.

*L. cum te. §. C. de Transact. Gloss. in c. 6. de Empt. & Vendit. V. restituerent. Bald. in l. rem majoris. 2. C. de rescind. Vendit. n. 3. Menoch. conf. 401. n. 157. Gaill. l. 2. obs. 70. à n. 7. Stephan. Gratian. Discept. c. 867. n. 48. Haunold. tom. 4. de J. & J. tract. 10. n. 247.*

quibus accedunt alii plerique Doctores. Und obwolen zwar

33. 2. Diese Doctrina seinen <sup>1.</sup> sag findet, und allein zu verstehen in Casu, quo sententia Arbitri tacite, vel expresse homologata est, so ist doch an diesem in gegenwärtigem Casu kein Abgang; Nam homologari Sententia Arbitri Compromissarii potest vel tacite, vel expresse. Expresse homologatur

*R. P. Schmalzgrueber Consil. Tom. I.*

per expressum consensum in ea, quæ Laudo suo decrevit Arbitri; tacite autem per iudicium ab Arbitrio pronuntiato lapsum. Utroque modo in Casu præsentis censetur homologatum Laudum. Expressam homologationem deuten an die ausdrückentliche Wort, so die Herren Decimatores in das Zehend-Register, und dessen Renovaturen haben einfließen lassen, durch welche bedungen worden, daß was die darzu berufene Widerränner darinn handlen / und jedem Theil nemmen / oder geben werden / solches alles füröbin ewiglich -- also gehalten / bleiben / und bestehen / und von keinem Theil -- darwider gehandelt werden solle / wie per Formalia begriffen in der anderen Zehend-Beschreibung de Anno 1491. Allwo über das gemeldet worden, daß mit dem hierüber gefakten Aufspruch die Herren Decimatores ganz benüchtig gewesen / solches auch einträchtiglich angenommen / darein gänzlich gewilliget / und das für sich / und allmänniglich / ohn alles Widerruffen / also zu halten versprochen / und zugesagt. Von gleichem Tenore seynd auch nachfolgende Renovaturen, wie zu sehen *Num. 5. & 6.* Daß also an Expressa Homologatione Laudi allhier kein Zweifel zu machen. Eben so wenig kan in dubium gezogen werden Homologatio tacita, massen von Zeit der ersten Anno 1488. gemäß dem Aufspruch der hierzu berufenen Männer aufgerichteten Zehend-Beschreibung nicht allein decendum, sondern bereits schon über zwey hundert etlich und dreyszig Jahr verlossen, auch solchem Aufspruch, und hierauff eingerichteten Zehend-Register niemahl widersprochen, sondern in allen darauf gefolgten Renovaturen immer das hierinn Verzeichnete verneueret worden, daß also nicht anscheinet, mit was Zug Rechts die Herren Decimatores anjeko was Mehrers, als was in besagten Zehend-Registern, und vorhergehenden Laudo der hierzu beruffenen Zehend-Erfahrenen ihnen zugesprochen worden ist, anjeko prætendiren können, besonders wellen

34. 3. Aus so vil-jähriger Observanz der Contentorum in besagtem Zehend-Register, und dessen Renovaturen, ganz Hand-greiflich zu eruiren ist der Herren Decimatorum selbst eigne Bekantnuß, dardurch siewenigst tacite eingestanden, daß allein die darinn gezeichnete Gründe, und Aecker vor Zehendbar zu halten; sonst wann noch von anderen in dem Luginger-Zehend-Fluhr liegenden Güteren ex antiquo usu, & consuetudine der Zehend gereicht wäre worden, hätten selbe auch gewislich dergleichen Güteren denen anderen Zehendbaren Güteren lassen beysetzen: daß also die angestrittene Exemption der questionirten Güter hierdurch genugsam erwiesen zu seyn scheint ex communissimo Juris axiomate, quod optima Probatio sit proprii oris Confessio.

U u Und

Und ob gleich besagte Bekannnuß allein pro Extrajudiciali solte passiret werden, und ansonst Confessione Extrajudiciali, quod non ita deliberata esse præsumatur, ut Judicialis, mindere Krafft ad faciendam probationem von denen DD. zuerkennet wird, so hat doch solche Lehr ihren Absatz in Casu, quando Confessio tendit ad liberandum debitorem; nam talis Confessio, licet extrajudicialiter facta operatur, & probat plenè effectum liberationis, modò sit ab Adversario acceptata, ut colligitur ex

*L. tale pactum. 40. ff. de pact. Et docet Hiltrop. p. 3. tit. 17. §. de extrajud. Confess. n. 2.*

Et ratio est, quia Confessio liberatoris facta ab eo, qui remittere potest debitum, continet vim pacti, & inducit liberationem debiti. Weilen dann die Aufnehmung des in Causa Decimarum Quæstionis gesprochenen Laudi eruirte Confessio dahin gehet, daß die in dieß mentionirtem Register einverleibte Aecker allein Zehndbar, die andere aber nicht einverleibte von solchem Onere befreuet seyen, also besagte Confessio ad liberationem ab Onere decimali angehet, ist Nothfolglich zu schliessen, daß weilen so vil Jahr disem ist nachgelebet, und also ermeldte Bekannnuß von denen Inhaberen quæstionirten Güteren ist angenommen worden, hierdurch die Herren Decimatores ihnen selbst præjudiciret, und die Sach dahin gebracht haben, daß hinwider schtwas zu opponiren denenselbigen alle Freyheit genommen worden.

35.  
Deciditur  
Quæstio.

Dise Argumenta haben zwar nicht ein geringe Wahrscheinlichkeit; wann aber solche etwas reiffere betrachte, finde ich selbe von keiner so grossen Krafft, daß darum potestas opponendi contra Laudum denen Herren Decimatoribus absprechen solle, oder darfür halten, als hätten selbe durch beditenes Laudum ihnen selbst præjudiciret. Dann i. Seynd besagt zur Zehend = Beschreibung, und dero Verneuerung beruffene Männer nicht sovil in qualität der Arbitrorum, als Arbitrorum anzusehen. Duplíciter enim liberâ partium inter se contententium voluntate eligitur Arbitrator: nam aut eligitur, ut instar Judicis, servato Juris ordine, ac formâ Judicii, litem Arbitrio, seu Laudo suo decimat: & hic dicitur in specie Arbitrator, item Arbitrator Compromissarius, Willkürlicher Schids = Richter, veranlaßter Richter, Obmann; aut eligitur, ut sine Juris ordine, ac formâ Judicii non observatâ, causam cognoscant, examinent, ac de illa stant, sicut ipsis æquum, & bonum videbitur. Atque hic Arbitrator, güttlicher Unterhandler, Schids = Mann vocatur.

*Molin. tract. 5. de J. & J. D. 30. n. 3. & seqq. Carpov. p. 1. const. 1. def. 13. n. 5. Lauterbach ad ff. de recept. qui Arbitr. §. 4. & 5. Struv. Exerc. 8. thes. 96. Müller ad eund. thes. 97. Lit. B.*

*Olymp. Prompt. §. Arbitr. n. 1. Beyer. Delin. Jur. Inst. pag. 158. post. 1. 2. & 3.*

Differunt præter alia inter se Arbitrator, & Arbitrator, quod à prioris Arbitrio, sive æquum, sive iniquum illud sit, non detur ad boni Viri Arbitrium reductio, sed partes litigantes illius sententiæ debeant omnino stare.

*L. diem. 27. §. Stari. 2. ff. de recept. qui arbitr. l. Societatem. 76. prope fin. ff. pro Socio. Befold. Disp. de Proceff. Ord. c. 2. n. 6. Struv. Exerc. 8. thes. 103. Müller ibid. Lit. æ.*

Contra est in posteriore, seu Arbitratore; nam si iste male arbitratus est, ab ejus arbitrio admittitur reductio ad arbitrium boni Viri, & reformatur ejus pronuntiatum vel ab alio bono Viro sine Judicio, partibus ita consentientibus, vel à Judice competente, ordinariâ Actione à parte læsa instituta.

*L. Societatem. cit. in fin. l. unde si. 79. ff. pro Socio. Menoch. l. 1. de Arbitr. q. 70. num. 11. Gaill. l. 1. obs. 50. Vinn. 1. select. quæst. c. 16. Franck ff. de recept. qui arbitr. n. 3. & seqq. Carp. p. 1. const. 1. def. 13. Joann. à Sande l. 1. Decis. Fris. tit. 14. def. 1. Struv. Exercit. 8. thes. 96. Müller. ibid. Lit. 1. Befold. n. 6. cit.*

Imò tale Arbitramentum, si modum æqualitatis excedat, omni prorsus robore destituitur, nec habetur pro arbitrio boni Viri, ut adeo rescissione nequaquam opus sit, sed correctionem tantum desideret, usque dum intra boni, & æqui gyrum reductum sit, prout sumitur ex

*L. unde si. cit. & notant Fromman de arbitr. bon. vir. thes. 61. Müller. ad Struv. thes. 96. cit. Lit. 1. Lauterbach ad ff. de recept. qui arbitr. §. 4.*

Consequenter quæ coram Arbitratoribus aguntur, neutri parti præjudicium faciunt. *Innoc. in c. Quintavallis. n. 2. & seqq. de Jurejur. Klock. tom. 4. Conf. 93. n. 68.* Daß aber die ad Actum conficiendi Registrum, & Renovationis ejusdem beruffene Daren mehr pro Arbitratoribus, als Arbitris anzusehen, ergibt sich auß deme, daß selbe hieninn selbst eignes Interesse gehabt, als vorderen Güteren, ob und wie selbe Zehendbar seyen, vornehmlich allda gehandelt wurde, allwo dann eingreifet der Ausspruch Marciani

*L. si de re sua. 51. ff. de recept. qui arbitr. ubi cit. Juris - Consultus si de re sua, inquit, quis arbitrator factus sit, sententiam dicere non potest. Und ist auch ansonst der bewehte Lehrte Satz, quod semper præsumendum sit, ad Arbitratores potius, quam ad Arbitros itum esse.*

*Felin. in c. Officii. num. 31. de Præscript. Klock. Conf. 93. cit. n. 69.*

Et in dubio an Arbitri, vel Arbitratores constituti sint, non ad vocabula in Instrumento posita respiciendum, sed id ex intentione contrahentium æstimandum sit.

Gaill.



Gaill. l. 1. obs. 150. n. 6. Lauterbach ff. de recept. qui arbit. S. 5.

Galler also hierdurch dahin das erstere Num. 32. in contrarium opponirte Argument, dardurch man behaupten wollen, daß quaestionirtes Laudum keine Reductionem ad arbitrium boni Viri zulasse, weilten solches, wie erwisen worden, allein de Arbitris, nicht aber de Arbitratoribus zuverstehen. Gleichfalls wird auch hierdurch unkräftig Argumentum secundum, dann

36.

2. Laudum Arbitratoris lapsu dierum decem keines Weegs confirmiret, oder bestätiget wird, wie weißlich anmercket

Fromman tract. cit. thes. 60. Müller. ad Struv. Exerc. 8. cit. thes. 96. Lit. A.

Imò nec anno Laudum hoc validitatem nanciscitur, etiamsi non contradicatur.

L. qui gravatos. §. C. de Censibus. Müller. ad Struv. l. cit.

Sed opponi contra istud, & reduci illud ad arbitrium boni Viri potest toties, quoties apparet iniquum esse, usque ad annos 30. ut ex communiore sententia aliis cit. docet

P. Wiestner ad tit. de Arbitr. n. 53.

quam Sententiam impugnat quidem cum aliis Lauterbach l. cit. §. 4.

concedit tamen, tamdiu peti Reductionem posse, quamdiu durat Actio, ad quam vocati sunt Arbitri. Hinc isti Reductionis Remedio tunc solum præscribetur, quando præscribitur Actioni ordinaria.

Fromman loc. cit. thes. 61. Müller. Lit. A. cit.

Et ratio est, quia partes non censentur velle consentire in Arbitratorem, nisi quia sperant eum rectè arbitraturum.

L. libertus. 30. ff. de Oper. libertor.

Igitur si ejus arbitramento immodicè graventur, possunt petere Reductionem ad arbitrium boni Viri. Hinc intra tale tempus peti potest, intra quod cum effectu intentari potest Actio, & illo transacto, etiam ipsi Reductioni præscribitur.

Fromman loc. cit. thes. 63. Müller. Lit. A. cit.

Weilten dann in gegenwärtigem Casu die Herren Decimatores der auß offtermeldtem Laudo peritorum aufgerichteten Zehend-Renovation niemahlen also acquiesciret, daß nicht bald hernach wegen wider sich erregenden Zwistigkeiten zu einer neuen Zehend-Verneuerung musse geschritten werden, also die pro tollendo hoc remedio requirirte Zeit ohne Contradiction niemahl verstrichen, sonder vielmehr in der Praxi selbst das widrige exerciret, und von etwelchen auch denen Registren nicht einverleibten Fundis, solcher Beschreibungen ungeachtet, der Zehend von deren Possessoribus abgeseget worden, wird hierauf keines Weegs Homologatio tacita mit Zug Rechtsens können bestritten werden. Eben so wenig wird man behaupten können Homologationem Expressam; dann obwohlen unter denen Herren Deci-

R. P. Schmalzgrueber Consil. Tom. I.

matoribus zu verschidenen mahlen verglichen worden, daß denen offtermeldten Zehend-Registren solte nachgelebet werden, so ist doch solches allein zuverstehen juxta observantiam tunc usitatam, und sub conditione, nisi error demonstrabilis in bemeldten Registren unterlossen, wie dann wäre, wann in selben etwelche Fundi wären aufgelaßen worden, so doch auß zu selbiger Zeit üblicher Praxi den Zehend unstrittig gereichet. Auß welchem dan ad Argumentum tertium Num. 34. propositum heller Dingen sich gibet, daß auß bemeldten Zehend-Registren keines Weegs einlge Confessio etiam tacita libertatis ab onere Decimarum pro Fundis Quaestionis zuerzwingen. Und solches um sovil mehrer, weilten

38

37.

3. Die Obligation auß dem Laudo Arbitrorum etiam specifice ita dictorum sich ergibet non ex autoritate sententiæ, sed ex conventionione, & compromisso, vel ex metu pœnæ in compromisso adjectæ.

L. ubi pactum. 40. C. de transact. Ant.

Faber in Cod. l. 2. tit. 35. def. 10. n. 7.

Carpov. p. 1. Const. 1. def. 13. n. 6.

ut adeò Laudum ab his pronuntiatum vim Transactionis obtineat. Nun aber hat es mit denen Transactionibus, wie mit all anderen Pactis diese Beschaffenheit, daß selbe allein unter denen Transigenten, und Paciscenten die darauff folgende obligationem induciren, ita ut inter alios celebrata aliis ea non celebrantibus nec præjudicent, nec etiam profint. Wann dann in Laudo Quaestionis der quaestionirten Güteren Inhaber keines Weegs personam principalem vertreten, noch mit ihnen transigiret ist worden, sonder in gemeldtem Laudo die Transactio allein geschehen unter denen Herren Decimatoribus, und zwar nicht sovil auß dem Zehl und End, daß die Zehendbare Güter von denen Unzehendbaren unterschieden wurden, als daß ein jeder Zehend-Herr wuste, von welchen auß denen in denen vorderen Beschreibungen gezeichneten Fundis er vel in totum, vel in partem den Zehend zusuchen hätte, wie dann solches klärllich andeutet die Anno 1491. beschehene ibi: damit instimmig jedem Theil/ was sein ist - - gegeben/ und keiner Parthey sein Gewissen hierum beschwehret wurde ic. Ist diser Ursachen halber nicht zubegreifen, warum besagte Inhaber Fundorum Quaestionis auß bemeldten Beschreibungen pro fundanda intentione prætenste suæ libertatis ein Argumentum ziehen, und auß deme, daß etwelche Aecker selben nicht einverleibt, solche für Zehend-frey halten wollen, da doch in der Anno 1557. errichteten expressè erkennet worden, daß in denen vorderen Beschreibungen etlich und vil Aecker unrichtig, und unerdrthesret gebliben/ welche den Augenschein erforderen ic. Und auch in mentionirter de Anno 1557. abermahl sich Mängel befinden wollen / darumen über das noch

U u 2

eine

eine andere Anno 1603. hat müssen vorge-  
nommen, und etwelche Aecker, deren in des-  
sen vorgegangenen keine Meldung gesche-  
hen, einverleibet werden.

### QUÆSTIO III.

Ob Beflagte sich einer so langen  
Possession berühmen können / daß des-  
sentwegen ihnen die Zehend Präscrip-  
tions-Exemption, tanquam viâ Prä-  
scriptionis acquisita, müsse zuges-  
prochen werden?

38.  
Rationes  
Dubitandi.

Wollen zwar Beflagte dieses in all-  
weg behaupten, und zwar. 1. Kraft  
Aussag der Bauern, welche bezeugen,  
daß von quæstionirten Gütern nie kein Ze-  
hend abgegeben worden, welche Bezeugnuß  
genug ist ad probandam Præscriptionem Li-  
bertatis ab onere Decimarum; dann 2.  
Per Non-usum, tempore immemoriali con-  
tinuatum, daß Jus Collectandi, servitia exi-  
gendi, præsentandi, und andere dergleichen  
Gerechtigkeiten, wann ein Casus sich ereig-  
net, da solche Jura hätten können exerciret  
werden, ex præscripto Juris communis un-  
tergehen müssen. Weil dann 3. Von  
undenklichen Zeiten her keine Anforderung  
der Zehenden respectu Fundorum Quæstio-  
nis geschehen, greiffet Platz, daß in solchem  
Fall, wann auch schon das Jus commune  
zurider, solches Recht præscribiret worden.  
*c. Episcopum. 1. de præscr. in 6. Et ibi  
DD.*

Und ob schon 4. Ansonsten ad Præscriptio-  
nem Bona fides erforderlich wird,  
*c. Episcopum cit. c. si diligenti. 17. & c.  
fin. de præscript.*

so wird doch solche Bona fides aus dem Ab-  
lauff solcher geraumen Zeit schon præsumi-  
ret, daß es nicht einmahl nöthig solchen zu  
allegiren.

*Mynsing. 5. Resp. 41. n. 16. & seqq.  
Lælius ad Wernlein Addit. fol. 446.*

Ebenfalls ist 5. Nicht nöthig den Titel,  
woher man zu solcher Befreyung kommen,  
zubeweisen, noch zu allegiren.

*c. Episcopum. cit. Mynsing. 1. obs. 30.*  
ubi idem de Scientia Adversarii asserit; dann  
dise Præscription, quæ à tempore immemo-  
riali sumitur, ist von solchem Gewalt, daß  
es einem Privilegio, auch in reservatis Prin-  
cipi, gleich geachtet wird.

*Gabr. de præscript. concl. 1. n. 1. & seqq.*  
Nun ist kein Zweifel, daß die Beflagte die  
Zehend-Freyheit per Privilegium Apostoli-  
cum hätten erhalten können: haben also  
selbe auch erwerben können Præscriptione  
immemoriali; dann obwohlen Laici unsä-  
hig seynd des Zehend-Rechts, ist doch nie-  
gends zu finden, daß sie auch der Zehends-  
Freyheit untüchtig zuschätzen,  
*arg. c. Episcopum. cit.*

wo absolute Præscriptio in Decimis zuge-  
standen wird.

Unangesehen aber diser bisher angeführ-  
ten Rechts-Gründen, halte darvor, daß  
Beflagte in gegenwärtigem Casu keines  
Weegs sich de Præscriptione immemoriali  
Libertatis ab onere solvendi Decimas berüh-  
men können; dann 1. Wird von vielen  
DD. widersprochen, daß die Zehend-Frey-  
heit zum Theil, oder ganz könne præ-  
scribiret werden, wenigst betreffend den  
Zehend; weilen denselben ihme Gott  
zum Zeichen seiner allgemeinen Herrschafft  
hat vorbehalten.

*c. tua nobis. 26. circa medium, & c. cum  
non sit. 33. & cum autem. de Decim. Vi-  
de Rebuff. q. 13. n. 55.*

ubi post alios docet, daß kein Laicus, wann  
er auch 1000. Jahr leben sollte, die Zehends-  
Freyheit præscribiren könnte, und dieses tum  
ex defectu Possessionis, tum vero maxime  
ob defectum Bonæ fidei; dann es haben die  
Possessores Bonorum, respectu quorum Li-  
bertas ab onere Decimarum prætenditur,  
ehe und bevor die Præscription angefangen  
worden / gewußt, oder wissen sollen, daß  
selbe ohne grosse Straff den Zehenden nicht  
vorbehalten können, massen von allen præ-  
sumiret wird, daß sie die Gesäß wissen.

*L. leges. 9. C. de Legib. l. fin. C. de Jur. &  
fact. ignor.*

Die Wissenschaft aber, da ich weiß, die  
Sach gehöre einem anderen, und muß einem  
anderen gegeben werden, demonstriret un-  
laugbar malam fidem.

*Cravett. conf. 116. n. 6.*

Daß also, stante doctrina ista, sie Beflagte  
nicht releviren kan, daß sie in longissima  
Possessione Decimas nullas solvendi gewes-  
sen. Ja wann auch besagter Lehr nicht bey-  
zufallen, wie dann in der Sach selbst sehr  
vil DD. derselben nicht Beyfall thuen, ins-  
dem sie lehren, daß auch die Laici die Be-  
freyung von Reichung der Zehend præscri-  
biren können, so können dannoch Beflagte  
sich mit vorgeschufter Præscriptione Liber-  
tatis nicht defendiren, weilen

2. In facto richtig, und mániglich be-  
kannt ist, daß die Herren Decimatores meiste  
Zeit den Zehend nicht selbst eingehembet,  
sonder gepfleget selben denen Bauern zuver-  
lassen, so darum keiner Præscription sich be-  
rühmen könnert; weil ein Besändner nicht  
ihme selbst, sonder dem Locatori besitzet, also  
wider selben nicht præscribiren kan, prout  
apertè statuitur

*L. male agitur. 4. C. de præscript. 30. vel  
40. ann. Cravett. conf. 27. n. 5. conf.  
29. n. 9. & conf. 71. n. 3. Mynsing.  
13. resp. 2. n. 86. & seqq. Klock. rom.  
4. conf. 1. n. 326.*

dann die Conductores können ihnen die  
Causam Possessionis suæ, da sie alieno no-  
mine possediren, nicht ändern.

*L. possideri. 3. § illud. 19. l. qui bona. 19.  
§.*

S. quod scriptum est. 1. ff. de acquir. vel amitt. possess. Myning. 4. Resp. 1. n. 9. Klock. cir. n. 326.

Kan also in Casu presenti wider die Herren Decimatores nichts verfangen, daß sie Beständner auß quactionirten Aeckeren Decimarum nomine nichts begehret, oder ein gewisse Weiß sie zu begehren unter sich gebräuchet. Ja wann auch schon selbe die Decimas etwelcher Aecker denen Herren Decimatoribus durch die nicht Bezahlung zu entreissen sich unterfangen, ist doch solches mala fide, und wider die Leges Conductionis geschehen, und darum kein Recht erworben worden, wie quasi in terminis anmercket

Castrens. 2. conf. 116.

ubi docet, si quis Decimas conduxerit, licet vel longissimo tempore non solvisset, tamen Decimatori agenti solvere debere; quia ejus intentio in Jure communi fundata est, nec Prescriptione aliqua elidi potest: idque tum ob malam fidem, quæ ex Conductionis scientia orta est, nec Prescriptioni locum faciat; tum ob tituli defectum, quia Jus commune restitit, & est pro Actore; tum Possessionis defectum; quia alieno nomine possidet Conductor Decimas. Gesezt aber

41. 3. Daß die Herren Decimatores, wie zu verschiedenen mahlen geschehen, den Zehend selbst eingesezet / und von quactionirten Gütern keine Decimas begehret hätten, so folget doch auß diesem ganz nicht, daß sothane Decima aus denen im Streit verfangenen Gütern künfftighin nicht mehr gefordert werden können, massen Decimatorum Intention auß allen Aeckeren, so ihre Befreyung nit Rechts vernünftig darthuen können, den Zehenden indistincte zu fordern fundiret ist, welchem Recht nichts benimmt, daß selbe nicht begehret worden, dann hierzu nicht zu schließen, daß sie darum remittiret worden; sonder es gebühret die Actio ad præteritas, & futuras Decimas, indem sie hätten unbegehret offerirer werden sollen, da die Erndzeit an statt der Decimatorum sic gemahnet.

Rebuff. q. 12. n. 7. & seqq. Monet. c. 6. n. 21. & seqq. Klock. tom 4. conf. 1. n. 328. Lælius ad Wernde in Append. fol. 510. Syring. Zehend-Recht c. 11. §. 20. Casp. Ant. thes. 3. quæst. forens. 86. n. 10.

wo er schreibet, daß derjenige, welcher den Zehend nicht zahlet, sündige, und allezeit in mala fide seye, auch die Obligation allezeit bey dem Schuldner hafte, ob schon der Zehend Herr die Mahnung unterlassen, massen er dardurch seinen Successoribus nichts præjudicare. Und ob schon einige seynd, welche erforderen, daß die Decima begehret werden, so wird doch solche Meynung von Rebuffo, und anderen, und zwar mit größten Rechts Grund widerlegt. Dann weil die zur Zehend-Reichung obli-

girt wissen, daß wann sie auch nicht gemahnet werden, doch ad oblationem Decimarum verbunden seyen, seynd sie auß solche Weiß in mala fide, & peccato constituirer, wann sie es nicht offerirer, dahero ganz nicht zu entschuldigen, und hat hierdurch Ecclesia, vel alius Decimator sein Recht keines Weegs verlohren, ed quodd non petitio ex errore Juris, & facti proprii profecta præsumi debeat.

Cravett. conf. 481. n. 56. & conf. 280.

n. 7. Klock. tom. 4. conf. 1. n. 330.

Lælius Append. cir. fol. 510. & 511.

Aber das siehet noch denen Beklagten hauptsächlich in dem Weeg, weilten

42. 4. Selbe nicht einmahl Possessionis legitima hæctenus obtenta, so doch ad Prescriptionem inchoandam, continuandam, & finiendam aller Dings erforderet wird, sich rechtmäßig berühmen können; dann selbe in Possession der Freyheit nicht haben können gesezt werden, biß man (welches sie selbst bekennen, biß auß dise letztere Zeit nie geschehen zu seyn) den Zehend von ihnen verlanger, sie aber pro immunibus sich außgeföhret.

Cravett. conf. 27. n. 4. Klock. conf.

1. cit. n. 331.

& probat paritas cum Vafallo; dann wann schon einer in 100. Jahren die Lehens-Pflicht nicht geschworen, wird er doch eher nicht in die Possession der Freyheit gesezt, als wann er jenes abschlagt, und versagt, darzu doch andere Unterthanen und Vafallen gehalten seynd.

Cravett. conf. 705. n. 14. conf. 951. n.

11. & conf. 154. n. 2.

Gleiche Beschaffenheit hat es in Prescriptione Immunitatis à Collectis, ut post alios docet

Gylman. tom. 4. p. 1. vor. 30. n. 128. & seqq.

Item in aliis oneribus, servitutibus, & aliis Juribus negativis, massen universim zur Prescriptione Juris negativi zwey Stuck erforderet werden, nemlich auß Seiten præscribentis prohibitio, und auß Seiten defsen, dem es verbotten, patientia, & acquiescentia per tempus legitimum. Derentwegen, wann einer an einem Orth den Viehtrieb hätte, oder die Wasser-Leitung & Gerechtigkeit, wird dises Jus per Nonusum nicht perimirt, sondern hier ist vonnöthen, daß der Adversarius solchem Begehren sich widersezet, und contradiciret, und diser legitimo tempore acquiesciret habe. Es ist zwar wissend, daß etwelche meynen, daß solo non usu Juris imponendi certa onera, da einer seines Rechts sich nicht gebraucht, da er Gelegenheit darzu gehabt, Immunitas ab oneribus istis præscribiret werde, und hierzu keine Interpellation vonnöthen seye. Es ist aber deren Meynung von den meisten mit gutem Zug impugniret, und auch in Camera der wige

Drige Sentenz recipiret, wie neben anderen weißlich anmercken

Nicol. Nizol. alleg. 48. n. 6. Franc. Bec. conf. 230. n. 42. Klock. conf. 1. cit. n. 333. Meichsner. tom. 3. decis. 33. n. 35. & seqq. & tom. 4. decis. 2. n. 22. princ. & §. ex quibus. & n. 26. Lælius ad Werndle in Append. fol. 512.

Weilen dann nach eigner Geständnuß der Beklagten bis auf diese letztere Zeiten wegen der Zehenden auf quæstionirten Aeckeren keine Forderung niemahl geschehen, so folget

43.

5. Daß auch aus diesem Capite das denen Herren Decimatoribus hierauß stehende Recht in dem Mindesten nicht geschmälert worden; quia ut

Klock. conf. cit. n. 414.

repetit, non-ulu solo Jus negativum non præscribitur, sed opus fuisset docere, Decimas petenti denegatas esse, & istum legitimo tempore acquieviste; vel saltem indignisse, non tamen exegisse: aus welchem doch keines von den Beklagten jemahls allegiret worden; sondern sie schüzen allein vor den Non-ulum, so doch, wie gemeldet, in Præscriptione libertatis quoad Decimas in futurum exigendas keines Weegs erflechtlich. Nam ut

Klock. l. cit.

prosequitur, emergente in posterum necessitate, etiamsi per 1000. annos Decimator Jure suo non fuisset usus, nihilominus liberè eo uti prohiberi non potest. Addatur

Gaill. l. 2. obs. 60. n. 3. circ. fin. & n. seqq. Plures alios longo ordine recenset Gilcken in Auth. quas actiones. c. 11. n. 12. qui n. 22.

ostendit, Cravettam, & alios, qui contrarium sentire videntur, hoc pacto exaudiendos, nimirum ad constituendum initium Possessionis, quæ quis libertatem acquirat, vel interpellatione opus esse, vel saltem casum extitisse, quo necessitas postulavit debita onera exigi, quæ nihilominus exacta non fuerint; tum enim negligentia non petentibus præjudicabit. Weilen dann in Casu præsentis die Herren Decimatores bis auf diese letztere Zeiten entweder dieser Zehenden nicht bedarfften (dessen Anzeigen ist, daß selbe meistens Theils vorhin denen Bauern selbst verlassen worden) oder solche Forderung unterlassen, aus Meynung, daß propter longum Non-ulum denen Beklagten auf quæstionirten Gütern die Immunität zustehet, ist zu præsumiren, daß solches vielmehr ex errore, als Donationis causa geschehen seye.

Cravett. conf. 888. n. 7.

Error autem hujusmodi non est modus acquirendæ Immunitatis, sed necessitate urgente, vel errore detecto, in posterum ad præstationem Decimarum vi Juris communis Rei conventi tenebuntur.

Klock. conf. 1. cit. n. 416. citans Bertazol, conf. 46. n. 16. & seqq.

Und solches ob defectum Possessionis, vel quasi, weilen zu deme, daß die Possessio, vel quasi keinen Zehenden zu reichen voracquirirt zu halten seye, an Seiten des Acquirenten die Denegirung des Zehends, und ex parte des Zehend-Herrns, daß er die Denegir- und Absagung gewußt, und erduldet hat, erforderet wird; sine Possessione autem Jus nullum Præscriptione acquiritur ab eo, qui præten dit se præscripsisse, neque amittitur ab illo, contra quem dicitur completa esse Præscriptio. Neque opus est tali casu vel ex Libris Decimalibus, vel aliunde ostendere, Decimas ex Bonis Quæstionis aliquando petitas fuisse; quia etiamsi ex Libris hujusmodi, vel aliis probationibus non constaret de actu aliquo petitionis, vel interpellationis, cum hic ad conservandum Jus non fuerit necessarius, nihilominus ex sola Juris communis dispositione ex teris, & fundis controversis Decimæ deberentur, ut expressè monet

Klock. n. 416. cit. §. non itaque.

Auß welchem dann allen sich von sich selbst ergiebet, daß Beklagte keine Præscription ihrer angemessenen Immunität, und Zehend-Freyheit mit einigem Zug Rechtsens in Casu præsentis vorschüzen können, ob defectum maximè Possessionis legitimæ, quod, ut ipsi fatentur, de Decimis reddendis antea nunquam interpellati fuerint, & postquam novissimis temporibus de his interpellati sunt, Denegationi illorum Decimatores non acquieverint, sed Causam hanc ad contentiosum Forum traxerint, ubi etiamnum illa hæret. Und wann schon auch

6. Sie Beklagte Immunitatem à Decimis reddendis vor alten Zeiten durch Verjährung rechtmäßig an sich erworben hätten, so kan doch mit bestem Zug und Rechte ständig behauptet werden, daß solch erhaltene Freyheit contraria Præscriptione wiederum erloschen seye, massen zuverlässlich sich zeigen will, daß wenigst auf etwelch quæstionirten Aeckeren von Anno 1600. bis 1682. wo Lis Judicialiter moviret worden, der Zehend ohne Widersprechung gereicht worden, angesehen, in denen Rechten ein außgemachte Sach ist, daß, wofern ein Zehend-Befreyter von seiner habenden Befreyung selbst abweicht, und unerachtet derselben den Zehend dannoch giebet, solche Freyheit alsdann zu Unkräften kommet: und solches zwar auch wegen der künftigen Zehenden, wann erwiesen soll werden, daß der Zehend ganzer 30. oder 40. Jahr erichtet seye worden; weil eine so lange Zeit das Exemptionis-Privilegium ganz aufhebet, und extinguiert,

c. si de terra. 6. & c. accidentibus. 15. de privil. Klock. de Contrib. c. 16. Sect. I. n. 199.

Oder wenigst wegen der entrichteten; dann wann ein Zehend-Freyer nur ein- oder andersmal den Zehend bezahlt hat, und ihm nach

nachmals befohlen wird selben zu geben, kan er sich mit der Zehend-Freyheit, oder Exemption schützen.

Wernde Zehend-Recht. *libr. 3. c. 4. in Addit. nov. 7.* Von seiner habenden Freyheit ic.

Es ist zwar bekannt, daß jetzt-gestellte Affertion seinen Absprung leydet, und besonders in dreyen Fällen nicht Platz findet. 1. Wann einer gezwungen dem Privilegio zuwider handelt, wann er nemlich durch seines Ober-Herren Befehl dahin genöthiget worden.

*Arg. l. cura. 4. princ. 7. nec si per vim. ff. de Muner. & honor.*

Und. 2. Wann ein conträrer Actus mit seiner Protestation, daß er durch den widerwärtigen Actum seinem sonderbaren Recht, und Privilegio nicht renunciiren wolle, vorgegangen ist.

*Arg. l. qui publici. 2. C. de his, qui sponte publ. mun. sub. l. prator. 13. §. si post causam. 3. ff. de vacat. & excusat. Felin. in c. cum accessissent. 8. n. 30. de Confir. & ibi Decius. n. 85. Rebuff. de Decim. q. 13. n. 113. Bernard. Græveus. concl. 6. confid. 5. n. 4. Wernde c. 4. cit. Addit. nov. 7.* Von seiner habenden Zehends-Befreyung ic.

Dann 3. Wann das Privilegium general ist, und der Actus nur sonderheitlich, und in particulari contrar; dann alsdann wird nur das Privilegium extinguiert, so weit es diesen Particular-Fall betrifft.

*Decian. conf. 43. n. 29. Vol. 2. Wernde loc. cit.*

Nun aber weiß man in Casu præsentis wegen der von Anno 1600. bis 1682. continuirten Zehend-Reichung von keinem Oberherrenlichen Zwang, noch auch von einiger Protestation, dardurch die vorgeschügte Exemption wäre reserviret worden, und gehet dieses Argument nur auf jene Aecker, aus welchen der Zehend also gereicht worden. Bleibet also, daß wann auch auf selben vor alten Zeiten die Zehend-Freyheit Privilegio, vel Præscriptione wäre erworben worden, selbe doch contraria Præscriptione gehoben seye.

45. Und machen allda keinen Fürtrag Argumenta Num. 38. in contrarium opposita. Ad 1. Werden allda angeführet Testes in propria causa, so dessentwegen kein genügsame Prob machen können; und solte auch ihnen vis probandi zugestanden müssen werden, so müssen doch selbe, ut probationem sufficientem Exemptionis efficiant, nicht allein de Non-usu Juris decimandi, sondern auch de facta interpellatione, subsecuta negatione, & ad hanc consequente acquiescentia dociren können, welches doch bis hero noch nicht geschehen. Ad 2. Zeiget sich ex dictis Num. 41. & duobus sequentibus, daß Jus negativum, contra Jus alterius positivum contrarium per solum Non-usum

keines Weegs præscribiret werde, sondern erforderet werde auf Seiten des præscribentis Prohibitio, und Contradictio; auf Seiten dessen, contra quem præscribitur, patientia & acquiescentia per tempus legitimum. Darum dann Ad 3. Arrogirte Zehend-Freyheit, tanquam via Præscriptionis acquisita, noch nicht erwiesen worden. Ad 4. & 5. Wann schon Bona Fides, & Titulus allhier nicht müssten allegiret werden, so ist doch vonnöthen, daß Beklagte sich in Possession besagter Freyheit gesezet, und selbige behörige Zeit continuiret, welches aber mehrmahlen von denen Beklagten nicht ist probiret worden, sondern vielmehr ist ex dictis kündig, daß wosern auch selbe in der Possession gestanden, doch diese durch so lang aus quæstionirten Aeckern ohne Widersprechung besolgte Zehend-Reichung gänglich seye abgebrochen, und aufgehoben worden.

QUÆSTIO IV.

Ob denen Lüzingeren wenigist das Interdictum retinendæ zu gutem komme / und also Krafft solches Interdicti zum mindisten in Judicio Possessorio quæstionirte Zehend-Freyheit zuzusprechen?

46. Solches wollen zwar sie Lüzinger in all Weeg behaupten, wie aus *Rationibus Dubitandi* 10. 11. & 12. Num. 21. 22. & 23. allegatis sich zeiget, wo sie vorgeben, daß sie schon mehr dann von Anno 1491. bis 1603. in continua, & nunquam interrupta, consequenter antiquiore Possessione Libertatis à præstandis Decimis, respectu der quæstionirten Güter gestanden. Wann dann Probatio Possessionis antiquioris von solchen Kräften ist, ut qui probat Possessionem antiquiorem, hoc ipso vincat in hoc Judicio, quod præsumatur ipsi competere etiam Possessionem præsentem, & actus, quos alter allegat, habeantur pro turbatoriis.

*c. licet causam. 9. de Probat. Gaill. de Pignor. obs. 22. n. 3. & 8. Wefenbec. ff. ad tit. uti possidetis. n. 5. Lauterb. ibid. §. 11. Mollenbec. tit. eod. in Not. varior. n. 2. Wissenbach p. 2. D. 24. thes. 6. Struv. ad ff. Exerc. 45. thes. 120. Müller ad eund. thes. cit. lit. 7.*

Wird ihnen Lüzingern in Ansehung dessen contra Decimatores, als Turbatores, das Interdictum retinendæ Possessionis allerding kompetiren, und sie bey solcher Possession omni Jure zu manuteniren seyn. Deme

2. Nichts in dem Weeg leget, daß die Herren Decimatores pro fundanda intentione sua wollen vorgeben, als wäre ihnen

46. Rationes Dubitandi.

47.

von

von letzterer Zehend-Beschreibung de Anno 1603. bis 1681. der Zehend von quaestionirten Aeckeren indistincte abgereicht, also sie in Possessionem hujus Juris postliminio restituiret worden; dann 1. Selbe sothane Possession hernach ultra verlassen, so gewislich keines Weegs geschehen wäre, wann sie ein in denen Rechten standhaftes Jus hierzu gehabt, und von selben formliche Prætension hätten machen können. 2. Ist besagte Possession in vil Weegen vitios, consequenter iniqua, & non manutenibilis gewesen. Und wann schon kein sichtbares Vitium sich allda hervorthäte, so ist doch 3. Dife der Herren Decimatorum Possession die Jüngere, so also secundum Dicta Num. preced. der antiquiori Possession der Lusinger in all Weeg weichen müste, besonders da 4. Dife bemeldt von ihnen vorgeschützte Possession, cum junior sit, consequenter juxta modo dicta, Præsumptionem contra se habeat, quod sit violenta, ererst erwiesen muß werden, daß selbe von Kräften seye, indem doch 5. Hierwider all vordere Zehend-Beschreibungen, so billischster Massen pro Instrumentis authenticis gehalten müssen werden, öffentlicher Dingen streitten, so darum, weilen ihnen vis Instrumenti Publici billischster Massen bezulegen, nicht also leichtlich solten impugniret werden. Scheinet also pro

48.

3. In der Sach richtig zu seyn, daß sie Lusinger mit allem Zug Rechtsens sich auf das Interdictum, *Uti possideris*, in all Weeg beziehen, und aus diesem bey Inclyto Domino Judice ihre Gerechtfertigung suchen können. Nam hoc Judicio Prætor ei, qui rem immobilem, aut ei similem, Incorporalem scilicet (qualis in hoc casu est libertas ab onere præstandi Decimas) quæ pro re immobili habetur, possidet, quod minus ita possideat, vim fieri vetat, eumque in hac sua Possessione tuetur, si nec vi, nec clam, nec precario, hoc est, absque vitio ab Adversario possideat.

*f. Summa. 1. Inst. de Interdict. l. ait Prætor. 1. princ. & ff. hoc Interdictum. 1. cum seqq. ff. uti possideris.* Welenb. ff. ad tit. alleg. n. 4. Lauterbach. *ibid.* §. 2. Eckolt tit. eod. §. 2. Struv. ad ff. Exerc. 45. thes. 116. Müller ad Struv. thes. cit. lit. a.

49.

Aber all dessen ungeachtet, beharre auf meiner, doch unvorgreiflichen Meynung, daß ihnen Lusingern das Interdictum, *Uti possideris*, keines Weegs zu statten kömme; Nam ad fundandum hoc Interdictum duo substantialia, & principalia requisita desiderantur, possessio scilicet ex parte Actoris, & turbatio ex parte Rei conventi.

*f. retinenda. 4. ff. commodum. Inst. de Interdict. l. ait Prætor. 1. ff. hoc Interdictum. 1. ff. uti possideris, & ibi Bartol. n. 5. Menoch. Retinend. Remed. 3. n. 456. Mynsing. 2. Resp. 16. n. 3. f.*

& 6. Gaill. de Pignor. obs. 22. n. 3. Klock. tom. 4. conf. 1. n. 119. Gyllm. Symph. Camer. tom. 4. p. 1. Vor. 30. n. 27. pag. 243. Carpz. p. 2. Conf. 7. def. 12. n. 8. Mevius p. 8. decis. 449. per totam. Lauterb. ff. uti possideris. §. 8. & 11. Müller ad Struv. Exerc. 45. thes. 120. lit. a.

Quæ duo requisita ab Actore probari debent, cum tam possessio, quam turbatio in facto consistant, facta autem non præsumantur, sed probatione indigeant.

Lauterb. l. cit. §. 4. Müller. cit. lit. a. Ex quibus DD. posterior optime notat, non sufficere ad obtinendam victoriam, ut Actor probet se possedisse, sed necessarium præterea esse, ut bona fide possederit: pro quo allegat

Parifum conf. 112. n. 66.

Quod maxime procedit in incorporalibus, ubi patientia solum opus est, nec bona fides præsumitur.

Parif. conf. 112. cit. n. 47. Befold. conf. 118. n. 105. vol. 3.

præcipue, quando Præsumptio est contra agentem,

c. fin. de Resf. spoliat. in 6. Alex. conf. 42. n. 5. vol. 1.

Nun aber haben sie Lusinger keines Weegs annoch erwiesen, daß sie jemahlen Possessionem legitimam der angemassen Zehend-Freyheit erworben, massen ex dictis Num. 42. und auch sonst bekant ist, daß zur Possession derley Jurium negativorum erforderet werde Interpellatio Jus contrarium positivum prætendentis, contradictio interpellati, & acquiescentia interpellantis, an welchen Stücken bey ihnen Lusingern allerdings ermanglen will, da von solch beschehener Interpellation, nisi à tempore litis motæ, sich nicht das Geringste hervor thun will. Aus welchem dann 2. Folget, daß selbe noch minder sich Possessionis antiquioris berühren können, cum qui absolute possessionem non habet, etiam non possit dici habere possessionem antiquiorem. Vorab weilen 3. Sie selbst bekennen, und gestehen müssen, daß sie, und ihre Antecessores von Anno 1600. bis ad Annum 1682. den Zehenden gereicht haben. Und wann schon 4. Dieselbe von besagtem Anno 1682. als dife Strittigkeit erhoben worden, den Zehenden via facti hinweg genommen, und bis anhero darmit also continuiret haben, so ist doch solches kein Possessio Legalis, sondern mera turbatio, welche in allen Rechten, und Rechts-Constitutionen verboten, und daher keinen effectum Juris gebähren kan. Und stillet auch 5. Sie in keine Possessionem legitimam die vorgeschützte Omifio der quaestionirten Güter in dem Zehend-Register; massen aus difer ein solche Possession noch lang nicht concludenter probiret kan werden,

cum

cum non probet hoc esse, quod contingit ab hoc abesse per

*L. neque natales. 10. Et ibi Bartol. princ. Et Brunn. n. 2. C. de probat.*

52.

Eben gleiche Bewandnuß hat es mit dem andern Requirito, so von dem Actore erwisen muß werden in eum finem, ut Interdictum *Uti possidetis*, intentare utiliter possit, massen sie Lüzinger wider die Herren Decimatores nichts anderes probiren können, als daß selbe, da sie die vorgeschuzte Zehend-Freyheit haben angestritten, ihr schon längst angewachsenes Recht versochten, und wo sie in totum daß Jus Decimarum unstrittbar erworben, auch solches in parte controverfa præterdiret: welches aber kein Turbatio genennet mag werden; nam ut bene

*Parif. Conf. 112. n. 20. vol. 1.*

notat, aliud est turbare aliquem, aliud defendere Jus suum prohibendo alium, ne iste illud usurpet: & hinc non sufficienter probatur turbatio, probata possessione, sed probandum est ulterius, quod turbaverit is, qui non possidet, nec Jus habet. Scheinet also, daß offbesagte Lüzinger wegen ihr so angemaßter Zehend-Freyheit sich des Interdicti *Uti possidetis*, keines Weegs bedienen können; sonder vilmehr; als vi, vel clam possidentes billichster massen sollen abgewisen werden.

53.

Ja vilmehr können hingegen die Herren Decimatores sich auf ermeldtes Interdictum mit allem Zug Rechtens beruffen. Nam hoc Interdictum competit possessori rei immobilis, vel rei incorporalis, quæ rei immobili æquiparatur contra eum, qui se possidere contendit,

*L. ait Prætor. 1. §. inter litigatores. 3. ff. uti possidetis.*

& controversiam nobis facit,

*L. si duo. 3. §. hoc Interdictum. 2. ff. eod. possidenti vim inferendo, aut ipsum in possessionis usu impediendo.*

*§. hoc Interdictum. 2. & seqq. tit. cit.*

Nun aber können die Herren Decimatores die Possession auf quæstionirten Zehenden ganz wohl probiren, in deme 1. auch aperta præsumptio für sie; und wider die Lüzinger streittet, ex generali principio, quod Decimæ prædiales solvendæ sint ex quibuscunque fundis, & dispositio ista Juris, quæ universim onus pendendi Decimas imponit prædiis, ad singulos fundos pertineat: welchem beykommet alterum Juris principium, quod generalia generaliter intelligenda sint, nec excipere à dispositione debeamus, quod dispositio ipsa non excipit:

*Cravetta Conf. 3. n. 1. Conf. 176. n. 4. Conf. 118. n. 14. & Conf. 223. n. 12. & seqq. Klock. rom. 4. Conf. 1. n. 124.*

Et qui dicit omne, nihil excludat.

*Cravett. Conf. 290. num. 4. Bertazol. Conf. Civil. 99. n. 54. & Conf. 71. num. 8. & seqq. lib. 1. Mynsing. decad. 13. Resp. 3. n. 39. & seqq.*

*R. P. Schmalzgrueber Consil. Tom. 1.*

maximè si negativa sint, quæ nullam patiuntur Exemptionem, nisi quatenus ex adverso probatur.

*Klock. Conf. 1. cit. n. 125.*

wie da in præsentia die Decimæ seynd, welche jedermänniglich abzuführen verbunden ist, so keinen Ausnahm hierinn beweisen kan. Ex quibus principiis

*Clariff. D. Widmont ff. ad tit. uti possidetis. n. 9. cum Rebuff. tract. de Decim. 9. 9. n. 3. 4. & 5. Menoch. retinend. remed. 3. n. 134. & aliis.*

Omnino certum est, inquit, quod Parochus, si in quasi possessione percipiendi Decimas perturbetur hoc Interdicto non tantum contra Parochianos, & Subditos Decimas solve re recufantes, sed etiam contra alios, & quoscunque impediendes uti possit. Additque, nec illi Beneficiato denegari Interdictum hoc posse, qui semel Beneficii quasi possessionem legitime adeptus, in percipiendis postea Decimis impediretur, cum sufficiat, si quasi possessionem Beneficii legitime obtinuerit; hac enim, ut causâ principali semel acquisita, etiam aliorum Jurium quasi possessionem merito adeptus esse videtur.

Wann dann die Herren Decimatores das Jus Decimandi auf dem Lüzinger Zehend-Stuhe von ihren Vorfahren ruhiglich hergebracht, und solches würcklich besizen, werden selbe auch eben darum in Possessione seyn des Jus Decimandi auf quæstionirten Aeckeren, es seye dann Sach, daß deren Gegentheil Rechtständig erweise eine Abänderung dieses Juris, durch welche deren Gerechtsame in etwas restringiret, und ihnen das Recht, oder Possession dieses Rechtens auf den Zehend der in dem Streitt ligenden Gründen benommen, hingegen ihnen Lüzingeren contraria possessio Libertatis zugeleget worden. Solchen Beweissthum aber

2. können sie Lüzinger ganz nicht auf deme hernemmen, daß nach der Zeit Anno 1682. solch gehabte Possession, und Recht von ihnen strittig gemacht, und von Hochfürstl. Regierung zu Neuburg hierüber das Sequestrum erkennet worden; dann neben dem, daß solch anderes nicht exquiret, und bewerkstelliget worden, so ist bekantten Rechtens, daß weder Litis pendentia, noch acceptio in Sequestrum den vorigen alten Possessorem depoffessionire, wenigst Possessionem Civilem belangend; massen solche jedannoch continuiret wird, und von solchem Effect ist, ut ob eam Possessor tandem fructus suos faciat.

*Menoch. Retinend. Remed. 3. num. 25.*

*Klock. Relat. Camer. Vor. 6. num. 11. & 13.*

nam possessio sine animo non amittitur.

*L. possideri. 3. §. in amittenda. 6. & l. quemadmodum. 8. ff. de acquir. vel amittend. possess.*

retinetur quippe possessio solo animo, quamvis nullus interveniat actus.

X x

L. licet.

54.

55.

*L. licet. 45. ff. tit. eod.*  
nam is intelligitur possidere, qui animum possidendi habet, licet facto alterius impediat.

Müller. *ad Struv. Exerc. 45. thes. 118. Lit. 9.*

Haben aber die Herren Decimatores Possessionem Civilem auf quæstionirten Fundis behalten, so wird selben Nothfolglich auch das Interdictum *Uti possidetis*, wann nur von ihnen turbatio ab Adversariis facta probiret wird, in all Weeg zu guten kommen; nam ad fundandum hoc Interdictum nihil refert, sive civiliter, sive naturaliter quis possideat; quia etiam civiliter tantum possidenti Interdictum istud contra naturaliter possidentem, quando Possessio hæc naturalis respectu civiliter possidentis injusta est, competit.

Wesemb. *ff. ad tit. uti possidetis. num. 5. Lauterbach ibid. §. 3. Müller. ad Struv. thes. 118. cit. Lit. 9.*

Und irret alda nichts, wann gleich ihnen Decimatoribus die begehrte Zehend = Reichung von denen Adversariis abgeschlagen, und also diese in possessione Libertatis gestellet worden, so wäre doch

3. Diese des Gegentheils angemachte Possessio allerdings pro violenta zuerkennen, und darum selbe ab intimatione hujus Interdicti vollkommentlich aufzuschließen; nam Interdictum hoc non datur ei, qui ab Adversario vi, clam, aut precario possidet, per textum expressum

*L. ait Prator. 1. §. fin. ff. uti possidetis.* ubi Ulpianus, si verò, inquit, quis possidet ab Adversario suo, non debet eum propter hoc, quod ab eo possidet, vincere; has enim possessiones non debere proficere palam est. Sonder vilmehr kommet das beneficium hujus Interdicti zu Nutzen denen Decimatoribus, per violentiam Adversariorum suorum à Possessione dejectis. Nam licet aliqui putent Remedium hoc non competere ei, qui dejectus est de possessione, tamen, ut

Wesemb. *ad tit. cit. n. 5.* notat, in hoc vehementer falluntur; nam si etiam ei, qui in possessione turbatur, illud competit,

*L. vim facit. 11. ff. de vi, & vi armat.* cur non etiam illud detur per vim dejecto? eum innuere hoc videatur ipsa Exceptio Interdicti, dum docet, eum hic succumbere, qui vi ab alio possidet.

*L. ait Prator. 1. & l. si duo. 3. ff. uti possidetis. §. retinenda. 4. §. quorum. Inst. de Interdict.*

atqui non possidet vi ille, qui tantum alium turbat, sed qui eum dejecit.

*L. clam possidere. 6. §. qui ad nundinas. 1. ff. de acquir. vel amit. poss. & servit. L. si duo. 3. princ. ff. uti possidetis.*

ubi Ulpianus, si à me, inquit, vi possides, superior sum hoc Interdicto: quod de eo, qui vi expulsus est, interpretatur Justinianus

*§. retinenda. 7. quorum. cit.*

Neque obstat, quod aliàs vi dejecto competat Interdictum *unde vi*; nam distinguendum est. Interdictum *unde vi* competit dejecto, quando hic Adversario cedit possessionem, & se eam amississe fatetur; Interdictum verò *uti possidetis*, quando illam animo retinet, & se pro Possessore gerit; etsi enim naturaliter amittatur Possessio ab eo, qui dejectus reverti timet,

*L. possideri. 3. §. si quis. 8. cum seqq. 1. & si nolis. 7. l. si id, quod. 25. §. fin. ff. de acquir. vel amit. Possess.*

quod corpore Possessionem amiserit, tamen civiliter, h. e. civili interpretatione, & quoad Jus agendi, nisi velit, non amittit, modò spem certam habeat, se à Magistratu in Possessionem, quã injuste dejectus est, restitutum iri.

*L. si quis vi. 17. ff. eodem.*

ubi Ulpianus, si quis, inquit, vi de possessione dejectus est, perinde haberi debet, ac si possideret.

Menoch. *resin. remed. 3. n. 35. Wesenbec. ff. uti possidetis. n. 5. Mindan. Rubr. de Interdict. uti possidetis. num. 28. & 29.*

Welches noch weiters, und mehrers beståhet wird, weilen

4. Die Lüzinger noch niemahlen probiret haben, daß sie, oder deren Vorfahren vor- in- und nach dem 1491. Jahr, von welchem sie ihr so hoch von ihnen berühmte Zehend = Beschreibung herziehen, und darauf ihr Fundament setzen wollen, von denen quæstionirten Gütern keinen Zehenden gereicht, also auß dem, weilen denen Decimatoribus Jus Decimarum in generali auf den Lüzingerischen Zehend = Fluhr zusehet, billichster massen præsumiret kan werden, daß solches Recht auch ihnen in mentionirten Fundis schon vor diesem gebühret habe, folglich selbe in possessione antiquiore gestanden, und dessentwegen Interdictum *uti possidetis* denselben seye zuzulegen; quamvis enim Justinianus ad victoriam in hoc Interdicto requirat, ut litis contestata tempore possideatur,

*§. retinenda. 7. quorum. cit.*

tamen, quia pinguiora Juris Pontificii Remedia his Possessoris Judiciis permiscetur, id jam usu, & praxi passim obtinuit, ut sufficiat probare antiquiorem possessionem; ex eo enim præsumitur possessio alterius violenta esse, nisi Adversarius probet, sibi possessionem justo titulo interim quæstam esse.

*C. licet. 9. de Probat. Bartol. in lib. 3. n. 4. ff. uti possidetis. Bald. in l. pen. C. si à non compet. Jud. Balb. in repet. l. Celsus. princ. & num. 48. de Usur.*

Jalon. in l. naturaliter. §. nihil. n. 37. de acquir. vel amit. possess. Alex. Conf. 6. vol. 3. & Conf. 103. num. 1. Vol. 7.

Matth. de Affict. Decif. Neapol. 127. n. 2. Corn. Conf. 35. n. 17. vol. 1. & Conf. 18. vol. 3. Wesemb. *ff. ad tit. uti possidetis. num. 4. & 5. Hahn. ad eund.*

*tit.*



rit. cit. §. hodie tamen. Mollenbec. ibid. in not. varior. n. 2. qui n. 3.

addit, eum, qui possessionem antiquiorem probat, vincere non vi possessionis antiquioris, sed vi possessionis, quam adhuc habere tempore litis contestata ex antiquiore possessione praesumitur.

Nachdem aber nun erwiesen worden, daß die Herren Decimatores in possessione, & quidem antiquiore gestanden, so wird nicht schwer fallen zu probiren auch das andere ad Interdictum uti possidetis erforderende Requisitum, nempe Turbationem, cum sola negatio Possessionis per se sit Turbatio.

Menoch. retin. remed. 3. num. 468. Mascard. de Probat. concl. 1390. num. 12. Müller. ad Struv. Exerc. 45. thes. 120. Lit. B.

Turbare enim nihil aliud est, quam Jus Possessoris obturum facere, Germanicè **Beetrin** **erächtrigen/ Eingriff thun.**

Gloss. in l. 13. ff. quod met. caus. Hahn ad Wesenbec. ff. uti possidetis. §. adversus quovis modo turbantem. Widenbruck. de Interdict. c. 10. Mollenbec. ad rit. cit.

Weilten dann von sich selbst ex facto ipso erhellet, daß sie Lüzinger denen Herren Decimatoribus ihr habende Possession abspreschen wollen, und dessentwegen schon von etlichen Jahren her die Zehend-Reichung verweigern, wird keines Wegs mehr auch von diesem anderen Requisito, daß ist, de Turbatione ab Adversariis facta zugewiesen seyn, cum juxta dicta, is quoque, qui se Adversario in Lite opponit, & Adversarium suum possidere negat, asserendo se solum esse Possessorem, turbare dicatur.

Arg. l. is, qui. 25. cum seqq. ff. de R. V. l. fin. C. quib. ad libert. proclam. Marant. Specul. p. 4. dist. 7. n. 15. Franc. Vi. vus decis. 226. n. 11. Wesenbec. conf. 20. n. 12.

Welchem nach dann erwiesen zuseyn scheint, was Num. 46. gefragt worden, massen auß bißher deductum erhellet, das Remedium retinendæ ex Interdicto uti possidetis nicht denen Lüzingeren, sondern vilmehr denen Herren Decimatoribus zustehe.

Was aber Num. 46. cit. & duobus sequentibus in contrarium opponeret ist worden, findet ex hactenus deductis leichtlichen seine Beantwortung. Ad 1. Will pro 1. sich kein zu Recht beständiges Fundament finden lassen, Krafft dessen sie die Lüzinger sich mit Zug einer älteren, und besseren, als der Decimatorum ist, Possession berühmen können, weisen, wie Num. 57. angemerket worden, daß selbe, oder ihre Antecessores vor: in: und nach dem 1491. Jahr von quæstionirten Güterten keinen Zehenden gereicht haben, noch nicht erwiesen, noch auch werden erweisen können, ja selbst gestehen müssen, daß die Herren Decimatores Anno 1600. biß ad Annum 1682. in Possessione Ju-

R. P. Schmalzgrueber Consil. Tom. I.

ris decimandi auf quæstionirten Aeckeren gestanden seyen. Und wann gleich pro 2. Dife selbst eigne Bekännnuß von ihnen Lüzingeren gelaugnet will werden, massen selbe bey dem Anno 1698. angestellten Congress das gerade Widerspihl, und zwar sivil ad Protocollum gegeben, daß sie Zeit ihres Inhabens keinen Zehenden præstiret, so ist doch solch ihre qualis qualis Possessio noch recentior, und die Jüngere, cui proinde, tanquam præsumptivè violentæ die Ältere vorzuziehen. Will also weiters pro 3. Denen Lüzingeren allerdings obliegen, daß selbe ihr vorgeschukte Possession von allem Vicio purgiren sollen, und zugleich erweisen, quod DD. Decimatores à prædicto 1600. usque ad 1682. Annum Jus Decimandi in Fundis Quæstionis vi, clam, aut precario possederint; Debet enim Reus conventus hæc tria Possessionis vitia, vel unum eorum adesse probare, cum mala fides non præsumatur.

Menoch. Retin. remed. 3. n. 600. Mascard. de Probat. concl. 1197. n. 53. Müller. ad Struv. Exerc. 45. thes. 118. Lit. a.

nisi Jus commune resistat, welches doch in Casu præsentis nicht zu finden, cum potius Jus commune assistat Decimatoribus, utpote ex cujus dispositione omnia prædia, nisi Exceptionem probent, Decimarum oneri subjecta sint.

Tusch. concl. 284. n. 4. lit. l. Menoch. Retin. Remed. 5. n. 26.

besonders da 4. Wie Num. præc. erwiesen worden, sie Lüzinger Turbata Possessionis beschuldiget können werden, als welche die Herren Decimatores in ihrer Gerechtfame auf die Zehend-Reichung bey quæstionirten Fundis merklicher Dingen durch Hinderhaltung desselben beeinträchtigt. Hingegen aber 5. Die Herren Decimatores ex Num. 52. einer solch von ihnen beschehenen Turbation mit nichten bezüchtiget können werden, cum deficiente Possessione, utpote subjecto, ipsa quoque turbatio inveniri nequeat, ex communi principio, quod omnis privatio supponat habitum, & non entis nullæ sint qualitates, prout in simili respondit

Klock. Vor. Camer. Relat. 5. n. 103. & seqq.

Cessante itaque Remedii hujus Possessorii fundamento, concludendum est, ipsum quoque cessare Remedium, & ideo statim in limine ejusdem intentio eliditur, juxta tradita

Gylm. tom. 5. relat. 53. n. 1. & 2.

Stehet also dieser Einwurff de habita ex parte adversa Possessione antiquiore, & facta à Decimatoribus hujus turbatione in nudis verbis assertoriis, und mag daher ab Inclyto Domino Judice in decidenda hac Controversia, & concedendo Remedio retin-

tinenda Possessionis keines Weegs attendiret werden.

60.

Ad 2. Ist à Num. 53. erwisen worden, daß die Herren Decimatores die Possessionem Juris Decimandi wenigst Civilem, auf quæstionirten Gründen jederzeit beybehaltten, so, accedente probatione Turbationis, laut Num. 55. genug ist, daß ihnen das Interdictum *Uti possideris* wider vero Gegentheil billichster massen solle zu Guten kommen. Wenigst kan ihnen Lüzingeren solch Interdictum nicht angedeyen, als welche den Zehenden auf denen im Schritt ligenden Fundis widerrechtlich abgelaugnet, und gewalthätiger Weis hinweg geführet. Nam qui alterum vi dejecit, aut eo ignorante Possessionem furtive ingressus est, hoc Interdictum non utitur.

Müller. *ad Struv. Exerc. 45. thes. 118. Lit. A.*

Weiters 2. Geschiet denen Decimatoribus grosses Unrecht, wann selbe Possessionis vitiosa, iniquæ, & non manutenibilis bearget werden, weilen deren Gegentheil weder libertatem, noch Possessionem libertatis erwisen haben, so doch seyn müste, wann selbe in Causa præsentis ihre Adversarios besigen wolten. 3. Eben darum, daß sie Lüzinger die Exemption, und Freyheit von Reichung der Zehenden probiren wolten, zeigen sie klärllich an, daß vor erhalten solcher Exemption sie hierzu gehalten gewesen, also Decimatores, oder wenigst vero Vorfahren in Possessione antiquiore des quæstionirten Zehenden gewesen seyen. Nam illa Possessio pro antiquiore habetur, quam quis non solum per se, verum etiam per suos Antecessores habet, cum hæc Possessionis tempora conjungantur.

*L. Pomponius. 13. §. cum quis. 1. ff. de acquir. vel. amit. Possess. l. id tempus. 14. ff. de Usurp. & Usucap. Menoch. Retin. Remed. 3. num. 726. Müller. ad Struv. Exerc. 45. cit. thes. 120. Lit. d.*

Es ist zwar 4. Gang wahr, und denen Rechten gemäß, daß ansonst die jüngere Possession wider sich habe Præsumptionem violentiæ, ob quam is, qui antiquiorem probat possessionem, in ordinario Possessorio, & Interdicto retinendæ obtinere debet. Doch hat solche Lehr nur allein den Fortgang regulariter darvon zureden, und wann kein iustus titulus solch jüngerer Possession gewisen kan werden; dann da diser gezeigt wird, wird die ältere Possession von der jüngeren überwunden.

Bachov. *ad Treutl. vol. 2. D. 25. thes. 3. lit. G. Eckolt ff. ad tit. uti possideris. §. 7. & alii passim.*

Juxta quos, si ostendatur novæ Possessionis causa, seu titulus, præfertur illa antiquiori sine titulo; nam titulata Possessio præfertur, quia magis justificatur per viam Possessionis. 5. Was auf die von denen Lüzingeren also hoch angerühmte Zehend- Bes

schreibungen zuhalten seye, weißet genug, was ad Quæstionem primam weitläuffig deduciret ist worden.

Ad 3. Erhellet aus dem, was ad præsentem Quæstionem bissher gemeldet ist worden, sarsamer Dingen, wie wenig das Interdictum *uti possideris* denen Lüzingeren Vortrag thue; massen 1. Selbe Possessionem legitimam Libertatis annoch nicht probiret. Und ob zwar 2. In diesem Interdicto nicht angesehen wird, sive iuste, sive iniuste quis possideat, & ideo titulum allegare non sit necesse, nisi agatur de Possessione eorum, quæ sine titulo possideri non possunt.

*Mevius p. 4. decis. 356. & seqq. & p. 5. decis. 178. Widmont ff. ad tit. uti possideris. n. 5.*

So ist doch solches allein zuverstehen sub conditione, si ab alio, quam adversario suo quis possideat; nam si quis ab Adversario iniuste possidet, in hoc Interdicto succumbit, quod Juris interpretatione possidere non videatur.

*L. non videtur. 22. ff. de acquir. vel. amit. Possess.*

Sed potius Adversarius ejus, qui Civilem adhuc Possessionem habet, i. e. Jure Civili pro Possessore habetur,

*L. siquis vi. 17. ff. eod. meritò in Judicio hoc retinendæ obtineat per textum expressum*

*L. Prator. ait. 1. §. fin. ff. uti possideris. Welenbec. ad ff. tit. eod. n. 4.*

Ja vilmehr 3. Wie Num. 53. & quatuor seqq. erwisen ist worden, weilen in Causa præsentis die Herren Decimatores Possessionem præsentancam Juris Decimandi auf quæstionirten Fundis haben beygehalten, und dise titulata, die Gegentheilige aber non titulata ist, wird die erstere vor diser andren den Vorzug haben; nam si contententes non æqualiter probent possessionem de præsentis, sed unus de Possessione antiquiore, junior Possessio, seu præsentanea erit præferenda.

Lauterbach ff. *ad tit. uti possideris §. 11. allegatio enim antiquioris Possessionis non prodest, nisi quis de præsentis possideat.*

*Menoch. Retin. Remed. 3. num. 332. Bacchov. ad Treutl. vol. 2. D. 25. thes. 3. lit. B. & L. Mevius p. 3. Decis. 91.*

Imò 4. Wie Num. 57. gemeldet ist worden, können sich die Herren Decimatores wohl de Possessione antiquiore berühmen. Wan dann, wie deren Gegentheil opponiret, der die ältere Possession probiret, den Sieg in diesem Interdicto darvon traget, wird nicht ihnen Lüzingeren, sonder allein denen Decimatoribus das Interdictum *uti possideris* müssen zuerkennet werden, nisi animum possidendi mutaverint, welches aber noch nicht erwisen ist worden, und auch præsumiret keines Weegs werden kan.

Müller.

Müller. ad Struv. Exerc. 45. thes. 120.  
Lit. s.  
Damit aber solch ältere Possession ex parte Decimatorum noch mehrers erwisen werde, solle seyn

QUÆSTIO V.

Ob wohl behauptet könne werden / daß die Herren Decimatores auf mehreren Güteren / als gegenwärtiger Zeit / ratione des Zehends Possession gehabt?

62. **E**swill zwar Pars conventa hiervon aufnehmen die in dem Streit liggende Güter, von welchen sie pro 1. Negiren, daß siehahl von selbigen einiger Zehend gereicher worden. Und wann auch schon die Herren Decimatores ab Anno 1600 in possession des Jurs Decimandi auf quæstionirten Aeckeren gestanden wären, so wäre doch 2. Solche Possession, als welche ex ignorantia deren neuen, und der Leben: Gerechtigkeith unersahnen Besizeren, so unwissend ihrer Exemption den Zehend von disen Güteren abgegeben, hergerühret, nur gleichsam erschlichen, & vi, vel clam, consequenter mala fide obtiniret worden. Und wann schon 3. Solch vorgebende Possession unmangelhafft gewesen wäre, so wäre doch dise durch hernach sub Anno 1682. gemachte Contradiction, & judicialiter motam litem sistiret worden. Auß welchem dann 4. Sich erigibet, daß wann die hernach von besagt Anno 1682. biß auf dise Zeit lauffende, und beynebens die bey andauereuden Schwedischen Krieg 30. verloffene Jahr, quo tempore Præscriptio dormit, cum inter arma Leges silent, sollen abgezogen werden, sich nur eine 52. jährige Possession herauswerfen werde. Zu dem noch 5. Kommet, daß sich dise letztere Jahr die Innhaber quæstionirter Aeckeren in possessionem Libertatis gelehet.

63. **E**s haben aber dise so gemachte Einwürrf meinem wenigen Geduncken nach, keinen in denen Rechten fest gestellten Fuß; dann Ad 1. Ist nuda insiciatio allda nicht genug, da pro 1. Es in facto liquid, und kundbar ist, daß die Herren Decimatores, wie in Spécie Facti sub Num. 7. gemeldet worden, auf quæstionirten Fundis allen, oder den meisten von fast 100. oder mehr Jahren her das Jus Decimandi geübet, und die Zehend ohne einige Contradiction eingeferet. In welcher Sach man pro 2. Sich beruffet auf die vor 1661. Churfürstl. Höchstättischen Land: Vogt: Ampt abgelegte Zeugschafften, Krafft deren erhellet, daß von Anno 1603. ab quæstionirten Aeckeren der Zehend seye abgeben worden. Weilen nun deponenten dessen von ihren Antecessoribus sürohin bezichtet, so müssen sie eben nicht nothwendig

von so viler Jahren Alter gewesen seyn, sonder es ist genug, daß sie die Possession, u. von Seithen der Decimatorum beschehenen Einfang des Zehends auf dickermeldten Güteren dociren, welche Prob also lang für sufficient muß gehalten werden, biß ein anders de contraria Possessione Libertatis dargethan werde; nam Possessionis ea natura est, ut onus probandi transferat in Adverlarium.

Klock. Conf. 7. n. 226.  
Besonders da 3. Die Decimatores auf dem gangenen Luginerischen Zehend: Fluhr super universis Decimis intentionem fundatam haben: also dero Gegentheil allerdingß oblligen will, daß selber seine vorschukende Libertät, und Freyheit Rechtständig probire; nam Jus universale comprehendit omnem speciem contentam sub tali genere, consequenter obligationem probandi Exemptionem ab onere, quod dictum Jus universale imponit, in eum rejicit, qui pratendit se exemptum esse à tali onere.

Ad 2. Kan keines Weegs mit Zug Rechts behauptet werden, daß die Decimatores ihre Possession nur gleichsam erschlichen, & vi, vel clam, consequenter mala fide erhalten haben; dann 1. Haben selbige titulum universalem über den gangen Luginerischen Distrikt, und all dessen Aecker, so selbe nicht anderst Exempt seynd. Und ist allda in Possessorio mixto (quale hoc præsens est) nicht vonnöthen exactissima, sed tantum aliquis justificatio tituli; nam Possessor ex hoc solo vincit, quod possideat, licet de Jure Possessionis non doceat,

Klock. Conf. 124. n. 238. & seqq.  
ita, ut solummodo possessio vim tituli, concessionis, contractus, privilegii &c. habeat.

Idem Klock. Conf. 146. n. 34.  
Weiters 2. Kan allda kein Vis, oder Clandestinität unterlossen seyn, da die Possessores quæstionirten Güter so vil Jahr lang, und Gegentheils selbstiger Bestandnuß nach über ein halbes Sæculum, ohne Contradiction öffentlich, und ganz willig denen Decimatoribus den Zehend gereicher haben. Nam scientia, & patientia Adverlarii in Juribus incorporalibus est vice traditionis,

Arg. l. si ego. 11. §. si de usufructu. 1. ff. de Public. in rem. act. l. fin. ff. de Servit. l. si aquam. 2. C. eod.

& consensum inducit, ut cum aliis recte advertit

Klock. Relat. Cam. Vor. 3. num. 297. & Vor. 137. n. 12.

Und müste erst von denen Beslagten probiret werden, daß solche Zehend: Reichung auß Ignorantia competentis super hoc Libertatis geschehen, cum Ignorantia sit facti, & facta non præsumantur. Auß welchem dann 3. Folget, daß allda kein Abgang Bonæ fidei, seye, massen Possessio Decimatorum titulata, adeoque maximè legitima gewesen, auch solch Bona fides auß aller Beschaf

64

schaffenheit durchgehends genugsam vor Augen liget, und auß der langen Zeit ohne dem inferiret werden muß, auch per se bona fides in omnibus Juribus incorporalibus præsumiret wird, und in præfenti nicht disputiret kan werden, cum ea præsumatur præsumptione Juris, & rationis, accedente plusquam longissimi temporis cursu.

Klock. Relat. Camer. Vol. 102. n. 44. & 45.

Und kan auch solch prætendirende mala fides nicht concludiret werden ex scientia præsumpta wegen bey Handen habenden Zehend-Beschreibungen, weilten solche, ob schon sie oft repetiret, und widerholet worden, dannoch allezeit für Manglhaft secundum deducta ad Quæstionem I. erachtet, also noch ferners Reis conventis das Onus hinterlassen, daß selbe klar, und unzweifelhaft beweisen, daß die Decimatores gewisse Wissenschaftt gehabt, daß ihnen der Zehend auf quæstionirten Güteren nicht zugehöre.

Molin. de J. & J. tract. 2. D. 16. & 63. n. 9. & seqq.

65. Ad 3. Kan mit Zug Rechtsens keines Weegs behauptet werden, daß die hernach erfolgte Litis pendentia, & in Sequestrum acceptio die Zehend-Herrliche Possession sistiret habe, massen, wie Num. 55. gesaget worden, weder dise, noch jene der vorigen alten Possessoren, wenigst Possessionem Civilem belangend, depossessioniren könne, besonders da die Herren Decimatores wegen strittbaren Zehend mit genugsamen Titel versehen, nicht aber die Adversarii, daß also die von disen letzteren jüngst genommene Possession pro vi, & clam obtenta, der erstern aber für rechtmäßig zuerkennen ist, consequenter continuatio Possessionis saltem Civilis præsumiret wird, ita, ut possessor antiquior contra novum sine titulo, malæ fidei exceptionem non possit objicere, præsertim si possessio recens capta sit pendente lite, wie in gegenwärtigem Catu geschehen; dan in solchem Zufall Platz findet, tritum illud Axioma Juris, juxta quod possessio, pendente lite capta, habetur pro Attemptato.

Klock. Conf. 6. num. 6.

66. Ad 4. Dato, & non concessio, daß die Inhaber der quæstionirten Güter dise letztere Jahr in Possession ihrer vorschukenden Freyheit gesezet, also dise legt verfloßene Jahr samt denen 30. bey andauernden Schwedischen Krieg verfloßenen Jahren, von der in Zehend-Herrlichen angerechneten Zeit des Besiß quæstionirten Juris Decimandi abgerechnet müssen werden, so bleibt doch noch eine mehr dann 50. Jährige Possession übrig, welche allerdings giltig, und sufficient ist, cum possessio etiam 30. annorum (ne dicam 50.) pro se Justitiam habeat,

Klock. Relat. Camer. Vol. 3. n. 311.

& ex hac acquiratur plenissima securitas.

L. omnes. 4. fin. C. de Prescript. 30. vel 40. annor.

Ad 5. Hat hierinn nichts ob sich, daß dise letztere Jahr die Besißer quæstionirten Güter sich in Possession der Immunität a Decimis præstandis gesezet; dan nichts Destorweniger die Decimatores ihre Possessionem Civilem beybehalten, und solche auch laut Num. 55. post motam litem, & Sequestrum decretum continuiret, non obstante, quod ex possessione sua naturali per vim dejecti sint, cum juxta Num. 56. injuste dejectus ex sua Possessione, perinde habeatur, ac si possideret, daß also sie Decimatores annoch antiquiorem possessionem haben, pro qua juxta superius dicta semper præsumitur, præsertim quando adest titulus; nam ubi titulus aliquis præcedit, & ingressus possessionis sequitur, præsumitur hæc apprehensa vigore tituli.

L. quadam. 77. ff. de R. V.

& possessio titulata per viam rationis justificatur.

Meichfn. tom. 3. p. m. 1051. n. 49.

Ein anders ist, quando quidem affectionem aliquam habendi sentio, sed injustam, vel omni titulo, & jure destitutam, wie allerdings anscheinen will, daß beschaffen seye die vorschukende contraria Possessio Libertatis, wann nicht solche mit mehr, und Rechte ständigeren Proben bevestiget wird.

Welchem nach dann ad Quæstionem Num. 62. propositam billichster massen zuconcludiren, daß die Herr Decimatores auf Assertion der ihnen zustehenden Possession Juris Decimandi auf all in quæstionirtem District gele gene, nicht aperte exemptæ, folglich auch auf in controversiam gezogene Aecker beharren können. Dann wer in oder auf einem ganzen Fuhre den Zehend zugentessen hat, derselbe kan auch selbigen auf allen darinn gelegenen Güteren suchen, und nehmen. Habens enim Jus in toto, vel in universo, fundatam etiam intentionem suam habet de Jure communi in qualibet ejus parte.

C. cum Episcopus. 7. de Offic. Ord. in 6.

Nam modus argumentandi a toto ad partem non solum probabilis, sed etiam necessarius, & frequens est, maximeque procedit, quando totius, & partis non est diversa ratio.

Cynus, & alii ad l. cum notissimi. 7. §. in his. 6. C. de Prescript. 30. vel 40. annor.

quia totum infert quamlibet partem de necessitate, nisi species aliqua probetur excepta, vel exempta.

C. cum Episcopus. cit. l. fin. C. sine consuetudine, vel reliquis &c.

Sintemahlen generalia verba generaliter zuverstehen, und darffen wir von der Disposition nichts excipiren, wo solche Exception die Disposition selbst nicht machet.

Vid. Cravett. Conf. 3. num. 1. Conf. 118. n. 14. & Conf. 176. num. 4.

L. 1. ad Werndle Conf. 26. fol. 428. fin.

Dann wer alles haben will, thut nichts außschließen.

Cravett.

Cravett. *conf.* 290. n. 4. Bertazol. *conf. civil.* 99. n. 56. & *conf.* 71. n. 8. & *seqq. libr. 1.* Mynf. *decad.* 3. *resp.* 3. n. 29. & *seqq. Læl. loc. cit. fol.* 429. *princ.*

Welches meisten Theils Platz findet in Negativis, so kein Aufnam leyden, es seye dann Sach, daß solche Aufnam könne bewiesen werden: wo eingreiffet das allgemeine Principium, daß wann der Text nicht distinguiret, sondern generaliter von allen redet, auch wir nicht distinguiren, oder selbigen restringiren dürfen. Deme einstimmet alterum commune Juris axioma, quod generalis Dispositio quoad omnia tantum valeat, quantum specialis quoad specialiter enumerata.

Gylm. *tom.* 4. p. 1. *Vot.* 17. n. 54. Daß also, wo die Wort der Disposition general, und klar seynd, keine Conjectura, oder Interpretatio Platz findet.

Mynsing. *Resp.* 3. *cit.* n. 49. & *seqq.* Seynd also quæstionirte Güter für Zehend-frey nimmermehr zu erkennen, biß solche Zehendheit deren Besizer Rechtsständig erwiesen; dann biß dahin ihnen obstehet Possessio generalis aller in dem Lüzingsischen District erhebenden Zehenden. Und irret allda nichts, daß nach der Zeit ein Contradiction sich erhoben; neque enim obstat, quod Possessores Fundorum Decimalium aliquando Decimas reculent solvere, vel ipsi, aut eorum Domini habentibus contradicant; nam præsumptio est pro Possessore, cujus beator est conditio.

Klock. *conf.* 124. n. 242. ita, ut in dubio pro ipso pronuntiandum sit.

Idem Klock. *Vot. Cam.* 3. n. 409. Ejusque possessio præsumatur justa, & legitima, non vitiosa, secundum eundem.

Klock. *ibid.* n. 137.

70. Woraus dann bestärcket wird, was Quast. *prac.* mit mehrern erwiesen worden, daß die Herren Decimatores in Casu præfenti sich des Beneficii Possessorii billichster Massen bedienen, und das Interdictum retinendæ ergreifen können, cum de Possessione, & quidem antiquiore retenta constet, & aperta sit ab Adversariis eorum facta turbatio, wie aus *Num.* 52. lauthet, auch aus der verweigerten Solutione Decimarum, und gegenwärtigem Lite Connen-klar erscheint; nam turbare is dicitur, welcher verhindert, daß man sich seines Rechts nicht bedienen könne, es mag solches geschehen auf was Arth es immer kan.

Welenb. *ad ff. si usufr. perat.* n. 3. & *tit. si servit. vind.* n. 3. Lælius *ad Werndle conf.* 26. fol. 428. *princ.*

Gibet sich also von selbst, daß besagte Herren Decimatores Interdicto retinendæ obtiniren, und für selbe billich contra Prætensores Immunitatis gesprochen solle wer-

den; quia in hoc Judicio, juxta dicta Quast. *prac.* vincere debet is, qui legitimam, præfertim antiquiorem, Possessionem tempore Litis contestatæ ostenderit, quo casu Actus possessorii recentiores non attenduntur, sed pro antiquiore, & titulata Possessione præsumitur, etiam in casu, quo uterque litigans Possessionem suam probaverit.

Gail. *de Pignorat. obs.* 22. n. 31. Noch vilmehr aber werden Rei conventi in præfenti Controversia succumbiten müssen in hoc Judicio, da selbe Possessionem Decimatorum tempore Litis contestatæ, & turbationem hujus Possessionis selbst bekennen müssen; hingegen aber auf ihrer Seiten weder Possession, noch vil weniger derselben Titl. dociren können. Bleibet also bey dem, daß Decimatores auf all in dem Lüzingsischen Zehend-Fluhr liegenden Güteren, so nicht aperte hiervon aufgenommen zu seyn probiret werden, ratione des Zehends Possessionem, wenigist Civilem bisher gehabt, und auch annoch haben.

QUÆSTIO VI.

Ob der Richter prima Instanz, das ist / das Wohl-Eöbliche Höchstättliche Land-Bogt-Ambt / über gegenwärtige Controvers, und die in solcher liegende Decimas cognosciren / und darinnen sprechen könne?

71. Rationes Dubitandi. Wenn Anblicks zwar scheinert es, als müsse man stehen pro Negativa, man müßten wissen, daß ein weltlichen Richter die Untersuchung in Zehend-Sachen, als de Re Spiritualis, vel saltem Spiritualis annexa, wann in Peritorio agiret wird, mit nichten zustehe.

Gail. *l. r. obs.* 38. n. 1. Klock. *tom.* 4. *conf.* 1. n. 98. Dahero auch in Camera keine Appellationes in Peritorio recipiret werden, wie allegatus

Gaill. *l. cit.* n. 2. anmercket. Daß aber in præfenti Casu das Judicium Peritorium ergriffen worden, erhellet aus dem, daß die Herren Decimatores sich für Dominos, aut quasi Dominos Juris Decimandi auf den quæstionirten Güteren aufgeben, hingegen Beklagte Libertatem, à se temporis immemorialis decursu præscriptam, behaupten wollen. Und hinderet allda nichts, daß die Beklagte, indem sie wider die Incompetenz des weltlichen Richters nicht excipiret haben, dessen Jurisdiction erkennt, und prorogiret zu haben scheinen; dann 3. Kein Laicus der Jurisdictionis Spiritualis fähig ist, per textus expressos, *Massana.* 56. de Klett.

*Elect. c. decernimus. 2. de Judic. c. causam.*

*7. de Praescript.*

Dann Ecclesiastica, & Saecularis zwey ganz separate, und voneinander unterschiedene Jurisdictiones seynd, so derenthalben nicht sollen unter sich vermengt werden.

*c. novit. 13. de Judic.*

Dessentwegen auch kein Prorogation in Causa Spirituali ad Judicem Laicum Statt findet; weilen wie

Bald. in l. cum eorum. circa finem. C. de Sent. & Interloc.

anmercket, wann die Leges die streitende Parteyen necessitiren, daß sie einen Richter müssen angehen, durch keine Prorogation sich einem andern Richter subijciren können, als welcher der Jurisdiction in Causa controversa fähig ist. Wann dann dieses in der außgetruckten Prorogation obsiniret, wie vil mehrer in der stillschweigenden, die eingeführet wird durch unterlassene Exception wider die Incompetenz des Richters; taciti enim, & expressi est eadem vis, sed non major.

Cravetta conf. 34. n. 3. & conf. 123. n. 12.

Es ist aber hier nothwendig zu distinguiren circa Petitorium, & Possessorium. Belangend das Petitorium, hat es seine Richtigkeit; nam, spectato Jure, & per se loquendo, secluso speciali Privilegio Apostolico, quando de Decimis agitur in Petitorio; Cognitio, & Decisio Controversae super his ortz ad Judicem Ecclesiasticum spectat privative, prout omnes, etiam Legistae, suffragante, ut dictum est, Praxi Camerae Imperialis, docent. Casus ejusmodi est, wann jemand das Zehend Recht, oder Jus Decimandi, als sein Eigenthum suchen will, der Unterthan aber widerspricht, daß er den Zehend zu reichen schuldig seye, und dise seine Freyheit auf ein Privilegium, Verjährung, oder Vergleich steiffen will, oder nur einen gewissen Theil des Zehends zu reichen sich berechtiget zu seyn vermeynet. Solchen Falls und weilen dergleichen Ausschlicht immedieat Causam Decimarum betreffen, so muß dise Sach alleinig durch die Geistliche Obrigkeit aufgemachet werden, welche dann dergleichen widerspenstigen Schuldner durch die Geistliche Censur, und Excommunication zu Satisfacirung seiner Obliegenheit anhalten kan.

*c. fin. de rer. permur. c. tua. 25. de Decim.*

*Trid. sess. 25. c. 12. de Reform.*

Rebuff. de Decim. q. 15. n. 13. Gutier.

13. quast. Canon. 26. n. 11. Barbof.

de Offic. & Potest. Paroch. p. 3. §. 4.

c. 28. n. 1. Ertl. p. 2. Obs. Illust. 8.

sol. 124. 23. 13. 13. 13. 13. 13. 13. 13. 13.

72.

Resolvitur  
Quaestio.

Betreffend das Possessorium, muß man sehen, ob mit der Causa Possessionis einige Quaestio Juris, seu Proprietatis vermischet seye, oder aber allein super nuda Possessione, seu Facto, litigiret wird. In dem er-

steren Casu, welcher e. g. geschicht, wann der Titulus Possessionis justificiret muß werden, ist abermahl Judex competens allein die Geistliche Obrigkeit; quia talis Causa non temporalis, sed Spiritualis est. In dem anderen muß consideriret werden Persona Rei Conventi; dann so ein Weltlicher wider ein Gottes-Haus, Pfarrer, oder andere Geistliche Personen wegen des Zehends einen Streit anzufangen gesunnet, weilen alsdann Persona Rei conventi allein der Geistlichen Obrigkeit unterworfen, muß vor diser, keines Wegs aber vor dem Weltlichen Richter, auch in nudo Possessorio die Sach anhängig gemachet werden; quia Actor sequitur Forum Rei.

*c. si Clericus. 5. c. cum sit. 8. de ser. compet. Menoch. Recup. Remed. 15.*

*n. 23. & retin. Remed. 3. n. 324.*

Covar. pract. quast. c. 35. n. 1. Pir-

hing ad libr. 2. Decret. tit. 2. n. 90.

Wann aber ein Pfarrer, oder andere

Geistliche Person, oder Communität eines

Weltlichen in mero Possessorio ankommt,

weilen die Possessio der Sach von dero Ei-

genthum ganz unterschieden, und solchen

Falls alleinig super nudo Facto die Qua-

estio verhöret, kan in dergleichen Fall die

Weltliche Obrigkeit gar wohl den Ausschpruch

geben, cum in hoc casu sit Quaestio mere

Facti: quod ipsum etiam Praxis, optima

Juris interpres, docet, & ostendi etiam a pa-

ritate cum Juramento potest; nam licet

etiam hoc Actus Spiritualis sit, & cognitio

de valore illius, obligatione, honestate &c.

ad Judicem Ecclesiasticum spectet, pro ob-

servantia tamen illius, & executione, quae

in Facto solo consistit, adiri Judex etiam

Saecularis potest, & ab illo compelli Jurans,

ut Juramentum observet.

Ant. Thesaur. decis. 182. Boët. decis.

69. Christinus decis. 163. n. 2. vol.

2. Gaill. l. 1. obs. 38. n. 3.

Und obwohlen zwar etliche Rechts-Ver-

lehrte der Meynung seynd, daß in Possessorio

adipiscendae, weilen gemeiniglich das Ei-

genthum unterlauffet, und man erkennen

muß, ob Petens legitimam petendi Titu-

lum habe, die Geistliche Obrigkeit sprechen

müsse, so seynd doch andere der widrigen

Meynung, und halten davor, daß auch in

solchem Fall die Weltliche Obrigkeit in sol-

chen Sachen zu decidiren habe.

Henr. Canif. de Decim. c. 18. n. 13.

Engl ad Libr. 3. Decret. tit. 30. n. 59.

Christoph. Chlingensperg. de Decim. c.

2. assert. 87. n. 3. ubi allegat insigne

Præjudicium Electoralis Consilii Mo-

naecensis de Anno 1666.

Kommet also die ganze Sach, quate-

nus attinet ad Quaestionem praesentem, dar-

hin an, ob in gegenwärtiger Controversia

das Petitorium, oder nudum Possessorium

ergriffen werde: so aber ex Genere Actionis

intentatae erkennet wird. Petitorium cen-

tebitur

sebitur intentatum, quando super Jure Decimarum instituitur Actio Confessoria, vel Negatoria utilis. Confessoria petitur à Judice declarari, quòd Actori in prædio controverfo competat Jus decimandi; Negatoria verò, quà postulatur decidi, Jus illud non competere alteri.

Arg. S. aquè. 2. Inst. de action. junct. c. intelleximus. 1. de nov. oper. nunt.

Contra Possessorio agi dignoscetur, si uno ex Interdictis Possessoris Actor uti voluerit: quòd triplex est, adipiscendæ, si Decimarum, de quibus controversia est, Possessionem Actor nunquam antea habuit, v. g. quia proveniunt ex Novali, quod primum intra fines Parochiæ suæ exsurrexit. Retinendæ verò, si in Decimarum hactenus Possessorum collectione turbetur ab alio. Recuperandæ denique, si Possessionem Decimarum amisit, quia vel alius fructus Decimales violentè colligit, vel quia, qui debebat Decimas solvere, illas ipsi præstare negavit.

77. In Casu præfenti scheinert es, man versire allein in Interdicto *uti possidetis*, quod est retinendæ Possessionis: welches auch die Narrata selbstens tatsam erklären, indem adstruirt wird, Beklagte hätten Herren Klägern die Zahlung der schuldigen Zehenden denegirt, wordurch nur gar zu klar eine Turbatio angezeigt wird, dero Probation nebst inbehaltenen Possession, ex dictis ad Quast. 4. ad Interdictum *uti possidetis*, intendandum erforderet wird. Ja weilen der jennige, so dergleichen Præstationes zu bezahlen sich weigeret, ein Spolium begehret,

Gaill. l. 2. obf. 75. n. 1.

Werden die Herren Actores wohl mit dem Interdicto *uti possidetis*, auch das Interdictum *unde vi*, cumuliren, und zugleich begehren können, daß Beklagte zur Abstattung der Zehenden angestringet/ also von Turbation des beyhabenden Rechten absehen, und das inbehaltene restituiren sollen. Dann obwohl das Interdictum *unde vi*, supponiret, daß der Actor seiner Possession entsetzet worden, das Interdictum *uti possidetis* aber, daß er annoch in der Possession Juris turbati stehe, also dise zwey Remedia unter sich widerwärtig, folglich nicht wohl zu conjungiren scheinen, doch weilen selbe in præfenti ad diversa gehen, dises nemlich die Naturalem Possessionem zu restituiren, jenes Civilem Possessionem, welche die Herren Decimatores annoch in dem Gemüth juxta dicta Num. 53. & seqq. vest an sich behalten, zu defendiren, wird ihnen cumulatio utriusque Interdicti keines Weegs verboten seyn.

Lælius in Append. ad Werndtæ Conf. 26. fol. 425. & 426.

welche beyde dan die Herren Kläger coram Judice Sæculari intentiren, und diser hierüber cognosciren, und sprechen kan.

78. Ein anderes wäre, wann die Herren Decimatores das Jus Decimandi, als ihr Eigenthum suchen und begehren wolten, daß selbe pro Dominis dises Eigenthum & Rechts sollen erkennet werden, welches juxta Num. 72. geschehete, wann Judex den Titulum, auß welchem Decimatores den Zehenden auß quæstionirten Fundis prætendiren, untersuchen, und die Verjährung, auß welcher dero Gegentheil ihr vorgeschugte Immunität steiffet, examiniren mußte; dann solches juxta cit. Num. auß das Petitorium angehet, also ad Judicium Ecclesiasticum privativè gehörig ist. Wiewohl auch in disem Casu, da die ganze Frag dahin gehet, ob Beklagte von dem onere præstandi Decimas durch Præscription, oder Transaction sich frey, und loß gemachet, nicht wenig seynd, so mit

Klock. tom. 4. conf. 1. n. 103.

hierinn dem Judici Sæculari die Cognition zuerkennen, zu dessen Bestättigung

Meichsner. 4. decis. 11. n. 1.

einen Casum beybringet, ubi licet actum fuerit rei vindicatione ad Decimas, tamen, quia tota quæstio in eo erat, utrum reus Præscriptione Decimas acquisivisset, quæ Facti meri esse videtur, Num. 2. in fin. concludit, Laico Judici Jurisdictionem competere.

Auß welchem dann leichtlich zubeantworten die Num. 71. in contrarium proponirte Argumenta. Ad 1. Gibet die Solution, was Num. 72. & seqq. gemeldet worden, wo distinguiret hab inter Petitorium, & Nudum Possessorium, und in Petitorio dem Judici Ecclesiastico privativè, in Possessorio Nudo aber, si Lis sit contra Laicum, cum tali casu sit quæstio merè Facti, auch Judici Sæculari zuerkennet worden. Ad 2. Erhellet die Antwort ex Num. 76. & 77. wo erwisen worden, daß ob gleich die Herren Decimatores Jus Decimandi, als ihr Eigenthum suchen, also in Petitorio per actionem Confessoriam, vel Negatoriam utilem agiren könnten, dannoch ex narratis erhelle allein Interdictum *uti possidetis*, oder höchstens *unde vi*, intentiret zu haben, welches beydes ad Possessorium gehörig, und hierüber auch Judex Sæcularis zu cognosciren hat. Auß welchem dann sich ergibt Ad 3. Daß keine Prorogatio Jurisdictionis geschehe ad Judicem per se ratione Causæ incompetentem, massen Controversiæ Decimales in nudo Possessorio instituto mixti Fori seynd, und also locus Præventioni gestattet wird, darum jener, sive Ecclesiasticus, sive Sæcularis sit Judex, disen Streitt zu entscheiden hat, welchen der Actor zum ersten, und vor dem anderen angegangen.

78.

79.

Responde- tur ad Rationes dubitandi.

## QUÆSTIO VII.

Ob der vom Löbl. Churfürst. Höchstättischen Land = Vogt = Ambt den 1. August Anno 1698. wider die Lüzinger = Gemäind ergangene Bescheid/durch welchen sie befehlet worden / biß auf bessere ihrer Exemption in Peritorio an gehörigen Orthen beschehende Prob / von denen Fundis Quæstionis den Schuldigen Zehend alljährlich auffolgen zu lassen / für null, und unkräftig mit Zug Rechts gehalten möge werden?

80.  
Rationes  
Dubitandi

80. Solche Nullität, und Unkräften wollen zwar sie Lüzinger auß dem bestritten, daß 1. Diser Sentenz oder Bescheid sich bewürffet auf Possessionem temporis immemorialis, mit Vermelden, es hätten Kläger laut deß de dato 10. Junii Anni prælibati errichteten *Protocolls* nit in Abred stellen können, sonder *judicialiter* bereits bestanden/ daß je und allzeit / von unsfürdencklichen Jahren hero / von denen *quæstionirten* / ob gleich -- denen älteren Zehend = Beschreibungen nicht *inscripte* = gewesenem Gründen / der Zehend je dannoch alle Jahr unverweigerlich / biß *ad tempus mota Litis*, dargereicht worden / da doch in ersagtem *Protocoll*, mit keinem Wort ersündlich ist, daß Beklagte *immemorialem præstationem* eingestanden haben, desswegen man auch *extra Limites dicti Protocollis* nicht hätte schreiten, noch darüber *judicare* sollen, *quandoquidem Judicis conscientia Actis adstricta est*, ita, ut *ultra hæc nec in Processu Summario, nec in Ordinario vagari debeat.*

Klock. *Relat. Cam. Vor. 124. n. 129. & seqq. Carpz. Jurispr. for. pag. 1. Const. 26. def. 6. per totam, & def. 8. num. 2.*

Sunt enim Acta quasi vehiculum ad Sententiam.

Natta *tom. 2. conf. 473. n. 13. Klock. tom. 2. conf. 43. n. 3.*

Et Judex ultra ea, quæ à partibus in Judicio deducta sunt, nihil in factis supplet.

Natta *tom. 2. cit. conf. 276. n. 2. & 3. Klock. conf. 43. cit. n. 7.*

Unde etiam Javolenus

*L. ut fundus. 18. ff. commun. divid.*

*ultra id, inquit, quod in Judicium deductum est, excedere potestas Judicis non potest. Atque hinc, quod in Actis non reperitur, dicitur quoque factum, aut actum non esse.*

*Mynsing. Resp. 71. n. 14. Joan. Guil. Wynschius Comment. de Act. Judic. c. 5. S. 1. n. 5. Becker. Relat. Camer. Vor. 16. n. 6.*

Über das, als um das Jahr 1682. auf In-

stanz der Herzen Decimatorum das Churfürstl. Land = Vogt = Ambt Höchstätt ein Zehend = Renovation zu Lüzinger vor die Hand nehmen, und quæstionirte Güter, der hinwider eingewendeten Protestation ungeachtet, inseriren lassen, auch so fort die Zehend = Præstation via executiva erzwingen wollen, haben

2. Die gesamte Zehend = Exemption. Præsenten bey damahligem Hochfürstl. Hochlöbl. Hoffrath zu Neuburg provocando sich demüthigst beschweret, auch sovil aufgewürcket, daß hernach an wohlberühretes Land = Vogt = Ambt den 31. Julii ein Gnädigstes Rescriptum dahin ergangen, daß selbiges den strittigen Zehend sequestriren, und inner den nächsten 14. Tagen in Sachen seinen unterthänigsten Bericht, nebst deß Gegentheils Einved geborsamist einschicken solle: welches klar an den Tag leget, daß durch solchen Recurs obgedachten Löbl. Land = Vogt = Ambts Jurisdiction quoad hunc actum dergestalt suspendiret ist worden; daß selbiges intentionirtes Renovation = Werk nimmermehr eigenmächtig an- und vor die Hand nehmen, vii wenig die *Causam* gerichtlich untersuchen, und so gar verbescheiden mögen, sintemahlen bekannnten Rechtsens ist, quod *Appellatio habeat Effectum Suspendivum simul, & devolutivum ita, ut vi illius Causa, ejusque cognitio devolvatur ad Superiorem, & executio Sententiæ suspendatur.*

*Mynf. cent. 2. obs. 21. Rosbach. Process. Judic. tit. 73. n. 39.*

Quapropter, pendente Appellatione, Judex nihil innovare, sed omnia in eo statu relinquere debet, quo fuerunt tempore interpositæ Appellationis; ligat enim Appellatio manus Judicis à quo, & Jurisdictionem ejus suspendit.

*Marant. de Ord. Jud. part. 4. tit. de Appell. art. 2. n. 160. Rosbach. l. cit. n. 39. & seqq.*

Et quidem eò usque, ut si Judex à quo in Causa super qua appellatum est, ulterius procedat, ob Jurisdictionis defectum nulliter omnino agat; quia defectus Jurisdictionis maxima est nullitas: & idcirco judicatum nullatenus dici potest ab eo, qui Jus dicendi potestatem non habuit.

*Vant. de Nullit. Sent. tit. de defect. Jurisdictionis. n. 1. & seqq.*

Daß also folglich der hierauf ergangene Bescheid nothwendig für null, und nichts zu erkennen. Welches

3. Und sehtens auch auß deme erhellet, weilten Causa Decimarum Spiritualis, also Judex Sæcularis quoad istam Causam incompetentis ist: wo dann hervorleuchet ein neue, und ex parte, & qualitate ipsius Causæ sich hervorgebende Nullität; ante omnia enim ad validam Sententiam pronuntiantdam requiritur, ut Judex eam pronuntians sit competens respectu ejusmodi Causæ.



*c. at si Clerici. 4. de Judic. c. si quis Clericus. 1. & seqq. de for. compet. l. fin. ff. de Jurisd. l. hoc editum. 1. fin. ff. quod quisq. Jur. & tot. tit. C. si a non compet.*

Ratio est, quia Judex incompetens Jurisdictione in partes litigantes caret, & consequenter frustra pronuntiat, cum quoad hujusmodi Causam habeat se, ut privatus.

83.

Es seynd aber diese Argumenta von keiner so grossen Wichtigkeit, daß darumen quaestionirter von Löbl. Land: Vogt: Ambt ergangner Bescheid einiger Nullität zubeargen. Ad 1. Ist zwar wahr, daß jener Sentenz für Null, und nichtig zu halten, welcher ex Actis nicht justificiret wird.

*Seraph. decis. 1268. & decis. 784. Ludovil. decis. 1. num. 4. Altimar. de Nullit. tom. 1. p. 1. rubr. 7. q. 142. n. 1. Rota decis. 689. n. 2. p. 1. & decis. 659. n. 16. p. 2. in noviss.*

So ist aber allda zubemercken, daß besagte Nullität allein induciret wird, wann der Fehler, so wider die Acta in den Sentenz ist eingeschlichen, Causam Sententiae ita ferendae gegeben hat, nicht aber, wann der Richter, etiam non interveniente errore, dennoch also, wie der Sentenz lautet, gesprochen haben wurde, und also sprechen hätte müssen. In gegenwärtigem Stritt, wann gleich die Herren Decimatores sich der unvordenslichen Possession nicht könnten beruhmen, und solche deren Gegentheil nicht, wie der Sentenz meldet, hätten gestanden, so wäre ihnen doch genug, daß selbe vor 10. 20. 30. 40. und mehr Jahren her die Zehenden ab quaestionirten Gütern bis ad Annum 1682. da diser Streitt erwecket worden, eingehoben haben. Massen hoc dato wohlgedachtes Churfürstl. Land: Vogt: Ambt schon à Jure, & Legibus necessitiret ware, in momentaneo possessorio, so allda juxta dicta ad Quasi. praes. ergriffen worden, für sie Herren Decimatores zusprechen, bevorab weil deren Adversarii ganz nichts vorzuschuzen hatten, als daß die Güter Quaestionis denen alten Zehend: Beschreibungen nicht inferiret seyen, wie sie dann weder einigen titulum praetensae suae Libertatis dociren können, sonder ultrò gestehen müssen, daß dieferneynzte Herren Decimatores in actuali possessione tempore motus litis gewesen, auch noch seynd, zumahlen selbe urgentissimas, Juris Canonici Praesumptiones für sich haben, und daher de Jure obfigen müssen, cum ille, qui tempore litis motus qualiter qualiter possidet, in hoc momentaneo Possessorio defendendus sit, wie gor schon weiset

*Mevius p. 5. decis. 177. per totum.*

84.

Ad 2. Wird ex hac Causa, als wäre besagt aufgefällte Land: Vogt: Urtheil, R. P. Schmalzgruber Consil. Tom. I.

pendente Appellatione, gefällt worden, unverschuldeter Dingen syndiciret, und einer Nullität beschuldiget, in dem sie Lusinger noch niemahl probiret, auch in Ewigkeit nicht werden probiren können, daß selbe vor, ehe quaestionirter Bescheid ergangen, ad aliquem superiorem Judicem formlich appelliret, und darbey observanda observiret haben, oder daß der Anno 1682. von ihnen nacher Neuburg genommene Recurs für ein Appellation de Jure zuhalten seye, oder pro tali sustiniret werden möge, cum nemini esse ignotum possit, Causas Decimarum, praesertim si simplici Possessorio agatur, inappellabiles esse.

*c. tua nobis. 26. in fin. de Decim. Marant. p. 6. tit. de Appellat. n. 304. Vallenf. ad tit. de Appellat. §. 4. num. 12. & alii passim.*

Mag also mit Bestand Rechtens nimmer mehr behauptet werden, daß wohlgedachte Land: Vogt: Amts Jurisdiction quoad hanc Causam vorhin jemahlen in suspensio gewesen, und derowegen selbiges in der Sach nicht habe procediren, und sentenziren können. Und wann auch schon 2. Diser Recursus vim, & effectum Appellationis gehabt hätte, so wären doch schon längst, welchen bis auf Annum 1698. seu tempus pronuntiatæ Sententiae Beslagte ihr weitere Prob gemäß Gnädigsten Rescripti nicht weiters angeführet, die Fatalia prosequendae Appellationis verstrichen, und die Appellatio pro deserta zu declariren gewesen; nam ad Appellationem prosequendam, & finendam, à quoeunque gravamine, etiam Extrajudiciali, si appellatum fuerit, utroque Jure conceditur annus, & ex justa causa biennium, intra quod tempus, si appellans, vel provocans, justo impedimento cessante, Appellationem suam non fuerit prosecutus, illa deserta censebitur.

*c. cum sit. 5. princ. c. ex ratione. 8. Clem. sicut. 3. de Appellat. Auth. ei qui. & l. fin. §. illud. 4. C. de tempor. Appellat.*

Auf welchem dann weiters 3. Folget, daß diser Bescheid inter Attemptata, quae revocationi obnoxia sunt, nicht zu connumeriren, weil man allhier versiret in Processu Possessorio, eoque Summariissimo, à quo si appelletur, attemptata proprie non committuntur ad effectum revocationis per Mandata Judicis Superioris, cum, uti dictum, appellatio hæc non sit permessa, vel certe non habeat effectum suspensivum.

*L. un. C. si de moment. possess.*

Ad 3. Ist quaestionirter bey Löbl. Churfürstlichem Land: Vogt: Ambt ergangner Bescheid allein in mero Possessorio gefällt worden, wie dann Verba Sententiae klarlich andeuten, da gleich in principio gemeldet worden, daß diese Stritt: Sach vor besagte Chur:

85.

Churfürstl. Land- Vogt- Amt in Possessorio anhängig; Item da hierinn gesprochen worden, daß die Herren Decimatores bey so wohlhergebracht, und ruhigen Possession vel quasi Juris decimandi ab allen in der Pfarrey Lutzingen gelegenen Aeckeren/ so nicht ex alio titulo notorie exempt - - Obrigkeitlich zu manuteneiren / und also die Exemptions- Prätendenten schuldig seyen / noch sördershin von denen Fundis Quæstionis den schuldigen Zehend alljährlich aufsolgen zulassen / sie könten / oder wolten dann die suchende Exemption anderst / und besser, als bishero geschehen / in Petitorio erweisen zc. Nun aber findet sich kein Incompetenz ratione personæ, & causæ von Seiten eines Weltlichen Richters, wann vor ihme Nudum Possessorium in Zehend- Sachen intentiret wird, sonder es kan auch die Weltliche Obrigkeit, wie Num. 74. gemeldet worden, in solchem Casu ganz wohl den Ausspruch geben, cum ejusmodi quæstio nudum concernat Factum Possessionis; quod proinde nihil Spiritualitatis in se habet.

86.  
Deciditur  
Quæstio.

Ist also auf die Num. 80. proponirte Quæstion, ob accusirter Land- Vogtliche Bescheid für Null, und unkräftig mit Zug Rechtens gehalten möge werden, Responsio negativa, seytemahlen weder ex parte personæ Judicis, & qualitate Causæ, noch ex parte interpositæ Appellationis, auch auß keinem anderen erweislichen Defect einrige Nullität sich hervorgibet. massen, wie bishero erwisen worden, qualitas Causæ possessorie in Zehend- Sachen Jurisdictionem Judicis Sæcularis nicht übertriffet, auch solche Jurisdiction per Appellationem keines Weegs suspendiret, oder data, & non concessâ suspensione, per desertionem ob prosecutionem Appellationis intra tempus à Jure præscriptum neglectam wenigst widerum auf den Judicem primæ Instantiæ zurückkommen: und beynebens diser Bescheid also eingerichtet, daß allein, was Notorium, decerniret, denen Herren Decimatoribus alleinig die Possession, so deren Gegentheil, wo nicht à tempore immemoriali, wenigst ab Anno 1603. ihnen zugestanden, zugesprochen, ihme Gegentheil aber das Jus præserviret worden, wann er vermeynte dociren zu können, daß von ihnen, oder ihren Vorfahren der quæstionirte Zehend von Zeit der letzten Beschreibung de Anno 1603. exceptis belli, & pestis temporibus, die in Rechten ad Præscriptionem Exemptionis erforderende Jahr nicht sepe aufgefölget worden, solchen Beweis fernershin vorzubringen.



## QUÆSTIO VIII.

Was für ein Remedium in Casu, da die Inhaber quæstionirten Fundorum den Zehend / auf Remonstration ihrer Schuldigkeit / abzuführen sich gütlichen nicht einverstehen wolten / die Herren Decimatores entzweischen / bis diese Stritt- Sach Judicialiter abgehandlet / und / was Rechtens / hierinn gesprochen werde / ergreifen können / und sollen / die auß länger beförchtender Verzögerung etwann instünftig herfließende damna zu steuren?

Es wäre zwar das aller erwünschteste, und für beyde im Streitt ligende Theil zu Ersparung vieler Unkosten das Beste, wann zwischen ihnen ein gültlicher Vergleich könte getroffen, und besagte Inhaber auf Remonstration der in diesem Gutachten hin und wider angeführten momentosen Ursachen, sich selbst dahin ultro verstehen wolten, daß selbe sürohin auß quæstionirten Aeckeren den schuldigen Zehend reichen, und ihre Obligenheit abführen wolten. Wird also dahin vor allem zutrachten seyn, daß der Herren Decimatorum hier liquidirte Gerechtfame ihnen denen Inhaberen der in dem Stritt verfangenen Gründen genugsam vorgestellt, auch periculum succumbendi in lite præsentissimum erkläret werde, in welchem Casu, Krafft von löbl. Churfürstl. hierüber angestellter Commission laut Brief de præsentato den 7. April 1700. aufgestellten Decreti, sie gehalten sollen seyn, alles bisher von ihnen eingebrachtes gut zu machen, und zu ersetzen, wofern das End- Urtheil wider sie auffallen sollte. Weilen dann dieses auf ein merkliche, und villeicht so grosse Quantität außlauffen würdet, daß zu Abführung diser villeicht all ihr Sach, und Gut kaum wurde erklecklich seyn, hingegen aber die Herren Decimatores leichtlich auß dero gänglichen, oder wenigst merklichen Nachlaß auß dem Fall, da dero Gegentheil sich auß solicirte Zehend- Reichung in das Künfftige verstellen würde, sich wurden bereuen lassen, hätte solcher, in Begreifung dessen, ja satersame Ursach, nicht weiter zu relaxiren, und zu besagter, auß solche ihme sehr vortrügliche Condition eingehende Composition sich zubequemen.

Weilen aber hierzu villeicht mehr Hoffnung / als Erfolg zu gewarthen, also zu beförchten, daß in Casu renitentia Adversariorum suorum die Herren Decimatores noch länger streitten, und die Sach etwas mehrers Zeit erforderen würdet, so könten in solchem Fall zu Versicherung ihrer Gerechtfame,

same, und Wendung des auß längerer Verzögerung ihnen zugehenden Schadens, besagte Herren Decimatores von dem Herrn Iudice eine Sequestration der ins künftige bis zu völliger Aufstrag dieser Streit-Sach fallenden Zehend utilissimè anbegehren; dann obwohlen ansonst Sequestratio Judicialis, & Necessaria ordinariè, & regulariter in den Rechten verboten, wie ganz wohl anmercken

Abb. in c. 2. de Sequestr. possess. & fruct. n. 16. Hostien. in Summ. tit. eod. n. 4. Sichard. ad l. un. C. de prohib. sequest. pecun. n. 1. & 2. Gilcken C. eod. n. 74. Gibalin. de rer. human. negor. l. 5. c. 2. art. 6. n. 3. Harpprecht in S. praxeres. 3. Inst. quib. mod. re contrah. oblig. n. 74. Haunold. tom. 4. de J. & J. tract. 10. n. 796. & plurimi alii ab his cit. sumiturque ex l. un. cit.

Ob eam præcipuè rationem, quia Sequestratio est quadam executionis species, à qua Processum inchoare non oportet.

L. nimis. 1. & ibi DD. C. de execut. rei iudicat.

89. So hat doch diese Rechts-Lehr seine Exceptiones, und merckliche Absätz, deren bis acht und zwainzig beybringet

Jacobus Sahagum in Reper. c. 2. de Sequestr. possess. & fruct.

Unter welchen auch eine ist, wann (wie in gegenwärtigem Casu) zu befürchten ist, daß nicht die in dem Streit liegende Sach, pendente Lite, dilapidiret werde, oder zu Grund gehe; tunc enim, si Possessor non præstat cautionem idoneam de Rei, vel Fructuum Restitutione, sequestrari Res controversa potest.

Abb. in c. 2. de sequestr. possess. & fruct. n. 16. Laym. ibid. n. 2. Gonzalez in c. 3. eod. n. 7.

Ratio est, ne Judicium reddatur frustratorium; nam inanis est Actio, quam inopia debitoris excludit.

L. nam is. 6. ff. de Dol. mal.

Et melius est ante tempus occurrere, quam post vulneratam Causam remedium quaerere.

L. fin. C. in quib. caus. in integr. restit. necess. non est.

90. Deme noch ferners bekömmet die andere Exception, wann der Beklagte, nachdem der Sentenz wider ihne auf gefallen, und selber durch diesen condemniret worden, dem Kläger die Possession eingeklagter Sach zu cediren, wider solchen Sentenz (wie in præsentis Controversia vorgegeben wird) hat appelliret, und entzwischen pendente Appellatione die hieraus erhebende Fructus verzehret, wie abermahls allda geschihet; tunc enim, pendente Appellationis Lite, sequestrari Fructus possunt, donec Lis Appellationis finita sit.

c. ab eo. 3. de Sequestr. possess. & fruct. & l.

Imperatores. 21. S. fin. ff. de Appell. & relatio.

Ratio est, quia eo Casu plus est aggravata conditio Rei Possessoris propter præsumptionem Sententiæ contra ipsum lata, quam esset in prima Instantia, antequam ferretur Sententia. Igitur etsi à Possessore Fructus, quos dissipat, sequestrari non debeant ante latam Sententiam, sequestrari tamen post illam poterunt. Und wird diese Sequestration um so mehrer, und leichter in gegenwärtiger Streit-Sach zu erhalten seyn, weilten schon vorhin durch von Hochlöblich-Churfürstlichen Hoff-Rath de Dato 31. Julii 1682. ergangenes Gnädigstes Rescriptum selbe würcklich ist anbefohlen worden.

Responso ad Rationes Dubitandi oppositas, & Controversiæ totius Decisio.

91. **N**us diesem, was bishero weisläuffig gehandelt ist worden, stieffet von selbst die Widerlegung der Anfangs angeführten Gegnerischen Argumenten. Dann Ad 1. Was Kräfte in Ordine ad probandam Immunitatem ab onere Decimarum denen ex adverso allegirten Zehend-Beschreibungen zuzuerkennen, gibet klar an den Tag, was ad Quæst. 1. Num. 25. & seqq. gemeldet worden, wo erwiesen hab, daß weder die Herren Decimatores selbe für richtig gehalten, als welche auch nach selben verschiedene Spän, und Irrung hierinn gefunden, noch auch deren Gegentheil gänzlich denen nachgelebet, da derselbstigen Geständnuß nach dieser, und besonders der Anno 1603. errichteten ungehinderet / jedanno noch den Zehend bis ad tempus motæ Litis gereicht, welches sie gewislich nimmermehr wurden gethan haben, wann nicht auch schon vorhero der Zehend von quæstionirten Güteren wäre gereicht worden. Das Argument à Catastro Bonorum Collectabilium ad Registrum Decimale, wie auß Num. 29. lauthet, ist unkräftig; dann weilten jede Sach ex Primogenia sua natura frey und ledig ist, wird wohl gefolgeret: Hæc res non invenitur in Catastro, ergo est libera. Hingegen da in SS. Canonibus Regula univèrsalis gesetzet wird, daß von allen Prædiis der Zehend abzuführen seye, ist die Consequenz nicht gut: Hæc res non invenitur in Registro Decimali, ergo ab onere Decimarum præstandarum exempta est: sondern solches muß auf andere Rechts-beständigere Weeg erwiesen werden.

92. Ad 2. Eben darum, weilten diese Registra nicht für allerdings richtig zu seyn derzeit gehalten, und erkennet worden, können selbe, wann gleich sie ansonst vim & autoritatem publici Instrumenti hätten, pro solida probatione nicht allegiret werden,

cum in Instrumento, super quo adhuc in Iudicio, & inter partes disceptatur, wie Num. 28. propè finem gemeldet worden, non possit firmum collocari fundamentum, & Instrumenta, ab adversa parte negata, nullum producant effectum, besonders, wann dieses, was man aus denselbigen folgeren will, per notoriam contrariam praxin widerleget wird, wie in gegenwärtiger Causa die vorzuschüßende Zehend-Befreyung, massen die Herren Decimatores von ihrem Gegentheile selbst die offne Bekantnuß haben, daß ungehinderet, daß die quæstionierte Güter in die Zehend-Register niemahl seynd einverleibt worden, sie dannoch von selbigen wenigst von Anno 1603. den Zehend all-jährlich haben abgegeben. Mit welchem auch abgefertiget zu seyn scheint Responso

93.

Ad 3. Es könnte zwar allda von denen Zehend-Befreyungs-Pratendenten an die Herren Decimatores die Frag gestellet werden, wann sie den Zehend ab quæstionierten Gütern schon Anno 1603. genossen haben, warum selbe diese Güter nicht wenigst in die zu selbiger Zeit beschene Zehend-Beschreibungs-Renovatur haben einverleiben lassen? Aber diese Frag leydet erslich eine ganz gute Retorsion; dann vicissim gefragt kan werden, wann besagte Zehend-Register Regulam geben sollten, was Zehend-oder nicht Zehendbar in dem Lükingschen Pfarr-District seye, warum sie aus disen Ackeren, ungeachtet, daß selbe besagten Registren nicht inferiret, dannoch so lange Jahr den Zehend abgegeben? Gewißlich, cum nemo præsumatur jactare res suas, kan hierauf nichts anderes inferiret werden, als daß ihnen, oder ihren Vorfahren, schon vorhin bewust gewesen, daß quæstionierte Güter, gleich anderen anstossenden der Obligation den Zehend hiervon abzureichen, schon damahls unterworfen gewesen. Weiters, und pro 2. Haben die Zehend-Herren bey ihrem würclichen Genuß eben nicht sonderbahre Ursach gehabt, sich vil um neue Zehend-Beschreibungen zu bekümmern, da sonderlich bekant, daß damahlen solche Beschreibungen nicht, wie jetzt, also netto gemacht, sondern von jedem dem anderen sein Recht willig vergunnet worden, ansonst wann 3. Dese Güter nicht Zehendbar gewesen wären, deren Inhaber nicht also willig diesem Oneri sich unterworfen, sondern auff oft-mentionierte Registra provociret haben würden, als welche zu ihrem Favor, und Vortheil eingerichtet, und von denen Zehend-Herren einträchtiglich angenommen zu seyn von denen hierzu bestellten Gemäinnds-Männern selber Zeit wohl hätten wissen können. Da also jedannoch sie den Zehend ohne Contradiction auch selbiges 1603. und folgende Jahr abgegeben haben sie in facto selbst gezeigt, was auf vilgedachte Zehend-Beschreibungen hierinn zu

halten, und ob hierauf selbe ein Regl nemmen können, Krafft welcher man discerniren könne, was in dem Lükingschen Pfarr-District Zehend-oder nicht Zehendbar seye.

Ad 4. Will man allda den zu denen Zehend-Beschreibungen gebrauchten Ackeren, und Zehend-Gängeren, als ehrlichen Männern, kein fraudem, vel dolum bezymessen; allein beruffet man sich auf das, was Num. 27. angeführet worden, wo nicht wenig erhebliche Præsumptiones beygebracht worden, welche ganz klärlich an den Tag geben, daß denen Registris nicht alles einverleibt worden, was pro tempore præsentis dahin gehörig. Weilen dann auch ansonst in dergleichen Zehend-Beschreibungen Fehler und Irrthum leichtlich einschleichen können, wird aus der in selben beschener Omiffion etwelcher Güter keine feste Prob ad ostendendam Immunitatem ab onere Decimarum können genommen werden, sondern es wird vonnöthen seyn, daß sie Immunitäts-Pratendenten aus disen alten Renovaturen, oder aus ihren Saals-Büchern positiv weisen, daß quæstionierte Güter für Zehendfrey allort angemerket worden, welches in Petitio noch was gelten möchte. Weil aber auch dieses dazuthun unmöglich, so ist ja kein Grund-Behelff vorhanden, worinn sich deren Intention steiffen könne.

Ad 5. Ob die Herren Decimatores durch die bey Renovation der oft-bemeldten Zehend-Register beschene Zuziehung der hierzu erwählten erfahrenen Männer, und deren mit freyem Willen angenommenen Aufspruch, und Deutung ihnen selbst præjudiciret, also daß selbe wider jetzt besagten Aufspruch keines Weegs mehr was was proponiren können, gibet an den Tag, was ad Quæstionem secundam à Num. 32. abgehandlet worden ist, wo 1. Erwiefer hab, daß ermeldtzugezogene Männer mehr pro Arbitratoribus, und ihr Aufspruch pro Arbitramento, quod reduci ad Arbitrium boni Viri, & reformari à Judice competente potest, zu halten seye, so also ordinariæ actione à parte læsæ institutæ rescinditur mag werden, besonders, da 2. Die Herren Decimatores der aus bemeldtem Arbitramento Peritorum aufgerichteten Zehende Renovation niemahls also acquiesciret, daß nicht bald hernach wegen wider sich erregenden Zwistigkeiten zu einer neuen Beschreibung musie geschritten werden, also weder tacita, noch expressa Homologatio hierauf gefolget: ja über das 3. Dis mehr in Praxi das Widerige exerciret, und von etwelchen auch denen Registren nicht einverleibten Fundis, solcher Beschreibungen ungeachtet, der Zehend von deren Possessoribus abgefollget worden.

Ad 6. Daß die dieck-mentionierte Zehend-Beschreibungen nicht so vil aus dem

Zahl, und End, daß die Zehendbare Güter von den Unzehendbaren unterschieden wurden, als daß ein jeder Zehend = Herr wußte, von welchen auß denen alldort gezeichneten Gütern er vel in totum, vel in partem den Zehend zu suchen hätte, seyen aufgerichtet worden, deutet laut Num. 37. klärllich an die Anno 1491. beschehene, ibi: damit ins künfftig jedem Theil / was sein ist / gegeben / und keiner Parthey sein Gewissen hierum beschweret wurde. Daraus nicht zu sehen, warum Innhaber quæstionirten Güter auß bemeldtem Laudo, und aus den erfolgten Beschreibungen profundanda intentione præsentis sive Libertatis ein Argumentum ziehen, und aus deme, daß etwelche Aecker selben nicht einverleibt, solche für Zehend = frey halten wollen, in deme doch sonst in Jure richtig, quod Laudum vim Transactionis habeat, & Transactionis, inter alios celebrata eam non celebrantibus nec præjudicet, nec etiam proffit; und über das in der Anno 1557. errichteten expresse erkennet worden, daß in denen vorderen Beschreibungen, etlich und vil Aecker irrlich / und unerörtheret gebliben / welche den Augenschein erforderen. Und auch in mentionirter de Anno 1557. abermahls sich Mängel befinden wollen / darumen über das noch eine andere Anno 1603. hat müssen vorgenommen, und etwelche Aecker, deren in denen vorgegangnen keine Meldung geschehen, einverleibt werden.

97. Ad 7. Zur Rechtständigen Prob der Zehend = Befreyung ist nicht genug, daß man vorgebe, es seyen vor Jahren einige Documenta vorhanden gewesen, aus welchen bekantt ware, wie, und aus was Ursachen quæstionirte Güter seyen Zehend = frey worden, welche Documenta hernach vil leicht in denen vilfältigen schweren Kriegs = Troublen verlohren gangen, sonder man muß solche Befreyung aus bey Handen actu habenden Documentis, oder wenigst ex Possessione Libertatis per legitimum tempus bona Fide continuata, vollkommentlich darthuen, besonders da contra asserentem, se liberum ab onere Decimarum esse gewaltiglich streittet Regula generalis, quæ omnia Prædia præsumuntur Decimalia esse, quæ ab hoc onere concludenter non probantur esse exempta. Ist also auf den vermeyntlichen Verlust erwählter Documentorum keines Weegs zu bauen, angesehen da solcher Conjectur nicht fürtraget Possessio temporis legitimi, so vil mehr denen Herren Decimatoribus favorisiret.

98. Ad 8. Ran die Anno 1603. beschehene Zehend = Beschreibung aus dem, daß in solche etwelche Stück für Zehendbar inferiret worden, so in beeden de Anno 1491. und 1557. außgelassen worden, keines Zehlers, noch Unfuëgs bearget werden, sonder vilmehr gibet sich hierauß, daß de

eodem Anno 1603. die Innhaber der besagten Stücken nicht haben Rechtständig ihre Immunität probiren können, und darum selbe als Zehendbar dem Registro einverleibt worden, in welchem weder die Zehend = Herren ihnen Innhaberen, noch diese ihren Successoribus præjudiciret haben, massen jene sich ihres Rechtens habhaft gemacht, diese aber, da sie solche Inscription geduldet, ihre Schuldigkeit allda müssen erkennet haben.

Ad 9. Ist solches in Responsione ad Quæstionem septimam nach Genügen widerleget worden, wo erwisen hab, daß accusirt 1. August. 1698. außgefällter Sentenz keiner Nullität könne bezüchtigt werden, weilten 1. Solcher allein ergangen ist in Possessorio, wie verba Sententiæ lauten, in welchem Judicio contra Rem conventum Laicum laut Num. 74. auch in Zehend = Sachen Judex Sæcularis cognosciren, und sprechen kan. 2. Ist solche dem löbl. Land = Vogt = Ambr zu Höchstätt zustehende Jurisdiction durch die vorher von denen Zehend = Befreyungs = Præstendenten an die Hochlöbl. Churfürstl. Regierung zu Neuburg beschehene Provocation, und Recursum von der Ursachen wegen, weil laut Num. 84. Causæ Decimarum, præsertim si simplici Possessorio agatur, kein Appellation nicht leyden, keines Weegs suspendiret worden. Und wann gleich 3. In besagtem Höchstättischen Bescheid man sich ad Possessionem immemorabilem acceptarum Decimarum referiret, von dero in dem Protocoll kein Meldung geschehen, so kan doch Krafft Num. 83. hierauß keine Nullität gezogen werden, weilten wohl ein wenigere Zeit ad obtinendum in Possessorio ercklefflich ist.

Ad 10. Ergibet die Antwort ex dictis ad Quæstionem 3. & 4. aus welchen erhellet, daß Innhaber der quæstionirten Güter weder ex Præscriptione, noch auch legitima Possessione für ihr so angemachte Zehende Immunität sich einigen Behueff suchen können, ja beydes vilmehr denen Herren Decimatoribus vortraget, weilten potiori Jure ihnen wegen so lang = jähriger Einfierung des Zehends auß quæstionirten Gütern die Possessio Juris Decimandi, und also wenigst das Interdictum *ui possidetis*, wie ex N. 53. & seqq. lautet, billichster massen soll zuerkennet werden. Und irret allda nichts, daß unter disen Gütern auch die Heil. Creuß = Donauwörthische Lehen sich befinden, und sonst in Jure richtig 1. Daß kein Beständner ein neuerliches Onus auß sein Bestand = Gut absque Locatoris sui consensu bringen, und per Consequens dem Locatori des Conductoris patientia, & scientia nicht schädlich seyn könne; item quod in casu, ubi Dominus solitus est elocare, & ad prædium non accedere, non præsumatur ejus scientia, adeoque contra illum, utpote ignorantem, præscribi non possit; dann

99.

100.

dann solches Principium bey so langer, und wie man Heil. Kreuzischer Seithen selbst bekennet, wenigst etlich 50. Jahr andauernder Ver- Zählung einen allzugrossen Anstoss leyden würdet, ob hinwider mehr etwas relevantes könne bengebracht werden, massen durch derley plus quam quadragenariam (will geschweigen noch ältere, und mehr dann gedoplete, wie in gegenwärtigem Casu) erhaltene Præscriptionem alle sonst dargegen habende Exceptiones, Actiones, Remedia Nullitatis, vel Præscriptionis expiriret, und erloschen seynd, also zwar, daß juxta

Mynl. cent. 3. obs. 28. prop. fin.

in Camera decidiret worden, quod Præscriptio, etiam non opponente parte, in ferenda Sententia attendi debeat, si manifeste appareat probata; quia per quadragenariam Præscriptionem omnis Actio excluditur, & plenissima affertur securitas.

c. ad aures. 6. de Præscript.

IOI.

Ad 11. Ist in Responsione ad Quæstionem 4. genugsam erweisen worden, daß ihnen Luzingern die prætendirende ältere Possession, und darauß anmassende Interdictum *uti possidetis* keines Weegs zu Gutten komme. Über das kan uiliter an sie die Frag gestellt werden, auf was für ein Possession sie sich endlich steiffen, ob auf diese, so sie in præsentem haben, oder auf jene, so selbe schon Zeit aufgerichteten Renovaturen de Anno 1491. 1557. & 1603. gehabt zu haben, sich berühmen? Die erstere belangend, kan solche pro priore, & antiquiore Possessione mit nichten gehalten werden, massen, wie schon oft gemeldet worden, die Herren Decimatores ab Anno 1603. den Zehend von quæstionirten Gütern genossen, und in facto liquid, auch laut Num. 27. mit tauglichen Zeugschafften belegt kan werden, daß von etlichen der quæstionirten Güter ererst à tempore motæ litis, von anderen à lapsu 30. & aliquot annorum, von noch anderen erweislich erst zu Zeiten des jezigen Herrn Pfarrers die Reichung des Zehends negiret worden, vormahls aber in dem Luzingerischen Zehend-Fluhr nicht ein Furch Zehend-frey gewesen seye. Will man aber Seithen der Zehend-Befreyungs-Prætendenten sich halten auf die vor 100. und mehr Jahren her gehabte Possession, müste man pro 1. Die Prob dises Asserti hernehmen auß denen oft allegirten älteren Zehend-Renovaturen, so aber laut dictorum ad Quæstionem 1. ganz obscur, unauthentisch, und unrichtig befunden worden, also daß dessentwegen man von Seithen der Decimatorum immerdar eine Verbesserung wegen darauß sich erhebenden Spänn, und Zerung hat vornemen müssen, folglich deren Gegentheil hierauß schlechten Trost fassen kan, massen dergleichen Possessio Instrumentalis, alio in possessione existente, deficientibus alijs legitimis probationibus, planè nicht zu consideriren, noch einiges Recht zulegen kan, cum uti dictum est Num. 28. super Instrumento, vel Scriptura, de cuius viribus disputatur, firmum fundamentum collocari nequeat.

Paris. Conf. 12. n. 108. Affict. decis. 375. n. 1. & 2.

Es können aber die Zehend-Befreyungs-Prætendenten ausser besagten Zehend-Renovaturen, keine andere Demeisthumen weder auß authentischen, und unverdächtigen Saal-Bücheren, weder ex depositione testium, weilen die Zeit zu lang, beybringen. Und wann auch 2. Auf ungestandenen Fall Possessio Immunitatis von 1. oder 200. Jahren auf Seithen der Inhaber quæstionirten Güter gesehen wäre, so ist ja bekannt, daß wann solche ehemahlige uralte gewesene Possessores per negligentiam ihre Possession verlohren, oder auß der Hand gelassen, so dann die folgende Possessio juniorum in Judiciis Possessoris, und auch in Petitorio, wann die Requisita ad legitimam Præscriptionem vorhanden, zu præferiren, und antiquior nicht mehr zu attendiren seye; dann sonsten wurde ja fast die ganze Welt mit ihren Juribus, und Dispositionibus circa dominium, & possessiones rerum turbiret werden müssen, und niemand bey seiner auch 100. Jährigen Possession sicher seyn, sed ipsa Dominia, & possessiones semper essent incertæ, cum constet, etiam integras Provincias, & Regna alios antea Possessores, & Dominos habuisse. Es kan auch 3. Die bisher denen Herren Decimatoribus beschene Zehend-Reichung ab quæstionirten Leckeren nicht pro precaria angesehen werden, wie deren Gegentheil auß dem bestreitten will, daß Zeit währenden 30. Jährigen Schwedischen Kriegs-Troublen man oft etwas ad congruum Parochorum sustentationem habe bezugelet, worzu man sonst nicht verbunden; dann daß ihnen Decimatoribus ex hoc capite etwas zukommen, ist dessentwegen nicht glaublich, weilen quæstionirter Zehend von undenklichen Jahren her niemahl einem zeitlichen Herrn Pfarrer zu Luzingen privative, oder alleinig zugestanden, sonder præfato tempore belli das Haus Dettingen theils für sich, theils statt Christgarten daran, wie dormalen Hochbesagtes Haus samt dem Collegio Societatis, mit  $\frac{3}{4}$  participiret hat. Similiter auch 4. Daß ex adverso von Jacob Höchstätter genommene, und da allegirte Exempl mehrers für die Herren Decimatores, als für die Gemäind zu Luzingen; dann wann ihnen nicht wäre wissend gewesen, daß sie den Zehend auß denen jetzt strittig gemachten Gütern zu reichen schuldig, so wurden sie ad exemplum besagten Höchstatters sowohl, als diser, protestiret, und gleichfalls ein Löbl. Land- Vogt- Amt also lang

lang angeloffen haben, biß sie solches Onus von sich abgewegt hätten.

102.

Ad 12. Kan pro 1. Tanquam clandestina, & violenta nicht außgeschreyen werden die Possession der Herren Decimatorum, nachdem ihnen der Zehend auch auß denen Güteren Quæstionis, wie auß allen anderen Zehendbaren Stücken, all Jählich, öffentlich, und ordentlich, ohne Widerred, durch so lange Zeiten gereicht, und von ihnen eingefangen worden. Wird auch 2. Auß dem, daß die Herren Decimatores offmentionirte Zehend: Register bey Handen gehabt, kein mala fides erzwungen werden, weilen auß selben, wie mehrmahlen erweisen worden, quæstionirte Zehend: Befreyung nicht Rechtsständig dargethan werden kan. Und wann auch eine erflechtige Prob auß disen Registeren für die Zehende Befreyungs: Prætendenten könte genommen werden, so wurde doch 3. Selbe wider die so lang von denen Decimatoribus genossene Possession, und hierauf wohl schließende Præscription die vorgewendte Ignorantia keines Weegs schirmen können, cum per l. sicut. 3. & l. omnes. 4. C. de Præscript. 30. vel 40. ann. junct. auth. quas actiones. C. de SS. Eccl.

Possessor 40. (nedum 50. vel 80.) annorum plenissima munitione securus sit, ita, ut adversus eum ne quidem in integrum restitutio dari possit. Ja es können durch solche Præscription auch ganze Feuda verlohren gehen, ita, ut distinctio vel scientia, vel ignorantia locum non habeat: quam Sententiam communem esse ait

Gaill. 2. obs. 160.

Darumen wann auch per in concessum sie die Zehend: Befreyungs: Prætendenten solche Befreyung via Præscriptionis (so doch juxta dicta ad Quæst. 3. keines Weegs behauptet kan werden) allerdings erhalten sollen haben, doch selbe durch hernachfolgende widerliche Præscription der Herren Decimatorum erloschen, und ihnen daß Zehend: Recht auß quæstionirten Aekeren, wann auch auß ungestandenen Fall solches ihnen vorhin auß andere Weeg niemahl gebühret hätte, wäre zugeleget worden, wassen bekannt, daß Præscriptio posterior contra priorem Præscriptionem contrariam prævaliren könne, wann anderst solche mit denen à Jure erforderenden Requisitis versehen ist, so aber ex parte Decimatorum, wie auß all bisher deducirten erhellet, nicht manglen wird.

103.

Ad 13. Ist 1. Zubemercken, daß, wann gleich von denen Heil. Creuz: Donauwörthischen Lehen Anno 1698. kein Zehend wäre abgegeben worden, doch deren Inhaber sich dessenthalben, der Possession prætendirender Zehends: Befreyung sicherlich berühmen nicht könnten, weilen in derley Juribus Negativis zu Erwerbung einer Rechtsständigen Possession nicht erflechtig, wann wider den, so Jus contrarium positivum prætendiret, Actus contrarii erweisen werden, R. P. Schmalzgruber Consil. Tom. I.

sonder es wird nach Maßgaab dictorum sub Num. 42. & 51. hierzu erforderet Interpellatio Jus contrarium positivum prætendentis, contradictio interpellati, & acquiescentia interpellantis, welche Stück alle ins gesambt von deme Rechtsständig müssen probiret werden, so derley Jus negativum erhalten zu haben prætendiren will. Was aber auß den oftangezognen Zehend: Renovaturen gezogen will werden, kan 2. Denen Inhaberen besagten Lehen: Güter ganz nicht dienen, wassen, wie dick erinnere worden ist, wegen der Unrichtigkeit diser Renovaturen kein habhafte Prob für quæstionirte Zehend: Befreyung genommen kan werden. Sonder vilmehr, weilen 3. Die Herren Decimatores laut Num. 53. für sich haben Regulam universalem, juxta quam ex omnibus prædiis, nisi exempta esse probentur, Decimæ pendende sunt, werden selbe auch gestanden seyn, und annoch stehen in possessione Decimarum singulis ex prædiis in Districtu Luzingeni pendendarum. Welche Possession nicht benennen wird können

4. Des Gegentheils beschehene Weigerung, und unterlassene Abstattung des Zehenden; dann wann gleich hierdurch diser in possessione Naturali Immunitatis, so hätten doch nach Außweis Num. 55. die Zehend: Herren die Possessionem Civilem an sich behalten, so tanquam antiquior die Gegnerische Possession überwinden müste. Darum dann auch 5. Solche Possession, utpote munita titulo, pro violenta, vel clam obtenta, & mala fidei nimmermehr angesehen werden kan, als welcher die bey Handen gehabte Zehend: Beschreibungen nicht contradiciren können. Ja weilen bekannt, daß noch in An. 1681. von quæstionirten zweyen Lehen Seithen Christgarten der Zehend ist aufgehoben worden, kan mit Zug Rechts allerdings behauptet werden, daß besagtes Christgarten auch Possessionem naturalem Juris Decimandi allda gehabt, wider welche

6. Die Lehens: Inhaber, und dero Dominum Directum nicht schügen wird können die vorgeworfene Ignorantia, und Unwissenheit; dann wann gleich selbe die Zehend: Beschreibungen damahls nicht in denen Handen gehabt, so hätten doch selbe sich genugsam informiren können auß denen bey Löbl. Closter Heil. Creuz befindlichen Güter: Beschreibungen, oder Saal: Büchern, in welchen utique verzeichnet wird seyn, ob solche Güter den Zehend zu reichen schuldig oder nicht.

Wann sie dann in diesem nicht nachsehen lassen, so kan 7. Allegirte Ignorantia keines Weegs pro tolerabili passiret werden, so darum auch Domino Directo schaden wird; dann wann gleich allda nicht dessen, sonder der Officialium Schuld einlauffet, so ist doch ganz gewiß, quod culpa Officialium in ordine ad introducendam contra Dominum Præscriptionem sufficiat.

Surd. Conf. 335. n. 55. & decis. 4. n. 6.

Quia Dominus non præsumitur ignorans, quod

Zz

quod Officiales ejusdem sciunt: & scire præsumitur, qui penes se habet Instrumentum, & Scripturam, ex qua scientiam habere potest, vel potuit.

Malcord. de Probat. concl. 1293. n. 17. Præsertim quando agitur de re notabili.

Cravett. Conf. 746. n. 10.

Daß aber 8. Durch den Anno 1682. von denen Zehend: Befreyungs: Præstendenten an Hochlöbl. Churfürst. Hof: Rath zu Neuburg gemachten Recurs, und hierauf anbefohlene Sequestration die von denen Zehend: Herren vorhin gehabte Possession nicht geschwunden, erhellet auß Num. 57. ubi dictum, quod nec per Litis pendentiam, nec per Sequestrum intervertatur alicujus possessio, ut proinde Actus possessorii, pendente lite ab Adversario facti, eidem ad acquirendam possessionem non possint proficere.

Arg. l. nemo. 10. C. de acquir. possess. junct. c. dispendiis. 1. ut lit. pend. in 6. Clem. fin. eod.

Quia Lite pendente possessio nec acquiri, nec in alium absq; vitio attentati transferri potest.

Klock. Conf. 4. num. 8.

Daß aber nach solch beschenehen Recurs Christgarten questionirte zwey Donauwörthische Lehen in die eingenommene Ocular-Inspection der Zehendbaren Luzingerischen Güter, und darüber gemachten Zehend: Verlaß nicht gezogen, oder derentwegen angesprochen, kan hierauf nicht geschlossen werden, daß Christgarten, oder andere Zehend: Interessenten von ihr vorhin gehabten Possession abgelassen, massen selbe post factum die Sach urgiret, und bey löbl. Land: Vogt: Ambt soweit angebracht haben, daß hierüber in possessorio ein general-Bescheid ergangen, dardurch gesampte Zehend: Befreyungs: Præstendenten, reservato tamen ipsis Petitorio, befehlet worden biß auf weitere Prob den Zehend zu reichen. Was aber 9. Gemeldet wird, als wäre die Zehend: Befreyung auf die ermeldten zweyen Lehen via Præscriptionis immemorialis erhalten worden, brauchet mehrere Prob, und müssen die angebende alte Leuth zuvor legitimam hujus Immunitatis possessionem, also auch Interpellationem à Decimatoribus factam, secutam inde Adversariorum Inficiationem, und darauf beschenehen Acquiescentiam interpellantium, sine quibus, ut iteratò dictum est, nullius Juris negativi Possessio legitima acquiri potest, mit genugsamen Erweissthumen darlegen, so aber bißhero noch nicht geschehen, und vermuthlich auch nicht geschehen wird können.

104.  
Deciso  
Contro-  
versie.

Weissen dann 1. Lauth dictorum ad Quæst. 1. auß off: ermeldten Zehend: Registeren für die Zehend: Befreyungs: Præstendenten kein sicheres Argument geführet; auch 2. Die Herren Decimatores durch die bey Renovation besagten Zehend: Register beschenehe Zuziehung der hierzu erwählten erfahrenen Männer, und deren mit freyen Willen angenommenen Außspruch, wie ex

dictis ad Quæst. 2. erhellet, ihnen selbst keines Weegs præjudiciret. Über das 3. Nimmernmehr behauptet kan werden nach Außweis Responsionis ad Quæst. 3. Daß Beflagte die Exemption von sonst schuldiger Zehend: Præstation via Præscriptionis an sich erworben. Ja so gar 4. Dese nicht einmahl erweisen können ein solche Possession gehabt zu haben, daß selbe wider die Decimatores das Interdictum retinendæ intentiren können, sonder vilmehr solches denen Decimatoribus zustehet, wie ad Quæst. 4. vermeldet worden. Und solches auß Ursachen, weissen 5. Juxta deducta ad Quæst. 7. sie Decimatores in antiquiori possessione Juris Decimandi saltem Civili, bißher gestanden, und noch stehen, so würden wohl sie mit allem Zug Rechts bey dem von löbl. Land: Vogt: Ambt Anno 1698. außgefallten Bescheid zu manutiren seyn, weissen 6. Juxta Responsionem ad Quæst. 6. Selbes de Causa ista, licet Decimali, in Possessorio tamen, eoque nudo agitata, ganz wohl cognosciren, und darinnen sprechen gekönn. Auch 7. Diser Bescheid keiner Nullität, oder eines anderen Vitii, nach Maßgab dictorum ad Quæst. 7. bearget kan werden. Wieß darum 8. Juxta dicta ad Quæst. 8. ad salvandum Jus Decimatorum, & avertenda contraria Damna ganz nulltich seyn, daß entzwischen biß zu völliger Beplegung diser Critt: Sach die Decima Quæstionis in Sequestrum genommen, und futuro Victori in Causa asserviret werden. Solte aber à Possessorio ad Petitorium wollen geschritten werden, müste in all Weeg dise Causa, als merer Spiritualis coram Juce Ecclesiastico juxta Num. 72. anhängig gemacht werden. Und disses ist meine, doch unvorgreifliche Meynung, anderer aber villeicht mehr begründeten Ursachen hierdurch nichts benemmend.

Rationes in hoc Responso deductæ, adeo efficaces visæ sunt, ut iis bene ponderatis à Juce Ecclesiastico in Petitorio pronuntia fuerit sequens

### Sententia.

IN Causa Exemptionis à præstandis Decimis de 72. Agrorum jugeribus inter Comunitatem in Luzingen Actorem ex una, & Venerabile Collegium Societatis Jesu Dilinganum, ac Parochum Luzingensem, utpote Condecimatorem Reos conventos ex altera partibus verterente, visis, lectis, & juxta Causæ exigentiam bene ac ritè ponderatis Actis, & Actibus utriusque productis, pro Tribunali sedentes, DEUM & Justitiam præ oculis habentes, decernimus, pronuntiamus, & sententiamus, præfatam Comunitatem à præstandis Decimis non esse exemptam, consequenter ad has in quæstionatis jugeribus Venerabili Collegio Dilingano, & suo Domino Parocho in posterum præstandas, & à tempore litis perceptas refundendas teneri. Expensas vero litis, ex causis animum nostrum moventibus compensantes &c. &c. 1730. 11. Julij.

CON: