



**CL. V. Ioannis Wamesii, I. C. Celeberrimi, In Academia
Lovaniensi Antecessoris Primarii, Responsorum Sive
Consiliorum De Ivre Pontificio Tomus ...**

Wamesius, Johannes

[S.l.], 1643

De Mutuis Petitionibus. Consilium LXXII.

[urn:nbn:de:hbz:466:1-98691](https://nbn-resolving.org/urn:nbn:de:hbz:466:1-98691)

nam capita, nullo alio interveniente Actoris actio aut processu judiciali, satis tempestive & incontinenti dici debet cum Actoris conventionione propolita, etiam ad effectum simultanei processus gloss. in d. c. 1. & in d. Clem. Sap. in V. exordio. De verb. signif. Socin. in d. c. 1. nu. 8. Bald. in c. Cum venissent De iud. Iason in l. Non solum. §. morte de novi operis nuntiis, ita ut quocumque res vertatur, nihil obstante conditione ac qualitate Actoris, nihil immutante statu causae, haec reconventio omnino admitti & simul tractari ac terminari debuerit. Ideoque in quantum id per dictos Dominos Scabinos factum non est, sententia ipsorum tamquam iniqua & erronea retractari, & in causa tam conventionali quam reconventionali, non quidem coram dictis Scabinis, quia iudicando partem laeserunt, c. Cum Appellationib. de appellat. lib. 6. sed coram vobis amplissimis Dominis Commissariis procedi debeat.

De Mutuis Petitionibus.

S V M M A R I U M.

Reconventio ex arresto.

1. Reconventio locum duntaxat habet actione propolita.
2. Reconventio in causa spoli locum non habet nisi ea expedita.
3. Arrestum summarie tractatur & mediante cautione amoveritur.
4. Arrestari nequeunt res militum & Scholasticorum.
5. Reconventio quando habeat beneficium simultanei processus.

CONSILIVM LXXII.

IN discussione altercationis, quae facta est in causa Gerardi Coemans Actoris, contra Dominum Gummarum Ilias Reum; super eo, num secundum petitionem Actoris Reverendus Dominus Abbas decernere debeat arrestum tollendum & Actori permittendum, ut fructus per Reum arrestatos tollat, & in ulus sibi placentes convertat; an vero secundum petitionem Rei huiusmodi arresti causa, & tollendi arresti necessitas suspendenda sit, donec lis, quam adversus Actorem Reus velut sub specie reconventionis instituit, decidatur & terminabitur? hoc in primis diligenter expendendum, in quo Advocatus Rei impigisse videtur, nullam proprie inter Actorem & Reum esse conventionem & reconventionem; sed ex parte Actoris simplicem querelam; ex parte vero Rei non reconventionem, sed ordinariam conventionem: ita ut frustra hic suspiciatur disputatio, an causa conventionalis ante reconventionalem decidi & terminari possit aut debeat; an in idem tempus utriusque definitio & decisio rejicienda sit. Actor enim non tam convenit Reum, quam ne alibi, hoc est, in loco & coram iudice, cuius autoritate arrestum positum est, conveniatur, contenditur & non tam agit, quam ut catus actionem, ob quam ad arrestum proficiit, coram iudice Impetrantis proponat, ut patet ex illa clausula literarum de arrestatorio, & si quid ab eodem Actore actione personali petere velit &c. † Non enim omnis petitio in iure propolita reconventioni locum

facit, sed ea tantum, quae actionis faciem & formam habet, Bald. in c. 1. De controver. apud partes curia in usib. feud. Marian. Socin. conf. 1167. Non inutillu. nu. 26. vol. 2. † ideoque fit, ut in causa spoliatio- nis non admittatur reconventio petitoris, ante expeditam causam spolijs. Fin. de ord. cogn. & ibi gloss. pen. in princ. cui causa arresti non absurde comparari potest; quia quodammodo initium ab executione ante cognitionem facit; quod iure prohibi- tum est, l. Unica C. De prohib. sequest. pec. ita ut peti- titio amotionis arresti non tam sit iudicium seu actio, quam preparatio ad iudicium & demonstratio unde atque ubi, qui arrestari procuravit, in- tentionis suae propositionem facere debeat. Unde etiam fit, ut causa arresti summarie tractetur; & eo etiam casu, quo ex iure vel consuetudi- ne fieri potest, facillime amoveatur, data cautio- ne de stando iuri & iudicato solvendo, vel. Anchar. conf. 85. ex Theoricis per Philip. Corneus conf. 136. Visi acti nu. 2. vol. 4. * multo magis ubi ex privile- gio constat arrestum fieri non potuisse; ut est in praesenti causa, propter privilegia Scholaribus Univerſitatis Lovaniensis concessa, ne eorum res & bona detineantur; ne directe vel indirecte (quod fieret, si arrestum teneret) alibi, quam coram suo Rectore aut Conservatore extra mu- tos Oppidi Lovaniensis in ius trahantur: cum alioquin etiam iure communi res Scholasticorum seu militum retineri vel arrestari nequeant, gl. l. Nepos proculo in V. dignitate De verb. signif. Ias. in §. item serviamus Inſtit de action. Steph. Auffer. decif. Tholof. 136. † Et concedamus conventionalem ac reconventionalem hic esse causam; nihilo ta- men magis locum obtinebit, quod Advocatus Domini Gummarum sustinet: nam ut propter quaecumque petitionem, sive sit ordinaria actio, sive officij imploratio, sive querela, sive inter- dictum, qui impetitur possit cuiusvis generis actionem per reconventionem proponere, omni tamen reconventioni hoc privilegium non inest, ut conventio nunquam terminari vel decidi possit ante reconventionem instructam, & ad definitam preparatam: quia quotiescumque causa con- ventionalis summaria est, reconventionalis vero ordinaria Bart. in l. Naturaliter. §. nihil commune. De acquir. possess. DD. in c. fin. De caus. poss. & propriet. quoties in limine Iudici liquet de meritis causae conventionalis, & causa reconventionalis altio- rem indaginem ac ampliorem causae discussionem desiderat; non debet per reconventionalem illi quidam liquidae conventioni, quod minus decida- tur atque terminetur, & executioni mandetur, mora aliqua fieri, latè Marian. Socin in c. 1. nu. 59. & in c. 2. nu. 17. de mut. petit. ita ut liquidato negotio conventionis ante propositam reconventionem, reconventioni omnino locus non sit Baldus in Auth. Et consequenter. nu. 10. C. De sentent. Et quamvis stante conventionem quandocumque post litem contestatam reconveniri possit actor, simultanei tamen processus naturam & prerogativam non habet, Ramorm in d. c. 1.

Cum itaque ante litem in causa reconventio- nali contestatam satis liquidata sit petitio Actoris, per hoc quod Reus confitetur fructus arresta- tos ad Actorem pertinere; sit etiam periculum, ne fructus

fructus deteriores, aut bona nomina tempore deteriora fiant. *Gaid. Pap. decis. 366. in addit. & præterea Reus declaraverit contentum se esse, ut arrestum relaxetur: nihil est, cur ob causam re-conventionalem effectus arresti perduret, hoc est, actorem non sequantur fructus sub manibus colorum seu debitorum existentes. præsertim quia Actor cautionem offerat, quæ interposita semper, ut diximus, tolli debet arrestum; quodque per negotiationem actoris plane illiquida effecta sit Rei reconventionis petitio, nulla illius probatione hætenus allata; c. si de reus libet in c. ubi Reus de foro comp.*

De litis contestatione.

SUMMARY

Litis contestatio.

1. Litis contestatio an sit necessaria in causa appellationis.
2. Litis contestatio quid sit.
3. Litis contestatio in summariis necessaria non est.
4. Causa que in prima instantia est summaria, est quæque summaria in causa appellationis.

CONSIL. LXXIII.

QUAMVIS controversi juris articulus sit, an in causa appellationis à sententia definitiva requiratur & necessaria sit litis contestatio, & illa omittenda lara sit nulla, quibusdam existimantibus illam omnino esse necessariam, & omittam vitiare sententiam, glossæ in c. Ramaldus in v. contestata, & ibi Panormi. de rescriptis, Bart. in l. cum antea in v. 6. illud c. de appellat. Archid. in c. si autem in fine l. 1. q. 6. Bart. Cynus & alij in l. 1. c. Ne liceat in ead. caus. tertio provoc. communius tamen receptum est, litem contestationem in appellationis causa necessariam non esse, si in prima causa seu instantia facta fuerit, Canonistæ & præsertim Phil. Decius in c. Per tuas de appellat. Math. Mathesl. singulari 63. nu. 4. in addit. Bald. ad Rubr. c. de usur. & fruct. legator. & in d. l. 1. c. Ne liceat & c. nota decis. 467. auditur in novis, alias est 7. de litem contest. & 203. Nota quod servat, alias est 5. & 669. Quando ali. ua, alias est 9. De litem contest. in antiquis. Marianus Socin. in c. Quoniam fre. uenter nu. 74. in 79. Fallentia v. l. te non contest. quia in tali causa articulus de iustitia appellationis non est separatus à negotio principali; ut merito sufficiat contestatio facta in causa principali coram iudice, qui de principali cognovit, sive utraque pars causam appellationis prosequatur & in ea consistat, sive altera contumaciter absit. Et sanè qui originem & verum usum litem contestationis expendit, facile deprehendit errorem eorum, qui in appellationis causa contestationem requirunt. Contestatio enim nihil aliud est, quàm expressa declaratio partium volentium litigare potius quàm à lite recedere; cuius animi & voluntatis declaratio potissimum deprehenditur, cum Reus primi iudicis sententiâ condemnatus, manus non dat, sed pertinacius adhuc se litigare velle significat per interpositionem & prosecutionem appellationis. Cum igitur in causa primæ instantiæ, quæ introducta est coram Magnifico Domino Rectore inter Joannem Maes Actorem, & Antonium Bergaingne Reum, formalis facta fuerit litem contestatio, nihil nocere debet, si in secunda instantia appellante Antonio, eadem contestatio tã formaliter repetita non fuerit.

Conf. Wamel. Tom. I.

De quo dubitari non potest, ob id quod ex omnium, etiam illorum, qui regulariter contestationem in appellationis causa requirunt, sententiâ, litem contestatio omittenda in appellationis causa non causet nullitatem vel Actorum vel sententiæ, si sine contradictione partium tacito velut consensu omittenda fuerit, nec ab ullo litigantium petita, Phil. Francus & Decius in d. exp. Per tuas nu. 3. Covar. in d. c. Ramaldus nu. 1. in fin. & hoc est, quod dicit Baldus, in d. l. 1. c. Ne liceat in una & e. in fine; quod si partes de concordia processerunt in causa appellationis lite non contestatâ, iudicium valeat. Cum ergo hæc causa appellationis per omnium decem terminorum substantialium observationem sit ad finem perducta, & utrimque jus petitur; non potest nunc sine evidente calumnia processus irritari ex defectu solemnium contestationis. Quæ tamen iterum hic in effectum includitur ipso iuramento de calumnia, quod in hac causa præstitum est, quod jus nominatim præcipit præstandum etiam in appellationis causa, c. 2. in princ. De iuramento calum. lib. 6. Deinde hoc quoque hic ad excusationem adferri potest, quod nemo sit, qui non admittat in appellationis causa omitti posse litem contestationem tunc, cum in prima instantia sine vitio nullitatis amitti potuit, Decius in d. c. Per tuas nu. 4.

Est autem certum, quod in summariis causis, 4 atque item in iudicijs, ubi summarie causæ tractantur non requiratur litem contestatio, Clem. sape de verb. signif. & ibi Cardinali Zabarella, & alij. Iam vero certum & indubitatum est, quod omnes causæ, quæ coram D. Rectore huius Universitatis Lovanienfis tractantur; summarie tractari debeant, nullâ iudiciorum solemnitate servatâ: atque ita 5 cum ejusdem naturæ & qualitatis sit causa appellationis, cujus fuit prima instantia, sequitur, ut si prima instantia fuit summaria, secunda quoque summaria esse debeat, Angel. in l. 1. An per alium causæ appell. reddi poss. & sic perinde in secunda, ut in prima, omitti possit litem contestatio, potissimum cum pars eam non urget: eaque ratione decidit Robertus Maranta, in tract. de ord. iudiciario parte 6. tit. de litem contest. in princ. quod quia omnes causæ in regno Neapolitano summarie sunt ex constitutione regni, in ijs procedi possit sine litem contestatione. Quod in causa hac tanto magis locum habere debet, ex eo, quod per reformatam statuta ejusdem Universitatis sub tit. De officio & iurisdic. nominorum quinque iudicum appellat. a. 4. constitutum sit, causam appellationis ex iisdem actis primæ instantiæ decidi debere, omittâ terminorum solemnium observationem; nisi appellans nova facta velit allegare, aut non probata probare, declarando id in primo aut secundo termino: quæ quidem declaratio etiam in proposito calu facta sit per appellantem, ex post subsecutus tamen invenitur falsa fuisse; quia neque nova facta aliqua allegata sunt, imò nec aliquis libellus appellatorius exhibitus; neque item probationes aliquæ adductæ: sic quod evidentissimum sit Appellantem nihil aliud quàm dilationes & occasionem trahendi causam quævisse. Quamobrem dicimus, partes Magnifici Domini Rectoris esse, ut rejectâ hac frivola allegatione seu objectione nullitatis, ad taxationem expensarum & executionem latarum sententiarum procedat.

M

De li: