



UNIVERSITÄTS-  
BIBLIOTHEK  
PADERBORN

## **Responsa De Ivre Canonico Præsertim Novissimo**

**Zype, Frans van den**  
**Antverpiæ, M. DC. XLV.**

Resp. I. De recusatione Iudicis.

---

[urn:nbn:de:hbz:466:1-73071](https://nbn-resolving.org/urn:nbn:de:hbz:466:1-73071)

ad d. c. n. 23. referat ex Riccio decifum, fi folus fuperior pronuncia-  
nerit, fententiam irritam effe; ab-  
folutumque ad monafterium re-  
uocandum; & à pari argumen-  
tantur, cum Concilium vtrum-  
que æquè expoftulet, eandem  
nullitatem æquè futuram, fi  
folus pronunciauerit Ordinarius;  
faltem in ordine exempto. quam-  
quam enim in non exemptis Or-  
dinarius plenior habere iurif-  
dictionem videatur; tum ex iure  
communis; tum Tridentino; arg.  
f. 24. c. 20. §. ad hac. vbi caufæ matri-  
moniales (fpirituales, vt carnales)  
referuntur Ordinariis; tamen  
Trid. d. c. 19. vtrumque coniungit,  
ordinarium & fuperiorem fuum,  
inquit; id eft regularem: & fortè  
exempti Ordinis fignificat. nam  
non exempti fuus eft fuperior et-  
iam Ordinarius; nifi fuperior in-  
telligendus fit ipfius monafterij,  
non religionis: vt poft Sell. deci-  
fum ait Barbof. in coll. DD. ad Conc.  
Trid. ad d. c. 10. n. 23. tum enim di-  
uerfus femper erit fiue Ordo fit  
exemptus fiue non. fed exempto-  
rum, præfertim monialium, prouin-  
ciales ferè folent hic interuenire.  
& verd in exemptis Ordinarius  
non itidem poteft folus procede-  
re, tanquam in quos non habeat  
iurifdictionem: nifi d. c. 9. delega-  
tam. nam quemadmodum per no-  
uitiatum quis eximitur à iurifdi-  
ctione fæculari, cenfetur de fa-  
milia religiofa, gaudet ordinis pri-  
uilegijs; Diana & quos citat p. 1. tr. 2.  
r. 38. p. 3. c. 1. r. 33. 34. fic confequen-  
ter etiam per nouitiatum, ac maxi-  
mè profeflionem, quamuis aliquo  
ex capite irritam, in religione ex-  
empta factam eximitur quis à iu-  
rifdictione ordinaria Ecclefiaftica,  
etfi iufte tamen Tridentinum et-  
iam Ordinarium interuenire vo-  
luit. quod in ea quæftione ftatus  
difputetur de libertate, aut vin-  
culo matrimonij fpirituales. ve-  
tus libertas refpicit Ordinarium:  
vinculum voti fuperiorem Ordi-

nis: competenter ergo vtrumque  
coniunxit Concilium, & in retam  
feria vtriusque fimul iuncti indu-  
ftriam, circumfpectionem, &  
prudenciam requirit in eo decre-  
to. quod ubi, vt fonat, obser-  
uandum fuit. fi quis antea habi-  
tum fponde depofuerit, nullatenus  
ad allegandam quamcumque  
caufam admittitur, fed ad mona-  
fterium redire cogitur. d. c. 19. quæ  
an in hac exempti monafterij quæ-  
ftione non obtineant, definiri non  
poteft per hanc quæftionem facti,  
an appellatum fit.

Sed hæc omnia difcutienda e-  
runt coram Iudice Ecclefiaftico.  
eoque magis quod refcriptum, de  
quo controuertitur, impetratum  
fuerit, caufaque inftituta dum ap-  
pellata adhuc effer in viujs; ob-  
tineretque imprimis adhuc ratio  
periculi de quo d. c. oblatæ. d. c.  
3. X. de clauæst. de fponf. atque in  
decifione negotiorum, caufarum  
& litium femper fpectanda fint re-  
rum primordia. l. fi donatæ. §. fpon-  
fus. D. de donat. inter vir. & vxor. l. fi  
filius. D. de lib. & poftb. Tufcus V.  
principium attendi debet. conc. 703.

Vt non tantum ratio non fit  
caffationis hinc alicuius, aut cau-  
fam coram Iudice fæculari tra-  
hendi, fed & inutiliter coram eo  
tractaretur quæftio facti, an ap-  
pellatum fit; cum ea decifionem  
caufæ fpirituale principali non ad-  
ferat.

De exceptionibus.

RESPONSVM I.

De recusatione Iu-  
dicis.

Non ideo poteft quis recusa-  
ri, quod formam refcripti  
feruauerit. nouit. 43 §. de fufpicionis.  
X. de appellat. quia & fines mandati  
ei

21.  
Primordij  
inftituta  
caufationis con-  
fiderandum.

22.  
Vt non tan-  
tum abfit  
omnis cau-  
fa caffationis,  
fed neque  
laicæ cogi-  
tionis caufa  
effe poffit.

r.  
Recusatio-  
nis caufa  
non eft reij-  
cere appel-  
lationes vbi  
ius ita de-  
creuit, aut  
aliàs refcri-  
pti formam  
feruare.



ei seruandi sunt: nec subterfugere potest illud, nisi grauissimè arguendus c. 21. §. ady. de off. de leg. c. sciscitatus. X. de rescriptis. eo que nec recusari quis potest, quod in causa, in qua ius vetat appellationes, aut inhibitiones curari illas neglexerit; canonibus obediuerit magis; vt maiorum mandatis c. dilect. X. de temp. Ordin. c. qui resistit. or. q. 3. alioquin frustra condantur canones, si obseruare illos iusta fuerit causa recusationis: si mandati rescriptiue fines diligenter obseruare; si Concilij Trid. à merè interlocutoria vetantis appellationem admitti, decreta sequi in culpam trahi possit; aut ad probationem affectatæ causæ. æquius omnino censuit Innocentius III. in d. c. nouit. 43. X. de appell. Iudicem etiam meritò suspectum, tamen recusari non potuisse, dum formulã literarum seruat. *de suspicionis autem obiectis*, inquit, *licet meritò cum tibi suspectum credamus, non tamen, et si fuisset, propter appellationem interpositam ab eo, desistere debuisset, ad quod non proprio motu, sed nostro potius precepto processit.*

2.  
An qui in  
vna causa  
quem con-  
demnavit,  
ideo in alia  
recusari pos-  
sit

Quod verò allegatur c. ad hæc, 6. c. c. proposuit. X. de appellat. quod qui in vna causa appellauit, in alia possit eundem Iudicem vitare, tanquam suspectum: valde rigidè est exaudiendum: ob legem vnic. D. apud eum à quo appellatur, alia in causa agere compellendum. nec vicius, inquit Vlpianus, hoc praetextu, quasi apud offensum Iudicem non debeat experiri; cum denuò possit prouocare. vt graua debeant elucere indicia animi inimici, antequam à regula d. l. vnic. recedatur. dicitur quidem naturale esse inimicorum Iudicium velle fugere. c. quod suspecti. 3. q. 5. at Viuianus in Rational. ad d. c. 6. suspiciōnem ait fundari, non super grauamine; sed inimico Iudicis animo: per c. cum super. de off. deleg. appellatiōnem autem super grauamine. c. suggestum. eod. vt quamuis grauamen aliàs illatum non tollat in alia

causa iurisdictionem; d. c. 6. d. l. v. et si ingerat aliquam præsumptionem: c. scribam. de præsump. non tamen vt mox qui grauauit in vna, in alia censeatur grauasse. c. pastor. X. de appell. l. P. apin. D. de minorib. vt cum sale intelligendus sit Francus, & Imola in d. c. 6. c. alij; quod sola appellatio in alia lite sufficiat pro causa recusationis: & satis dicitur Ioan. Andreæ causam grauaminis coram arbitris probandam, ad effectum remotionis: sed indicia animi inimici alia insuper, & graua apparere oportere. tunc enim ratio d. l. vnic. quod possit demouocare, non ita est efficax: cum vehemens tum sit improbiturum grauandi præsumptio. & fortius sit imminetentem ictum auertere; quàm post vulnus modelam adferre. l. fin. C. in quib. causis in re. rest.

Et verò hæc ita omnia; cum in diuersis causis illatum grauamen allegatur: ceterum cum in eadem causâ, id est ex interlocutoris sententiis grauamen obtenditur, non idem nunc obiectum obitante c. 20. §. 24. Conc. Trid. at hic grauamen non aliud allegatum fuit; quàm circa gesta aut decreta in hac causa attentatorum: que summariissima est; & sententia attentatorum reuocatoria merè interlocutoria. vt demonstratum §. de appell. r. 2. 3.

Detulit nihilominus delegatus recusatōni, ne vel vmbra inordinati processus præberet exceptione, quamuis frivola, negligens. c. iuxta c. de petit. X. de accusat. non est homini, qui separat se à contemptibus. prouerb. 20. quamuis & in principio id proponi debuisset. c. inter. X. de re iud. & remisit non ad arbitros; sed, vt oportuit c. iuxta de off. deleg. in 6. ad conuictos. dimissamque semel iurisdictionem noluit resumere. iuxta c. signat. de off. deleg. vt, quamuis locus foret opus non fuerit arbitris, super cognitione causæ. Molina de Iust. & iur. 199.



rom. s. trac. s. de iuris d. disput. 23. n. 8. fa-  
cit gl. in c. 1. de except. verb. sine confess.  
ad exemplum illius qui appellationi  
desert, etiam iniusta. c. cum appellat.  
de appell. in 6. quæ omnia magis ar-  
guunt delegatum causam non affe-  
ctasse retinere; quam iure obtri-  
ctus fuerit suscipere: d. §. ad iuri. &  
formam sequi rescripti: *ibidem in  
fin.* & attentata imprimis & ante  
omnia retinere, & non obstante  
appellatione, aut inhibitione in-  
tegrum restituere. c. non solum. de ap-  
pell. in 6.

De Iureiurando.

RESPONSVM I.

*Rectè reo impostum iu-  
rumentum aduersus  
quem non probatum  
satis, sed aliqua  
presumptio est.*

**A**ppellatum est à Iudice, qui  
reo iurandum imposuit,  
negat actricem semiplenè, aut satis  
probasse; vt ille huiusmodi onere  
gruari possit: quin potius censum  
fit illa non probante, se fuisse  
absolendum. *l. qui accusare. C. de e-  
den. c. vlt. §. sanè. x. de iureiurand.* licet  
ex aduerso, dum actor plenè proba-  
uit, si iurare insuper cogatur,  
gruari censetur. adeo vt consue-  
tudo contraria sit reprobata. c. 2. x.  
*de probat.* eamque ob causam non  
immeritò disputari à DD. an,  
quando actor nihil probauit, de-  
ferre reo iuramentum possit, & ille  
iurare teneatur, aut referre? &  
quamquam comuniùs id obtinuit,  
ob legem tutor. *D. de iureiurand. omni-  
bus.* inquit, probationibus aliis deficien-  
tibus iurandum deferens audiendus  
est. *l. vlt. C. de fideicommiss. l. generali-  
ter. C. de reb. credit.* vbi in litis prin-

cipio, cum nihil probatum esse po-  
test, deferri potest iuramentum.  
quoniam manifesta turpitudinis sit,  
nolle iurare, vel iuramentum referre;  
nihilominus iudicem eodem loco  
non esse, qui reum cum probatum  
nihil est, debeat absoluerè: cum  
plenè; condemnare: cum semiple-  
nè actori deferre; si persona sit le-  
galis, & aliàs requisita concu-  
rant.

Enimvero maximum, inquit Ca-  
ius, in *l. 1. D. de iureiurand. remediū  
expediendarum litium in vsum venit  
iurandi religio.* idemque in *l. 31. so-  
lent,* inquit, *sepè Indices in dubis causis  
exacto iuramento iudicare.* & lex 3. C.  
eod. existente inopia, inquit, probatio-  
num, per iudicem iureiurando causà co-  
gnita res decidi oportet. & d. lex gene-  
raliter C. eod. tam in Iudice, quam  
in parte loquitur. & d. c. 2. x. *de  
probat.* illud suffragium admittit,  
cum alia, inquit, legitime proba-  
tiones desunt. Sed illud in quæstio-  
nem vocatum est, cui, & quando,  
deferendum sit iuramentum? quàm  
tractant gloss. in *d. l. 3. & DD. in d. lo-  
cis.* & Busius in Commentar. ad Pandect.  
ad *d. l. 31.* vbi etiam refutat Donelli  
& Duareni opinionem: qui causas  
tum demum dubias intelligunt,  
cum pares vtrinq; sunt proba-  
tiones: & ob imperfectam proba-  
tionem iuramentum negant de-  
ferri, sed claro iure decum est ob  
inopiam probationum deferri iu-  
rumentum: idque citatæ leges e-  
uincunt: atque non in parte tan-  
tùm; sed & in Iudice exprimunt:  
quem etiam cognita causà id face-  
re dicit *d. l. 3. exacto iuramento so-  
lere; d. l. 31. remediū expedienda-  
rum litium; d. l. 1. (expedit au-  
tem Iudex) & clarissimis terminis  
d. l. generaliter.*

Sed super omnia eminet *d. §. sa-  
nè.* vbi postquam dictum, si actor  
omnino nihil præstiterit, reum ab-  
soluendum esse; *presumptione verò,*  
inquit, *faciente pro illo, reo deferri po-  
test ad ostendendam suam innocen-  
tiam iuramentum.* eamque præ-  
sum.

2.  
Cum aliqua  
presum-  
ptione gra-  
uatur.