Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-555874-p0001-6

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-555874-p0002-1

13.
18 538
1666,4.

Diſputatio Juridica Inauguralis
DE

INFAMIA

QUAM
DIVINA FAVENTE GRATIA
Decreto & Autoritate
Magnifici, Nobiliſſimi & Ampliſſimi JCtorum
Ordinis in Illuſtri Academia Haſſo-Schaumburg.
PRÆSIDE

DN. BERNHARDO SCHULTZEN

JCto & Anteceſſore hujus Acad. longè celeberrimo, Facult.
Juridicæ Decano, Conſiliario Haſsiaco,
Domino Patrono ac Promotore ſuo æternùm honorando,

Pro Licentia

Summos in Utroque Jure Honores, Inſignia
ac Privilegia Doctoralia
RITE AC SOLENNITER CAPESSENDI
Publicæ Doctorum cenſuræ ſubmittit

JOHANNES GEORGIUS Gruſeman

ESCHWECENSIS-HASSUS.
In Auditorio JCtorum ad d.   Januar. horis ante- & pomeridianis.

Rinthelii, Typis imprimebat Petrus Lucius, Typographus Academiæ
CIↃ IↃ C LXVI.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-555874-p0003-7

SERENISSIMO AC CELSISSIMO
PRINCIPI ET DOMINO

DN. WILHELMO SEPTIMO

HASSIÆ LANDGRAVIO,
PRINCIPI HERSFELDIÆ,
COMITI CATTIMELIBOCI,
DECIÆ, ZIGENHAINÆ,
NIDDÆ ET SCHAUM-
BURGI, &c.

Principi ac Domino ſuo Clementiſsimo,

Cum Auguſtarum Proſperitatum Voto

Diſputationem hanc Inauguralem

Subjectiſſimâ animi devotione

offert & dedicat

ſubjectiſſimus cliens

JOHANNES GEORGIUS Gruſeman.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-555874-p0004-2

I. N. D. N. J. C.

I.

IN civili ſocietate leges eò tendunt, ut non tantùm civibus præſcribatur, quid cuique ſit tribuendum, & quomodo damnum dolo vel culpâ datum reparandum; ſed ut etiam omnibus membris Reipublicæ veluti caveatur de damnis & injuriis non accipiendis, pœnis nimirum in delinquentes conſtitutis. Ad iſtum finem omnes pœnæ, quas homines de hominibus ſumunt, collimare debent. Homo enim, cùm hominem punit, aliquid ſibi debet habere propoſitum. Et hoc eſt, quod ajunt Scholaſtici, non debere in malo cujusquam acquieſcere ulciſcentis animum, Div. Thom. 2. 2. *q.* 108. *art.* 1. Sylv. *in verb. Vindicta.* Sed ante ipſos Plato in Gorgia, eos, qui quemquam morte puniunt, aut exilio, aut mulctâ, non hoc ſimpliciter velle, ſed boni alicujus cauſa ἕνεκα τοῦ ἀγαθοῦ. Et Seneca *lib.* 11. *de ira cap.* 32. *n.* 2. ad vindictam veniendum *non quaſi dulce ſit vindicare, ſed quaſi utile.* Ariſtoteles 7. *de Republ. cap.* 13. ait, quædam eſſe honeſta ſimpliciter, quædam ob aliquam neceſſitatem, & poſterioris exemplum ponit in exactione pœnarum: pugnat ergò cum natura hominis in hominem agentis alieno dolore, quâ dolor eſt, ſatiari. Dictat enim ratio homini, nihil agendum, quo noceatur homini alteri, niſi id bonum aliquod habeat propoſitum; In ſolo verò inimici dolore ita nudè ſpectato nullum eſt bonum, niſi falſum & imaginarium, Grotius in admirando ſuo opere *de J. B. & P. lib.* 2. *cap.* 20. *num.* 4. 5.

II. Poſſunt autem pœnæ tripliciter dividi: in Reales, quæ luuntur corpore vel ære, quo pertinent remotiones ab officio lucroſo quâ tali: Morales, veluti ſunt objurgatio, relegatio, ignominia, infamia, diminutio capitis, &c. & Notionales, uti ſunt nominis & effigiei in patibulum ſuffixio, demolitio ſtatuarum, eraſio nominis ex tabulis alicujus ſocietatis, adjectâ notâ ignominioſâ, quæ omnia ideò applicantur, ut illi, cui infliguntur, faſtidium aliquod afferant, Samuel Pufendorf *Element. Jurisprud. univerſ. lib. 1. definit. 21. §. 5.* vid. Grot. *de Jur. Bell. & Pac. l. 2. c. 20. n. 1.* In legibus Romanorum diſtinguuntur pœnæ, quòd aliæ ſint capitales, quæ vitam adimunt, aut libertatem, aut civitatem *l. 2. ff. de publ. jud.* Sanè interdum noſtri id ſolum capitale judicium vocant, cujus non alia pœna, quàm mors eſt, ſed κατ' ἐξοχὴν *l. 4. d. pœn. l. 18. C. d. transact.* qui gradus ſint capitalium criminum docet *l. capital. 28. de pœn.* Aliæ non capitales, quibus quis ſalvâ vitâ, libertate, civitate, coercetur *l. 28. l. 6. §. nunc genera ff. de pœn. l. 103. de V. S. l. 2. ff. de publ. jud.* & quæ ad exiſtimationem magis, quàm capitis periculum pertinent *l. 28. §. 1. ff. de pœn.* ut ſunt damnatio in opus temporarium *l. 28. §. D. Hadrianus l. 8. §. in miniſterium. ff. eod. l. 6. C. ex quib. cauſ. infam. irrog. l. 5. §. minuitur. ff. de extr. cognit.* admonitio fuſtium, caſtigatio flagellorum vel virgarum *l. 7. ff. de pœn.* quarum hæc ſervorum *l. 10. ff. de pœn. l. 7. §. præterea, l. 9. § pen. l. ult. ff. de injur. l. 6. ff. d. accuſ. l. 4. §. 1. ff. de inc. ruin. nauf.* illa liberorum eſt, ſed humilium *l. 28. §. non omnes l. 10. ff. de pœn. l. 5. C ex quib. cauſ. infam. irrog.* Relegatio, quæ non uno mòdo fit, *l. 5. 7. 14. ff. de interd. & releg.* Infamia, quæ pœnis annumeratur *l. 8. ff. de pœn. pr. Inſt. de pœn. tem. litig.* licèt alicubi à pœna ſeparetur *l. 22. ff de his qui not. infam.* ex hac forſan ratione, quòd in criminibus coercendis vix unquam ſola pœnæ locum ſubeat, ſed alias pœnas comitetur. Nos miſſis cæteris operam minimè ludemus, ſi de infamia tractationem ſuſcipiamus, quam ſequenti methodo abſolvemus, ut 1. inveſtigemus, quid ſit Infamia: hanc enim primam cujusque operis partem ſapientes eſſe jubent. 2. in quas ſpecies dividatur. 3. ex quibus cauſis infamia irrogetur. 4. quæ ſint effecta infamiæ. 5. quibus modis infamia aut vitari, aut elui poſſit.

540

III. Infamia nihil aliud eſt, quàm ignominia ſive exiſtimationis privatio vel imminutio, quâ quis honeſtorum virorum numero eximitur *l. ex omnibus 31. C. de Decur. l. 8. §. ult. in fin. C. de hæret. l. 17. C. ex quib. cauſ. infam. irrog.* Fama ad perſonam relata eſt perſonæ cujusque exiſtimatio *l. 3. §. ult. l. 4. d. ſuſp. tut. l. 13. §. pœna gravior. ff. de his qui not. inf.* quæ definiente Calliſtr. *in l. pen. §. 1. ff. de var. d. ext. cogn.* eſt dignitatis illæſæ ſtatus, legibus ac moribus comprobatus. Vel, ſi mavis pleniùs, eſt integra opinio de vita ac moribus cujusque, quâ fit, ut quis inter bonos ſeu honeſtos viros habeatur. Hujus exiſtimationis ſeu famæ imminutionem vel damnum, quo fit, ut famoſus à cœtu honeſtorum ſegregetur, contrario verbo infamiam appellamus *l. 8. C ex quib. cauſ. infam. l. 2. C. d. dignit.* Vinnius *in paratit. jur. civ. lib. 3. cap. 20.* Generis loco poſuimus ignominiam, quia id verbum latiùs patet, quàm infamia. Omnis infamia eſt ignominia, non contrà, Omnis ignominia eſt infamia. Notæ cenſorum ignominiam afferebant, non infamiam *Cicero in orat. pro Cluent.* Wiſſenbach. *ad ff. tit. de his qui not. infam. n. 12.* Ant. Matthæi *de crim. lib. 48. tit. 18. cap. 3. de infam. n. 1.* Adjecimus: quà quis honeſtorum virorum numero eximitur; hoc enim proprium eſt ejus ignominiæ, quæ legibus irrogatur, cùm neque notæ cenſorum, neque ſola hominum opinatio quem eximat ê numero honeſtorum: cujus rei teſtis locupletiſſimus eſt *Cicero pro Cluent.*

IV. Poſtquam de Definitione infamiæ egimus, rectâ primum viâ ad enumerationem ſpecierũ deſcendamus. Dividitur infamia ab interpp. in duas ſpecies; quarum alteram infamiam juris, alteram infamiam facti vocant, quæ diſtinctio cõmunis doctrinæ gratiâ eſt recepta, quam & hi loci ſuggerunt *l. 13. l. 17. l. 19. C. ex quib. cauſ. infam. irrog. l. 20. ff. eod. l. 2. ff. de obſeq. par. & pat. l. 27. C. de inoff. teſtam. l. 2. C de dignit. l. 25. C. ad L. Jul. de adult. l. 1. §. interdictum. 43. de vi arm. §. 1. in fin. Inſt. quib. ex cauſ. manum. Nov. 4. c. 3. verſ. agnoſcant. l. 2. C. rer. amot.* Wiſſenbach. *d. tit. n. 13.* Ant. Matth. Vinnius *dd. loc.* Struv. *ad ff. h. t. n. 16.* Bachov. *ad ff. h. t. c. 1.* Paul. Chriſt. *in deciſ. Belg. vol. 2. dec. 106. n. 1.* Infamia juris eſt, quæ ex turpi aliquo facto orta juris authoritate, id factum notantis irrogatur *l. 20. ff. de his qui not. infam. l. 8. l. 20. C. eod.* Duo igitur hîc concur-

rant

rant neceſſe eſt, factum aliquod turpe, & juris authoritas, hoc factum notantis. Infamia facti eſt, quæ ex turpi facto eoque non dubio nata, nulla tamen parte juris notato, exiſtimationem alicujus apud graves & & cordatos viros onerat *l.20.l.22.ff.de his qui not.infam.l.13.l.17.l.19. C eod.l.2.ff. de obſeq.par. & patr.præſt.* Wiſſenbach.*n.*13. Vinnius *d. cap.*20. Struv.*n.*16.17. Hæc propriè non eſt infamia: neque enim opinio hominum, ſed lex, SC. Conſtitutio Principis, Edictum Prætoris infamiam faciunt. Et hæc infamiæ ſpecies ex circumſtantiis meliùs æſtimari, quàm certis regulis includi poteſt: unde fit, ut interdum hujusmodi perſonæ oppoſitæ iis, qui jure notantur infamiá, infames eſſe negentur *l.13.l.ſeq l.19.C ex quib.cauſ.infam irrog.* quia non notantur lege, aut alia parte juris, neque incommoda infamiæ juris ad eos pertinent; Quò minus verò facti maculam ſuſtineant, impedire non eſt in poteſtate legislatoris. Utraque verò infamia juris & facti habet ſuos gradus, & æſtimanda eſt ex turpi facto, quorum unum altero gravius aut levius eſt in genere morum: formalis enim ratio bŏni moralis conſiſtit in conformitate cum lege, & formalis ratio mali moralis in exorbitantia aut defectu ab illa. Prout igitur factum magis repugnat legi, eô eſt turpius & enormius, & infamia, quæ ex illo facto oritur, eſt gravior. Marquard.Freher.*de infam.lib* 3.*c.*1.*n.*10. Eſt etiam Jure Canonico infamia eorum, qui in peccato mortali vivunt *cap.3. illi qui cauſ.6.q.*1. Freher.*d.cap.*1.*n.*7. Verùm, ſi de hac infamia conſtat, ea eſt vel infamia juris vel facti. Affinis infamiæ eſt, ab ea tamen omnino diſtinguenda, levis notæ macula *l.27.C de inoffic.teſtam,*

V. Cæterum infamia ſuas proprias habet cauſas *l.1.ff.de his qui not.infam.* Malè profectô nobiscum ageretur, ſi ſecunda alicujus fama & exiſtimatio penderet à libidine hominum male-feriatorum, vespillonum pietatis & probitatis, quibus hoc ſeculum nimium quantum deprehenditur ferax. Tu quisquis es bonæ famæ myſta, animi integritate involutus, contemne nequam ſeculi dicteria, uti eleganter loquitur Wiſſenbach *ad ff.tit.de R.J reg.*184.

V I. Cauſa efficiens infamiæ eſt in genere turpe factum, in ſpecie verò infamiæ juris turpe factum & lex ſeu jus notans. Notat au-

tem

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-555874-p0008-5

tem lex ſeu jus vel immediatè, aut mediatè per ſententiam judicis: priori modo, quando facta ſolùm lege notantur hoc ipſo, quo ſunt admiſſa; poſteriori verò, cùm facta demum per ſententiam notantur. Vera autem ratio, cur quædam facta & perſonæ ipſo jure, quædam demum per ſententiam notari dicantur, non eſt qualitas & gravitas delicti & facti; ſed quòd quædam facta ſint ejus conditionis, ut fiant publicè, aut utique liquidò de iis conſtet; nec, qui arguuntur, ulla ſe poſſunt exceptione tueri. Quædam verò ſolent committi clam, quantum fieri poteſt, aut certè, an jure facta ſint, diſputari poteſt: itaque de iſtiusmodi delictis non niſi per ſententiam verè conſtare poteſt *l.29. de jur. fiſc.*

VII. Lege ſolâ notantur hæc facta, ſi quis artis ludicræ cauſa in ſcenam prodierit *l.1. l.2. §. ult. l.3 l.4. ff. de his qui not. infam.* Marquard. Freher. *d. lib.3. c.18.* Auguſtin. *de Civ. D. l.2. cap.10. & ſeq.* Græcorum & Romanorum hac in re differentiam notat, quòd illi ſcenicos honore & dignitatibus affecerint, hi infamiâ notarint *& lib.1. de Conſenſ. Evang. c.33.* Tertullian. *lib. de ſpectac. cap.22.* Chryſoſt. *homil.8. de pœnitent.* theatra vocat *peſtilentiæ cathedram, incontinentiæ gymnaſium, luxuriæ officinam, impudicitiæ orcheſtram, & fornacem Babylonicam*, vid. Guiliel. Ames. *lib.5. d. conſcient. c.39. q.7.* Wiſſenbach. *ad ff. tit. d. V.S. diſp.31. th.1. n.2.* Si quis bina eodem tempore ſponſalia binasve nuptias contrahat *l.1. l.13. §.1. cum 3. ſeqq. ff. de his qui not. infam. l.18. C. ad L. Jul. de adult.* Carpz. *in pract. crim. part.2. q.67. n.11.* Freher. *d. lib.3. c.17. n.29.30.* Si mulier in flagranti adulterio ſit deprehenſa *l. 43. §. quæ in adulterio ff. de rit. nupt.* qui lenocinium faciunt *l.1. l.4. §.2. ff. ex quib. cauſ. infam. l.43. §.4. ff. de rit. nupt.* Ant. Matthæi *d. crim. tit. ad L. Jul. d. adult. cap.1. n.14.* Bachov. *ad ff. p.788.* Freher. *d. lib.3. c.16. n.27.* Hahn. *ad VVeſemb. tit. de his qui not. infam. n.5.* Mulieres, quæ in notoria ſcortatione turpem degunt vitam, quàmprimum conſtat de proſtrata pudicitia, licèt nec dum ſint damnatæ, ipſo jure ſunt infames *l.43. §. pen. de rit. nupt.* Mares v. non niſi per ſententiam damnati, quam diſtinctionem etiam in ſtupro vulgari veram eſſe exiſtimat Dn. Hahn. *ad VVeſembec. d. n.5.* Mulier verò per vim ſtuprata & cognita, nullam prorſus infamiæ maculam incurrit *l.20. C. ad Leg. Jul. de adult. l.13. §. ſi*

quis

quis plane.7.in fin.ff.eod. Mat.Steph. *ad art.119. Ord.Crim.Carol.* Ex quo infert Franc.Pfeil *cent.2.conſil.147.* virginem vi ſtupratam coronam virginitatis in capite portare non prohiberi, quia vi compreſſa, non perdit virginitatem & pudicitiam, quæ virtus in animo, non in corpore conſiſtit, Auguſtin. *de Civ. Dei l.1.c.18.c.itane. c. de pudicitia. 32.q.5.* Ambroſius *in c.revera.d.cauſ.32.q.5.* quem ſequitur Matth. Stephan. *ad art.119. Ord.Crim.Carol.* licet contrarium reſponderint Scabini, ſcilicet ſtupratæ & per vim cognitæ virgini inſignia virginitatis portare non eſſe permittendum, uti præjudiciis confirmat Carpz. *in pract.Crim.part.2.q.75.n.83. & ſeqq.* ibi: Sie iſt aber gleichwol/ weil ſie ſelbſt geruget und geklaget/ daß er das Werck der fleiſchlichen Unzucht mit ihr vollbracht/ mit bedecktem Haupte zu gehen ſchuldig. Qui muliebria paſſus *l.1. §. 6. ff. de poſtuland.* & qui venere non nominandâ ſe polluit Freher. *d.lib.1. cap.16. n.23.* Mulier, quæ intra tempus lugendo marito præſtitutum nupſit, aut pater, qui eam collocavit, quive eam duxit *l.2.C.de ſecund.nupt.l.1.l.8.l.11. §.ult.ff. de his qui not. infam.* Hanc ſanctionem verò ſuſtulit Jus Canonic. quo ſtatim permittitur mulieri jus nubendi (modò tamen ne ſit gravida) citra notam infamiæ *cap.pen. & ult. X.de ſecund.nupt.* Brunneman *ad Cod.tit.de ſecund.nupt.l.1.2.* & Barboſa *ibidem.* reliquæ verò pœnæ favore liberorum prioris matrimonii contra ſecundò nubentes ſancitæ Jure Canonico non ſunt ſublatæ Gail. *lib.2. obſ.98.n.8.* Peregrin. *d.jur.fiſci l. 3.tit.15.n.3.* Argentoratenſ. *vol.1.conſil.71.q.2.* Ant.Gabriel *in concl. lib.3.tit.de ſecund.nupt.concl.5.6.* Alexand.Trentacinq. *tit.de matrim. reſol.5.n.9.* Paul.Chriſtin. *in deciſ.Belg.vol.3.deciſ.131.n.8.9.* Abutitur verò Pontifex Urbanus III. dicto Apoſtoli *ad Rom.7.v.2.3. & 1. ad Corinth.7.v.39.* Non enim Romanus legislator ignoravit, morte mariti uxorem ab ejus lege liberam eſſe, ſed publicæ honeſtatis cauſa voluit mulierem expectare, nec veteres Epiſcopi tacuiſſent, ſi contra ſententiam Pauli fieri putaſſent, cùm optimi & Chriſtianiſſimi Impp. *in l.2.C.de ſecund.nupt.* veterem terminum ad duos menſes prorogaverint Bachov. *ad ff.pag.782. & ſeq.* Dn.Hahn. *ad V Veſemb.tit.de his qui not.infam.n.5.* Vinnius *in paratit.juris civil.lib.3.c.20.* Wiſſenbach.

542

bach *ad tit. de his qui not. infam. n.*19. Bened. Carpz. *jurisprud. Conſiſt. lib.*2. *defin.* 158. 159. Freher. *de infam. d. lib.* 3. *cap.* 17. *num.* 15. *& ſeq.* Qui improbum fœnus exercent *l.* 20. *C. Ex quib. cauſ. infam. irrog.* quos ipſo jure citra ſententiam notari tradunt Acc. Cyn. Bart. Caſtrenſ. Salicet. Brunneman. Barboſa ibid. Freher. *d. l.* 3. *c.* 20. *n.* 3. quòd verò nonnulli ſtatuunt, ut Covarruv. *l.* 3. *reſol.* 3. *n.* 2. Ludov. Molin. *d. Juſt. & Jur. tract.* 4. *diſp.* 8. *n.* 15. etiam illum infamem fieri, qui lege conceſſas uſuras accipit, id Imperii Conſtitutionibus, in quibus eſt permiſſum quinque pro centum exigere, adverſatur, Conſt. Imp. de Ann. 1500. 1530. 1548. ſub Rubr. von Wucherlichen Contracten/ & noviſſima Imp. Conſtit. de Anno 1654. §. anreichend die künfftige Zinſe/ &c. uti in Cam. Imp. in cauſa Herborn contra Morſchein mandatum de ſolvendo decretum 25. Septembr. Anno 87. & in cauſa Lang contra Hutten 23. Septembr, Anno 88. & in cauſa Münchaußen contra Oſtfrießland 17. Sept. An. 89. quæ uſurarum quantitas etiam judæis adjudicatur, vide præjudicia allegata in den Franckfurter Actis von der Juden Stätigkeit &c. & recentiùs in cauſa Macken contra Joſeph Juden appellationis, ubi ſententia prior reformata, & non niſi 5. in centum ſunt adjudicata An. 1617. d. 27. Jun. Roding. *in pandect. Cam. lib.* 3. *tit.* 6. Quòd ſi verò plus ratione uſurarum ſit promiſſum, ſtipulatio tantùm quoad illam quantitatem, quæ eſt in Imper. Conſtitutionibus determinata, valet, uti obſervatum in Cam. Imp. in cauſa Pobiſch contra Flettner 19. Octob. An 83. & in cauſa Lübeck contra Roſtock/ & aliis multis caſibus, quos refert Ruland. *de commiſſ. part.* 4. *lib.* 6. *cap* 6. *n.* 14. quæ igitur uſuræ in Imperii Conſtitutionibus ſunt determinatæ, illis, ſi exiguntur, non fit aliquis infamis: nec enim uſuræ, quæ ſtant intra compenſationem ejus, quod abeſt aut abeſſe poteſt, juri naturali repugnant, Grot. *de I. B. & P. lib.* 2. *c.* 12. *n.* 20. Abulenſis *in cap.* 35. *Matthæi*. Salmaſius *in tractat. de Uſuris*.

VIII. Porrò, qui contra pactiones jurejurando firmatas dolo malo venire auſus ſit, *l.* 41. *C. de transact.* Dd. quos refert Gœdd. *in Conſil. Marpurg. vol.* 4. *conſ.* 28. *n.* 26. Carpz. *in pract. crim. p.* 1. *q.* 46. *n.* 33. qui ipſo jure notatur Accurſ. *ad d. l.* Bald. *ibid. col. ult.* Br. *n.* 10.

Caſtrenſ.*n.*3. Salicet.*n.6.* 11. *&* 14. Jaſon *col.*6. Quænam verò requirantur, ut ſit locus huic conſtitutioni, tradit Thom. Merkelbach. *in conſil. Klocken tom.* 3. *conſi.* 58. in cauſa Academiæ Roſtochienſis contra Senatum Roſtochienſem. Habet verò locum *d.l.*41. in omni alio contractu concurrentibus requiſitis Merkelbach. *d conſ.n.*12. Cardinal. Mantic. *de tacit. & ambig. convent. lib.* 4. *tit.* 32 *n.*55. Barboſ. *ad d. l.*41. *n.*4. *& ſeq.* etiam contra univerſitatem quoad privationem contractus, non quoad infamiam, Barboſ. *n* 11. Merkelbach. *d. conſil. n.* 35. *& ſeq.* Brunneman *ad l.*41. Et quia executio fit ab ipſa lege quoad infamiam, ubi contra ventum eſt, non erit locus purgationi moræ, Bart. *ad d.l.*41 *n.*11. Caſtrenſ. *n.*3. Salicet. *n* 4. Jaſon. *col.*6. *in fin.* adde quæ tradit Fachin. 1 *cent.* 11. 12. & 13. Menoch. *conſil.* 355. Roland. à Vall. *vol.*1. *conſil.* 57. Gabriel *commun. concluſ. lib.* 3. *concl.* 1. *per tot.* & licet Dd. hoc remedium in praxi vix obtinere ſtatuant Corneus *vol.* 3. *conſ.*246. *n.*5. ubi dicit, ſe bis vidiſſe, quòd judices noluerint illud admittere Cravett. *conſ.*413. *n.*18. Surd. *conſ.*103. *n.*20. *& conſ* 86. *n.*19. quos citat Merkelbach. *d. conſ. n.*26. 27. Contrarium tamen probat eleganti præjudicio Dn. Richter *in interpret, d.l.*41. *C. n.*24. ubi notat ſecundum requiſita illius legis in Coll. Jurid. eſſe reſponſum, his verb: Ob gleich viel Rechts Lehrer dahin ſchlieſſen wollen / daß der *diſpoſition l. ſi quis major* 41. *C de tranſact.* weil dieſelbe etwas ſtreng und ſcharf / nicht ſo leichtlichen *in praxi* nachgegangen werden ſollen / wo nicht alle *requiſita* und nohtwendige Stücke / ſo dabey außgedruckt / zu befinden / zuſammen vorhanden ſeyn / als nemlichen / daß 1. die jenigen / ſo ſolchen Vertrag auffgerichtet / auß ihren unmündigen Jahren kommen. 2. die *tranſaction* und Vergleichung mit ihnen der *tranſigenten* freyen Willen / ohne Zwang und Drangſahl geſtifftet und getroffen ſey / imgleichen 3. daß die Partheyen ſolcher Vergleichung unverbrüchlichen nachzukommen / eydlich einander verſprochen und zugeſagt haben / und dann 4. daß der verbrüchliche Theil auß vorſetzlichem betrieglichen Gemühte demſelben auffgerichteten Vertrage zu wider kommen / oder ſolchen umzuſtoſſen / ſich unterſtanden und gelüſten laſſen / allhier aber es dem erſten Anſehen nach / an ſolcher eydlichen Bekräfftigung gebrechen wil: dennoch aber / weil

weil in gegenwertigem Fall beide *tranſigirende* Theil bey ihren Ehren/ wahren Worten/ Trauen und Glauben/ was in dem Vertrage geſetzet/ erbahrlich und auffrichtig in allen *Puncten* zu halten einander verſprochen und zugeſaget/ und eine ſolche hoch betheurte Verſprech- und Verpflichtung/ vermöge einhelligen Schluſſes der Rechts-Lehrer/ und nach üblichem GerichtsGebrauch der eydlichen Zuſage gantz gleich geachtet wird/ alſo und dergeſtalt/ wann jemand zumahl eine Fürſtliche/ Gräffliche/ Adeliche/ oder andere Perſohn/ ſo für ſich oder wegen ihres Ehegatten/ in vornehmen Ehrenſtand geſeſſen (*Coler. de proceſſ. executiv. p.* 1. *c.* 10. *n.* 290. *in noviſſ. editione, ubi dicit, idem obtinere in Doctoribus, & quibuscunque aliis perſonis honeſtioribus*) etwas zugeſaget/ bey ſeinen Ehren/ Trauen und Glauben/ dies und jedes/ was der auffgerichteten Verſchreibung mit einverleibet/ ſtet/ feſt und unverbrüchlich zu halten/ er ſolchen von Rechts wegen eben ſo wol/ als wenn er daſſelbe mit einem leiblichen Eide geſchworen hätte/ bey *Pœn* und Straffe des Meineydes nachzukommen und zugeleben verbunden/ Inmaſſen auch nach ſolcher Rechts-Lehre nicht allein anderswo geurtheilet wird/ ſondern auch in hieſigem SchöpffenStuel und inſonderheit *Anno* 1613. *Menſ. Ianuar.* alſo geſprochen worden/ Zu deme *in terminis terminantibus* vornehme Rechts-erfahrne *Practici, Hieronymus* Schurff/ *Curtius Iunior, Andreas Gailius, Speculator, Cagnolus, Martinus Uranius, Zoanettus, Gomezius, Bertrandus, Zaſius, Antonius Gabriel,* und andere/ dieſes *communem opinionem* nennen/ daß nemlichen/ gleich wie wegen nicht-Haltung eines mit dem Eyde beſtättigten Vertrags/ alſo und gleicher maſſen wegen *Violi*rung und Brechung einer ſolchen *transaction*, ſo beyde Partheyen bey Ehren/ Trauen und Glauben zu halten zugeſaget/ die *in d. l. ſi quis major* 41. verordnete Straffen ſtatt haben können/ welches/ ob es wohl andern *Nationen* etwas zu ſcharff ſcheinet/ und deshalben nicht allerdings bey ihnen im Gebrauch gehalten worden ſeyn möchte/ doch billich bey unſer löblichen Teutſchen *Nation*, (welche von Alters hero je und allewege Treu und Glauben/ ſo hoch und theur/ als andere Völcker die Eydliche Betheurung jemahls geachtet haben mügen/ gehalten) nochmahls ein allgemeiner Rechtsſchluß und Lehre ſeyn und bleiben ſol-

 len/

len/ zumahl bey gegenwertigem Fall/ da nicht von allen dem angezogenen *l. ſi quis major* 41. *C. de transact.* einverleibter Straffen/ ſondern nur von Verluſt der abgehandelten und verſprochenen 400. Güld. gefragt wird/ Und gleichwol eurem Bericht nach/ eures Vatters Seel. Wittben und ihr jetziger Ehewirt/ den klaren/ *extendirten*, beliebten/ ſo hoch betheuretet und gäntzlich vollzogenen Vertrag zu widerkommen / ſich gelüſten laſſen / In deme ſie wider ihr beſſer Wiſſen und Wohlbewuſt nich allein 100. Güld. zu viel zu fodern ſich nicht geſcheuet/ ſondern auch bey ſolcher Forderung ungeachtet/ daß ſie vor der Obrigkeit mit Anführung allerley Umſtände/ ein anders/ und daß es diſsfals bey berührter *transaction* gelaſſen werden müſte/ zur Gnüge erinnert worden/ gäntzlichen beruhen/ worauß denn ihr/ ſonderlichen des Weibes Meinung und Gemüht/ von dem einmahl beliebten Vertrage/ und ihrer ſo hoher Betheurung ab zu weichen/ ſattſam abzunehmen : Als erſcheinet auß dieſen und anderen *Motiven*, Rechtsgründen/ und Umſtänden allenthalben ſo viel / daß/ wo ferne mehrgedachte Wittib und ihr jetziger Eheman mit einem Cörperlichen Eyde/ daß ihnen nicht anders wiſſend/ als daß ihnen 500. verſprochen/ nicht erhalten könten noch mögten/ ſie ſich ſo dann vermöge obangezogener *diſpoſition in l. ſi quis major* 41. *C. de transact.* der gantzen Forderung der 400. Gülden verluſtig gemacht/ V. R. W. Sed an illa conſtitutio etiam pertineat ad transactiones ipſo jure invalidas, juramento tamen firmatas? quæſitum eſt. Reſpondemus, tales transactiones Jure Civili per jusjurandum non confirmari, *l. ſi ex falſis* 42. *C. Ex quib. cauſ. infam. l.* 5. *C. de legib. l.* 7. *§.* 16. *ff. d. pact. l. ſi quis* 112. *§. ult. de legat.* 1. ſecus autem eſſe de Jure Canonico *c. cum contingat* 28. *X. de jurejurand. c. quamvis de pact. in* 6. etenim Jure Canonum non alii pactus ſimpliciter prohibiti atque invalidi ſunt, quàm qui offendunt pietatem, & peccatum fovent, nutriuntque, ſuper quibus jurare & ipſum peccatum eſt, & gravius adhuc peccatum, quod juraveris ſervare Grot. *de I. B. & P. lib.* 2. *c.* 13. *n.* 6. 7. *& ad Teſtam. Vetus pag.* 224. *& in annot. ad Matth.* 5. 33. Joh. de Lugo *de Iuſt. & Iur. diſp.* 22. *ſect.* 8. *n.* 206. *& ſeqq.* ex. gr. Non valet jure civili transactio de aliment. teſtamento relictis facta citra cognitionem Prætoris, etiamſi ſit jurata, cauſa verò ob

quam

quam improbatur, tota eſt merè juris poſitivi: jure verò canonico omnia juramenta ſponte præſtita, quæ nihil impietatis in ſe continent, ſervanda ſunt, Sande *lib.4.tit.5.def.15.* Vinnius *de tranſact. c. 5.n.8. & cap.8.n.15.* Et hæc, quæ ſupra diximus, obtinent in jurata transactione, jure verò canonico perjuri indiſtinctè infamiam incurrunt, *l. infamis.6.q.1 c.ſi quis convictus c.querelam de jurejurand.* Martin. Uranius *in lect. ad d.cap. Querelam n.5.* juxta quæ reſponderunt Dn. Anteceſſores Facultatis Juridicæ Helmſtadienſis Ann. 1614. d. 23. Febr. verbis: Daß ihr D.O. der albereits *fugitivus* worden/ und von euch wiederum zu Handen gebracht/auch an den Geldern des W. darüber er geſetzet geweſen/wieder ſeinen darauff geleiſteten Eyd ſich vergriffen/*infamis* und anrüchtig geworden/ *ad juratoriam cautionem* in dieſer eurer hohen Forderung/ſo uff 4000. Flor. ſich erſtrecket/kommen zu laſſen/nicht ſchuldig. (*jur. c. parvuli 22. q.5.*) Dn. Hahn. *ad VVeſemb. tit. de his qui not. infam. n.5.*

IX. Præterea infames quoque ſunt, qui Fidei Catholicæ Symbolo Apoſtolico comprehenſæ obſtinatè adverſantur, *l. 1. in fin. C.d.Summ.Trinit.* Authent. Gazaros *C. de hæret. & Manich.* ibique Brunneman. Reinking. *de regim.ſecul. 3. claſſ.1.cap.5. n. 2.3.* Freher. *d. lib.3.cap.19.n 4.* Idem dicendum de Judæis, qui pro infamibus & viliſſimis habentur, adeò, ut omnia officia publica ſint illis interdicta, *l.ult. C.de Iudæis c.pen.X.eod.* quod & generali Concilio Lateranenſi prohibitum ſub Innocent. III. *can.69.c.nulla diſt.54. & c.conſtituit 17. qu.4.* Freher. *d.cap.19.num.7.* Hinc in Camer. Imper. quidam Judæus, der ſich ein Regirer gemeiner Judenſchafft genennet, condemnatus fuit in duas Marcas auri puri. In zwey Marck Löthiges Goldes dem Käiſerlichen *Fiſco* zu Straff *cum expenſis* zu entrichten. Reinking. *de Regim. Secul.lib.2.claß.2.c.3.n.38.* Hoc tamen aſſerendum, quòd magiſtratus, qui ſemel Judæos recepit in protectionem, non poſſit contra pacta & privilegia illos pro lubitu expellere Paul. Pariſ. *vol.4. conſ.2. num.15.* Marquard. *de Suſan. in tract. de Iudæis c.7.n.4.5.* Buxtorff. *ad A.B. Carol. IV. concl. 90. lit. C.* & ita in Cam. Imp. mandatum cum clauſula decretum in cauſa Joachim Ferber Juden zu Northauſen contra Bürgermeiſter

B 3

germeiſter und Rath der Stadt Northauſen, 28. Septembr. Ann. 1551. Ruland. *d. commiſſar. part. 3. lib. 7. cap. 3. n. 5.* qui plura præjudicia recenſet, in quam etiam ſententiam reſpondit Facultas Juridica Colonienſis 5. Februar. Ann. 1628. in cauſa Domini Abbatis Fuldenſis, & Facultas Juridica Ingolſtadienſis 9. Febr. eodem Anno, ut & Facultas Juridica Marpurgenſis 30. April. Ann. 1630. in eadem cauſa, quod cum hoc temperamento intelligendum, niſi ſint recepti Judæi certis conditionibus, quas ipſi temerario auſu violant: tunc enim ſecuritatis auxilio frui non poſſunt; ex qua & ſimilibus rationibus reſpondit Facultas Juridica Ingolſtadienſis in cauſa Dn. Abbatis Fuldenſis contra Judæos 9. Febr. An. 1628. videſis Reinking. *d cap. 3. n. 49.*

X. Sic etiam infames ſunt ſpecialis injuriæ rei, licèt ordinariè in judicium vocati & damnati non ſint, uti ſi judici ab appellatoribus convitium fiat *l. 42. ff. de injur.* Si quis temerè appellet, & ſummâ impudentiâ & notoriâ injuſtitiâ fatiget judicem appellando *l. 19. C. de appellat.* ibique Brunneman. Dn. Hahnius *ad Weſembec. tit. de his qui not infam. n. 5.* & Bachov. *in notis.* Freher. *d lib. 3. c. 12. n. 10.* Hillig. in Don. *lib. 18. c. 8. lit. O* Noviſſima Imp. Conſtitutione de Ann. 1654. §. Und nach dem &c. 114 ob indies increſcentem libidinem litigandi & temeritatem appellandi frivolè appellantibus pro ratione circumſtantiarum pœna viginti Marcarum auri puri, aut pœna corporis afflictiva pro arbitrio judicis infligi poteſt, & advocati pro delicti qualitate gravius, quàm partes litigantes jurium ſæpe ignaræ puniuntur, *d. §.* Und nach dem 114. *in fin.* quomodo appellantes ſeu quotidié in pœnam unius vel plurium Marcarum in Cam. Imp. condemnantur, à qua pœna nec ſtatus Imperii immunes ſunt; ſic in cauſa T. M. contra I. S. Princeps Imperii in pœnam unius Marcæ wegen ungebührlich interponirt ex appellation (hac farmulâ Camerales contra ſtatus Imperii utuntur, ubi contra alios pronunciatur wegen ihres frevelmütigen Appellirens) fuit condemnatus 13. Decemb. A. 1658. quomodo etiam appellatos wegen ihres frevelmütigen Umtriebs und muhtwilligen litigirens in pœnam duarum Marcarum auri puri condemnatos, recordatur Roding. *in Pandect. Cameral. lib. 1. tit. 30. n. 8.* in cauſa I. B. contra H.

Joh.

544

Joh.H.& H.B. An. 1654. plures cauſas & perſonas, quæ & ex iis conſtitutionibus ſparſim propoſitis, infamiâ notant & notantur, profert Bach. *ad Pandect pag. 788. & ſeq.* Hæc de iis, qui immediatè à lege infamiâ notantur.

X I. Nunc porrò videndum, quinam mediatè per ſententiam judicis fiant infames, ubi diſtinguendum inter judicia, quæ ſunt vel civilia, vel criminalia. Civilium quædam ex edicto, alia ex contractu & quaſi: Ex edicto proficiſcentia famoſa ſunt: Furti, vi bonorum raptorum, de dolo malo, injuriarum *l. 1. l. 4. §. 5. ff. de his qui not. infam. l. 18. C. eod.* Freher. *d. infam. l. 3. cap. 9.* Vinn. *in paratit. Iur. Civil. lib. 2. cap. 45. p. 356.* quomodo in caſu intentatæ actionis injuriarum reſpondit Merkelb. *in conſil Klocken tom. 3. conſil. 186. num. 51. & ſeq.* Gœdd. *in Conſil. Marparg. vol. 4. conſil. 52. n. 105. 106.* quod Interpretes etiam in injuria non adeò atroci affirmant, quam opinionem verum & receptam eſſe, aſſerit Proſp. Farin. *conſil. 70. n. 34.* cujus contrarium tenet Viv. *in ſilv. comm. opin. verb. Infamis non efficitur.* & Bagard. in *addit. ad Iul. Clar. §. injuria.* n. 51. & id etiam tenere videtur Ant. Faber *in Cod. tit. de injur. defin. 10. n. 5.* quam ſententiam tanquam benigniorem ſupremam curiam ſecutam eſſe tradit Paul. Chriſtin. *in deciſ. Belgic. vol. 2. deciſ. 106. n. 7.* Et quia actio injuriarum eſt famoſa, aliquando in Cam. Imp. deciſum notat Sixtin. *in Conſil. Marpurg. vol. 3. conſil. 16. n. 26.* uxorem contra maritum ob injuriam quamvis atrocem ſibi illatam actionem injuriarum non poſſe intentare. Nec ſine ratione Jure Civili conſtitum eſt, quod injuriarum condemnatus infamiâ notetur, licèt enim per falſas calumnias exiſtimationi alicujus nil decedat, rectè tamen notâ infamiæ, quam, ob crimen ſive in judicio ſive contra judicium objectum, alteri inferre allaboravit, punitur, ob quod crimen advocati, vel procuratores, qui ſcripta injurioſa in judicio proferunt, à judice puniuntur, & ab officio removeri poſſunt, qualis ſententia in Cam. Imp. 28. Ian. A. 1586. eſt publicata. In Sachen Domini von L.F.Z.K. wider deſſen creditores in actis benannt/ ſecundæ appellationis, iſt die von wegen ermeltes Herrn den drey und zwanzigſten Sept. Anno vier und achtzig einkommende Ableinungs Schrifft

als

als ſchmähafft / und den gemeinen beſchriebenen Rechten / Reichs Ordnung und Abſchieden zu wider / nicht angenommen / ſondern verworffen / jedoch ihme Herrn L. F. ſeine Nohtdurfft / und wie ſichs gebühret / nochmahls fürzubringen / hierdurch unbenommen. Auch N. um des willen er ſolche Famos Schrifft Gerichtlich eingeben / und andern bewegenden Uhrſachen ſeines Procurator-Standes hiermit priviret und entſetzet. Dann D. N. als Advocato cauſæ, welcher berührte Schrifft ihme N. zu produciren befohlen / bey Straff zwantzig Marck lötiges Goldes dem Käiſerlichen Fiſco unnachläſſig zu entrichten / und keiner Parthey / wer die auch ſey / in und auſſerhalb des Gerichts / in jetzigen und künfftigen Sachen / an dieſem Käiſerlichen Cammer Gericht / mit advociren, conſuliren, ſuppliciren, ſollicitiren, revidiren, noch in einige andere wege ſich ferner gebrauchen zu laſſen / gäntzlich interdiciret und verbotten / als wir ſie dieſelben hiermit priviren, entſetzen auch reſpectivè interdiciren und verbieten / und ſolches alles von Amtys wegen. Letztlich dieſer gemeine Beſcheid / daß alle und jede des Käiſerlichen Cammer Gerichts Procuratores, bey dem Eyd / damit ſie demſelben zugethan / auch Entſetzung ihres Procurator-Standes / und andern Straffen / nach Ermäſſigung / fürter keine Schrifft Handlung oder anderes / wie das Nahmen haben mag / durch ermeldten D. N. den Parthéyen advocando, conſulendo, ſupplicando, ſollicitando, oder in andere wege concipirt revidirt und gefertiget / weder judicialiter noch extrajudicialiter einzugeben wiſſentlich oder vermuhtlich / von ihme oder andere annehmen / und an dieſem Käiſerlichen Cammer Gericht produciren, oder produciren laſſen / ohne alle arge Liſt und Gefehrde / auch ſolches alles denen Parthéyen / welchen ſie neben ihme D. N. procurando bis daher gedienet / unverzüglich ankünden und zu wiſſen machen ſollen. Gilm. *part. 2. tom. 2. vot. 14.* Sunt adhuc alia judicia ex edicto famoſa, ut expilatæ hæreditatis *l. 12. C Ex qu. cauſ. infam. irrog.* ibique Barboſa & Brunnem. Ant. Matth. *de crim. l. 47 tit. 12. c. 2. de expil. hæred* ſepulchri violati *l. 1. de ſepulch viol.* Item actio, quæ eſt adverſus mulierem, quæ ut in poſſeſſionem bonorum ventris nomine mitteretur, prægnantem ſe adſeveraverit, cùm prægnans non eſſet, aut ex alio concepiſſet, *l. 15. & 4 ſeqq de his qui not inf.* vid.

545

vid. Alphonſ. à Caranza *de part. nat. & legit. c. 2. n. 24. 25. 26. & mult. ſeqq.* Struv. *ad ff. exerc.* 30. *n.* 84. Hoc caſu inſpectio ventris fieri poteſt, *l.* 1. *in pr.* §. 4. & 10. *ff. de vent. inſpiciend.* Hahn. *ad VVeſ. tit. de vent. inſpic.* cui etiam locus eſt, ſi de virginitate quæſtio moveatur *Conſt. Crim. C. V. art.* 53. §. So man eine Dirn/ ſo vor Jungfrau gehet/ in Argwohn hat. Exemplum refert Barth. *part.* 2. *lit. C. fol.* 504. *lit. C.* ibi: In Sachen F. A. und D. K. iſt der Beſcheid/ daß der Ziegler auff die jüngſt-geſchehene accuſationem contumaciæ und begehrte Weibs Beſichtigung ad proximam handeln ſol / alsdann er thue das oder nicht / ferner zu geſchehen/ was Recht iſt. Ruland. *part.* 2. *lib.* 3. *cap.* 4. *n.* 21. 22.

XII. Ex his cauſis atque ex his judiciis condemnati omnes edicto notantur, ubi damnatio ea accipienda eſt, vel à qua non eſt provocatum, vel quæ confirmata eſt *l.* 6. §. 1. *de his qui not. infam.* Addit Prætor in edicto, ſi damnati ſint ſuo nomine *l.* 1. *l.* 4. §. *ult.* ff. *eod.* conditio addita ob procuratores, tutores, qui alieno nomine conventi, tametſi ipſi condemnentur, infamiæ tamen notam non ſubeant *d. l.* 6. §. 2. Bach. ad *π. p.* 765. Actio quod metus cauſa famoſa non eſt, quoniam in hac ſatis viſum, quadrupli pœnâ contumaciam coerceri Don. 15. *comm.* 40. Bach. *ad π. p.* 1002. nec inter cauſas famoſas ex delicto numeratur damnum injuriâ datum, quia, etſi ponamus conſulto & malo animo datum, tamen, quia hoc factum contumeliam conjunctam non habet (alioquin & injuriarum actio competeret, uti obſervatum in cauſa Sivert contra Ham Ruland. *de commiſſ. part.* 3. *lib.* 8. *cap.* 2. *n.* 35. & in Cam. Imp. cum actione L. Aquiliæ cumulari poteſt, Gail. *lib.* 1. *obſerv.* 63. *num.* 9. Mynſing. *cent.* 1. *obſerv.* 25. Author. *deciſ. Camer. Imper. verb. Actionum cumulatio in fin.* Carpzov. *part.* 1. *deciſ.* 32. *n.* 14.) non videtur tam atrocem pœnam mereri, Bach. *ad ff. pag.* 765. ſed nec ulla interdicta ſunt famoſa, quamvis ſint ex cauſa delicti *l.* 13. *unde vi.* Illud conſtat, in condictionibus ceſſare ignominiam, quamvis ex cauſis famoſis deſcendant *l.* 36. *d. O. & A.* veluti in condictione furtiva *l. pen. ff. de condict. furtiv.* Wiſſenbach. *diſp.* 11. *n.* 17. Farinac. *in prax. crim. tit. de furt. defin.* 167. *num.* 10. 13. Barboſa *ad l.* 8. *C. ex quib. cauſ. infam. irr.* Hahn. *ad VVeſenb. tit. de his*

qui not. infam. n. 5. Et rerum amotarum *l. 26. ff. de act. rer. amot. l. 2. C. eod.* Bach. *d. Action. diſp* 5. *th.* 11.

XIII. Ex contractu vel quaſi orta quatuor ſunt judicia famoſa, 1. tutelæ, 2. mandati, 3. depoſiti, 4. pro ſocio, & notantur his judiciis damnati, ſi hæ tres conditiones concurrant, ſi quis ſuo nomine fuerit condemnatus, quæ conditio cum cauſis ſuperioribus eſt communis *l. 1. l. 4. §. ult. d. his qui not. infam.* ex qua intelligimus, quod illi ſolum notentur, qui ſuo, non qui alieno nomine damnantur, veluti procuratores, tutores, hæredes: licet enim hæres actionibus ex contractu venientibus etiam ob dolum defuncti in ſolidum teneatur, & lite conteſtata pœnales quoque ex delicto in eum tranſeant *l. ex contractibus* 49. *l. 12. l. omnis* 26. *ff. d. O. & A. l.* 157. *§. ult. l. pœnalia* 164. *cum ſimil. de Reg. Jur.* Bach. *d. action. diſp.* 5. *n.* 4. Sutholt. *diſſertat.* 19. *n.* 23. neutro tamen caſu ita tenetur, ut damnatus infamiæ notam ſubeat: cùm non ex ſuo dolo & delicto, ſed ex alieno conveniatur. Secunda eſt conditio, ſi quis ex his cauſis ob dolum ſit damnatus *l. 6. §. ult. de his qui not. infam. l. 5. depoſiti. §. ſuſpectus* 6. *inſtit. d. ſuſpect. tut.* eſt enim abſurdum infamiâ coërceri eum, qui nihil turpe admiſit, ſed culpâ tantum, ſolitâ negligentiâ, aut imperitia peccavit, quod etiam in hominem idoneum, & frugi cadere poteſt *l. 42. d. Verb. Signific.* ubi Goed. Don. 18. *comm.* 8. Vinnius *in partit. Jur. Civil. lib. 3. c. 20. pag.* 532. Struvius *ad ff. tit. de his qui not. infam. n.* 18. Wiſſenbach. *diſp.* 11. *n.* 16. Tertia & poſtrema conditio eſt, ſi quis condemnatus fuerit judicio directo *l. 1. de his qui not infam.* Nam in contrario non de perfidia agitur; ſed de calculo & ſupputatione ejus, quod contrario judicio agenti abeſt *l. 6. §. ult. ff. eod. l. 5. depoſiti* quæ tamen conditio non eſt addita ob actionem pro ſocio, quæ utrinque eſt directa; ſed ob reliquas tres, quarum quædam directæ, quædam contrariæ: in cauſa tamen mandati interdum contrario judicio de fide violata agitur, damnatusque notatur infamiâ *d. l. 6. § antepen.* Bach. *in commet. ad inſtit. §. 2. de pœn. tem. litig. ibique* Vinnius *in comment.* Quid ergo? An reliquis bonæ fidei judiciis, puta empti venditi, locati conducti, commodati, actione pignoratitia ob dolum & perfidiam damnati infames non erunt? Et quia prætor qua,

546

tor quatuor illa ſuperiora nominatim exceperit & notaverit, haud dubiè in cæteris integram exiſtimationem tueri voluit. Nec defuit prætori ſua ratio, cur quatuor illa à cæteris ſegregaverit. Quamvis enim in omnibus, qui ſe malitioſè gerit, fidem ex æquo violet; in ſolis tamen illis quatuor violat ſpecie amicitiæ, & ſic duas res ſanctiſſimas amicitiam & fidem, quod eſt majoris improbitatis Vinnius & Bach. *d. loc.*

XIV. Judiciorum criminalium hæc eſt diſtinctio, ut quædam publica ſint, quædam non publica. Publica, ſeu quæ ex legibus publicorum judiciorum veniunt, omnia ſunt famoſa. Nihil de hac parte cautum edicto, ſed extat definitio *in l. 7. ff. de publ. judic.* Veluti reſponderunt Scabini Lipſienſes D. I. R. F. in Lipzig / ob es nun wohl an deme / daß ein armer Sünder durch die ihm zu erkante Leibesſtraffe anrüchtig und Ehrloß wird / derowegen Männiglich auſſerhalb ſeines Amtes und des Nohtfalß ſonderliche Gemeinſchafft mit ihm zu pflegen nicht unbillich bedencken träget Menſ. Febr. Anno 1631. Carpz. *pract. crim. part. 3. q. 136. n. 48.* Quæ non ſunt publica, aut ſunt de iis delictis, quæ in judicio publico admiſſa ſunt: aut nec publica ſunt, nec ad judicium publicum pertinentia. Prius genus & ipſum totum famoſum eſſe ſpecies arguunt, uti calumnia accuſatoris, qui ſciens dolo malo falſum crimen intendit, & edicto prætoris infamiam incurrit *l. 7. l. ult. Cod. d. calumn. l. 1. ff. d. his qui not. infam.* Regner. Sixtin. *in Conſil. Marpurg. vol. 2 conſil. 16.* Olim lege Remnia, vel quæ veriſimilior lectio, Kemnia litera K. fronti eorum inurebatur. Et quia non ipſô jure notatur calumniator, ſed ita, ſi calumniæ ſit damnatus *l. 4. §. calumniator ff. de his qui not. infam.* verba ſtatuentis diligenter ſunt perpendenda. Nam ſi dixerit: ἐσυκοφάντησας, id eſt, calumnniatus es; intelligitur eum notâſſe; ſin verô dixerit: non probâſti; illi pepercit. Non enim qui non probat, quod intendit, illico calumniator intelligitur, ſed qui dolo malo falſum crimen intendit *l. 1. §. ſed non utique & §. ſeq. ff. ad SC. Turpill. l. 16. C. ex quib. cauſ. infam. irrog. l. 3. Cod. de Calumn.* Brunnemann. *ibid.* Idem dicendum de illa formula: Sempronius vel Cajus temerè accuſâſſe videtur; temeritas facilitatis veniam meretur *l. 1. §. quæri ff. ad SC. Turpill.* Illa difficultas hic emergit, quod ſi judex ita pro-

ita pronunciaverit: callido commento videris inſtigatoris inſtigator fuiſſe; an tanquam Calumniator notâſſe videtur? ubi diſſidium eſt inter *l.20.ff. de his qui not. infam. & l.1.§. incidit. ff. ad SC. Turpill.* Gloſſographi ſuo more plures afferunt rationes, quibus illæ leges concilientur; ex quibus illam probamus Papinianum *in d.l.20.* nimirum de verbis vel edicti, vel Senatus Conſulti: Marcianum *in d.l.1.§.13.* de ſententia loqui, ſi verba ſpectes, non eſſe calumniatorem eum, qui inſtigavit, inprimis, ſi per alium inſtigaverit: eſſe, ſi mentem & ſententiam *d.l.1.* Plenius poſſumus ita ſtatuere, reſponſum Papiniani *in d.l.20.* non eſſe intelligendum de quovis inſtigatore, ſed de eo, qui inſtigavit per alium: hujus enim callidum commentum eſt, quo ſubducere ſe pœnæ calumniæ ſatagit, atque hunc non teneri quidem, ſi verba SCti ſpectes; teneri tamen, ſi mentem & ſententiam *d. l. 1. §. incidit. junct. §. verum hunc.* Anton. Matthæi *d. crim. in prolegom. cap. 1. n.10.* Bach. *ad ff. p. 761.* Brunneman, *ad l. 8. C. de calumniat.* Illud hîc obſervandum, quòd non omnibus accuſatoribus pœna calumniæ infligatur: ſic enim tutores & curatores non facilè notantur, niſi ſit evidens eorum calumnia *l. 2. C. de his qui accuſ. non poſſ. l. 2. C. de his quib. ut indign.* nec qui perſequuntur necem parentum & liberorum, *l. 2. l. 4. C. de calum. l. ult. ff. d. publ. jud.* & qui juſſu teſtatoris aliquem veneficii accuſat *d. l. 2. C. de calumn.* & fœminis, cùm ſuam ſuorumve injuriam perſequantur, calumniæ pœna remittitur *l. 12. C. qui accuſ. non poſſ.* Struve *exerc. 49. n. 86.* quibus etiam rectè fiſcus connumeratur, cum hoc tamen temperamento, ut non facilè de calumnia fiſci quæratur, nec tamen impunè ferat improbam & evidentem calumniam, *l. pen. C. de advoc. fiſc. l. 5. l. 9. C. ubi cauſ. fiſcal.* Merkelb. *tom. 3. conſil.* Klock. *193. n. final.* idem obtinet in iis, qui ex öfficio crimen aliquod denunciant, Ant. Matth. *de crim. l. 48. tit. 17. n. 8.*

XV. Tale etiam judicium eſt crimen prævaricationis, de quo doctè egit Ant. Matth. *de crim. lib. 48. tit. 9. cap. 2.* Struv. *exerc. 48. n. 97.* & tergiverſationis vid. Ant. Matth *d. tract. lib. 48. tit. 17. c. 3. n. 9.* quæ omnia ſunt hujusmodi, ut, qui judicatus erit, quid eorum in judicio publico feciſſe, cum ſequatur infamia, etiamſi judicio publico non

ſit da-

ſit damnatus *l.1.l.4.§.pen.ff.de his qui not.infam.* & advocatus ob prævaricationem extra ordinem ſolet puniri, Conſt.Crim.Carol.V.*art.*115. Struv.*exerc.*48.*n.*99. Freher *de infam.lib.*3.*c.*13.*n* 7.8.9. & ita in Dicaſterio Jenenſi menſe Novembr. An.1632. deciſum teſtatur Richter *deciſ.*85. Daß gedachter Titius nicht allein als ein prævaricator und Anrüchtiger extra ordinem zu ſtraffen; Sondern auch von dem angeſtellten commiſſions-termin, ſo wohl auch von den andern/ ſo in dieſer Sachen mehr folgen möchten/ zu removiren. Sic etiam pœna relegationis temporalis aut carceris hujusmodi advocato dictata fuit, teſte Richter *d.loc.* menſe Decemb. Ann. 1617. Als ihr uns berichtet/ daß N. N. ſo keinen gradum hat/ und ſich ſonſt zu vielen Sachen zur Güte und Recht für einen Advocaten gebrauchen läſſet/ euren Vettern/ als ſie alter Schulden halber belanget worden/ patrociniret, die zum Handel gehörige geheime Schrifften/ documenta und acta bey ſich gehabt/ durchleſen/ Miſſiven und Exception Schrifften verfertiget/ und dieſe Sache uff ihrem Theil für gut gehalten/ auch für ſeine Mühe honoraria empfangen/ folgends aber dem klagenden Gegentheil/ und wider euren Vettern/ und denen zu Nachtheil in eben derſelben Sache gerahten und gedienet/ und noch dienet/ welches mit ſeiner eigenen Hand Bekäntniß und ſonſten zu beweiſen. Wann ihr dann/ ob er nicht dadurch eine prævarication begangen/ ſeine Ehre verlohren/ und darneben verwircket habe/ daß ihm das advociren billich verbotten/ und er hierüber mit Landes Verweiſung/ Gefängnüß/ oder anderer willkührlicher Geld Straffe beleget werde/ unſere Rechts Berichtung gebeten; Demnach ſprechen wir vor recht: daß ob angezogenem Bericht nach/ gemeldter Advocatus nicht allein pro prævaricatore zu achten/ ſondern auch ſeiner Ehren/ uff vorhergehende Klage/ verlüſtig zu erklären/ und mit zeitlicher Verweiſung oder Gefängniß willkührlich zu ſtraffen/ V.R.W.

XVI. Et generaliter crimina ex ejusmodi cauſis deſcendentia, ex quibus, ſi civili judicio quis condemnaretur, infamis fieret, infamant: ut ſunt, vi bonorum raptorum, injuriarum, &c. Quod, ſi civili judicio condemnatus non fieret infamis, ex eo nec extra ordinem accuſatus, damnatusque infamis erit, ſtellionatus crimen interdum famoſum

moſum eſt, interdum non eſt, quod ex eadem regula definiemus. Famoſum eſt, ſi eo nomine agatur ex ea cauſa, quæ in judicio civili infamiam infligeret, finge de dolo tantùm eo nomine agi potuiſſe; non eſt famoſum, ſi idem crimen admiſſum proponatur in iis contractibus, quorum actiones non ſunt famoſæ, quâ diſtinctione adhibita componendum eſt diſſidium illud *l.2.ff.ſtellion. l.13.§.ult.ff. de his qui not. infam.* Vinnius *in Partit. jur. civil. lib.3. cap.20. pag.534.* Ant. Matthæi *de crim.lib.48.tit.18. cap.3.n.5.* Bach. *ad ff. pag.767.* Huc referri poteſt accuſatio de ſuſpectis tutoribus, cujus finis eſt remotio. Cæterum pro qualitate cauſæ & admiſſi, alii ſimpliciter removentur, alii cum nota infamiæ, alii etiam aliter, & nonnunquam gravius puniuntur. Ob dolum remotus famoſus fit, ob culpam latam non æquè *§.6. Inſtit. de ſuſpect.tutor.* Licet enim culpa lata dolo æqui paretur in contractibus & ſimilibus negotiis *l.226. d. V.S. l. quod Nerva 32. depoſit. l.1.§.1. ſi mens falſ.mod. l.8.§.3.d precar. l.1.§. is quoque 5.d. O & A.* adeo ut, etſi dolus tantum præſtari dicatur, tamen ea appellatione etiam lata culpa intelligatur *l 23.d. R.J l.5.§.2. commod.§. pen.inſtit.quib.mod.re cont.oblig.* hæc tamen ſententia ita eſt temperanda, ut non obtineat, ubi agitur de irroganda infamia *per text. leg.3. §.fin. ff. d. ſuſpect. tut.* Frantzkius *exercit.3. qu 8.* Struv. *exercit 19.n.22.* Diſſentiunt Bach. & Vinnius *ad §.6. inſtit. d ſuſp tut.* Sutholt. *diſſert.3.§.ult.* Wiſſenb. *ad ff. diſput. 51.n.21.* Eſt verò exeptio in *l.11.§.4.d.his qui not.infam.* quando nimirum lex diſertis verbis culpam quoque notat Weſemb. *paratit.n.4. d. his qui not infam.* ibique Dn. Hahn. *in not.* pendente verô cauſa cognitionis interdicitur tutori adminiſtratio, atque alius interea in locum ejus in adminiſtratione rerum ordinandus eſt *l. eum quem C. de ſuſp. tut.* quod ipſa poſtulatione ſuſpecti etiam citra decretum effici videtur *l.14. §.1. in fin. de ſolut.* ſicut enim ſuſpectum, non convictum, in totum removere iniquum eſt, ita eum, qui in ſuſpicionem lite inſtituta vocatus eſt, perſeverare in adminiſtratione non expedit. Dico notanter: lite inſtituta. Non enim protinus, allegatâ cauſâ ſuſpicionis, tutori interim auferenda adminiſtratio, ſed tunc demum, ſi concurrant aliqua indicia, ſuper quibus tutor auditus ſit, & litem

tem conteſtatus, uti probat Antonius Faber. *in Cod. ſuo d. ſuſpect. tut. deſin.* 2.

XVII. Hujus generis etiam eſt judicium militare, ſi quis ignominiæ cauſa ab exercitu dimiſſus eſt *l.* 1. *in pr. & l.* 2. *ff... de his qui not. infam. l.* 3. *C. de re milit.* Wiſſenbah. *ad ff. diſp.* 11. *n.* 18. P. Ærod. *lib.* 10. *rer judic. cap.* 8. aut cui inſignia militaria detracta *l.* 2. *§. ignom. cod.* Bellè hîc quæri poteſt, num ſatis ſit, ex ignominioſa cauſa eſſe quem miſſum, & hanc cauſam eſſe expreſſam, an requiratur, ut addatur nominatim, ignominiæ causâ militem dimitti? poſterius videtur probari *per d. l.* 2. *verſ. & ſi princeps. & ibid. §.* 2. *verſ. ignominioſa*; pro priori tamen pugnat *l.* 13. *§.* 3. *in fin. de re milit.* vid. Freher. *d. infam. lib.* 3. *cap.* 15. *n.* 10. 11. 12. *& ſeqq.* Bach. *ad ff. pag.* 760. caſus, ob quos miles hodie ignominiæ causâ ab exercitu dimitti ſolet, colligi poſſunt auß der Königl. Majeſtät. in Franckreich und der Vereinigter Chur- und Fürſten des Reichs Articuls-Brieff Kriegs-Gerichts Ordnung Art. 4. Solten unter ſolchen conjungirten Soldatesca einige abgöttiſche Schwartzkünſtler/ Zauberer/ Teuffelsbanner/ Veſtmacher/ Waffen ſegner/ oder andere abergläubige Gotteslaͤſterliche Beſchwerer, ſich befinden/ dieſelbe ſollen nach Befindung mit dem Feuer/ Staupen ſchlagen/ Verluſt der Ehre/ oder Verweiſung von der Armée/ abgeſtraffet werden. Artic. 11. Negſt jetzt Högſtged. Herren Alliirten ſoll dero Vorgeſtelleten Generalß-Bedienten und Verordneten Krieges-Rähten/ und dahin gehörigen Perſohnen ſamt und ſonders/ General Auditeur/ Commiſſarien/ oder andern Perſohnen/ ſo mit ordentlicher oder ſonderbahren Commiſſion und Befehl an General hohe und andere Officirer/ auch die Soldatesca insgemein/ es betreffe die Muſterung/ oder was es ſonſt wolle/ von mehr Högſtged. Hn. Alliirten, in dero Nahmen abgefertigt werden/ aller geziemender Reſpect und Ehre erwieſen/ und was ſie auff dero Befehl an jemand begehren/ ohne alles Rückſehen allemahl willig nachgelebet werden; wer ſich dargegen eines Widrigen unterfänget/ oder ſich gar an denſelben mit der Fauſt oder Schmachreden vergreiffet/ oder Gewehr auff ſie zücket/ ſolle mit Gefängnüß/ ſchimpflicher Verweiſung von der ſämtlichen alliirten Soldatesca/ oder wohl gar nach Befindung/ am

Leib

Leib und Leben geſtrafft werden. Artic. 26. Aller Diebſtall im Feld und Guarniſonen wird hiemit ernſtlich verbotten; die geringe Diebſtal ſollen auff erfolgete Reſtitution oder Erſtattung / was abgenommen / nach Gelegenheit des Delicti und ſeiner Umſtände / auff Erkäntnüß des Krigs-Gerichts / zum wenigſten mit ſcharffer Gefängnüß / Gaſſen-lauffen / oder Verweiſung vom Regiment / Compagnie und Soldatesca geſtrafft werden. Artic. 40. Da ein Officirer oder Soldat jemand / er ſey auch ebenmäſſig ein Soldat / oder nicht mit groben Schelt- oder Ehrenrührigen Worten angreiffen / und derſelbe klagen wird / ſoll der Beklagte dem Beleidigten / geſtalten Sachen nach / durch ein zu Recht erkandte Geld-Buß / widerruff und Abbitt / auch wol überdaß / mit Gefängnüß und ſchimpflicher Verweiſung von dem Regiment und Compagnie beſtrafft werden. Artic. 42. Wer meineydig und einen falſchen Eyd ſchweren wird / dem ſollen zwey Finger abgehauen / und als ein Schelm nicht allein von dem Regiment und Compagni / ſondern gar aus der Alliirten Landen ewig verwieſen werden. Art. 64. Solte ſich etwan begeben und erwieſen werden / daß des Commendanten nachgeſezte Officirer und gemeine Soldaten den Commendanten / die Veſtung und Poſten auffzugeben / bezwungen / oder darzu gerathen und verleitet hätten; So ſollen alle Befehlshaber an ſolcher That ſchuldig / und auß den gemeinen Soldaten der zehende Mann ſo das Loß treffen wird / das Leben verwürcket haben / die übrige zu Schelmen gemacht / und auß der Alliirten Landen verwieſen werden: Würden aber Officirer und Soldaten / bloß ohne cooperation geſchehen laſſen / daß der Commendant unzeitig accordirte, und denſelben nach Möglichkeit davon nicht abrathen und abmahnen / ſollen die Hohe Officirer ihrer Ehren und Chargen verluſtiget ſeyn; die Unter Officirer und gemeine Soldaten aber willkührlich geſtraffet werden. Art. 74. Wann gantze Trouppen und Fahnen gar von den Alliirten ſolten abtrünnig werden / ſollen dieſelbe in 6. Wochen zu 3. mahlen nach einander vor Recht citiret, und ihnen ſicher Geleit ab- und zu zuziehen / biß zu Recht verſtattet werden; Befindet ſich alsdann / daß ſie wider Eyd und Pflicht gehandelt / ſo ſolle der Eydloſe / er komme gleich zur Stelle oder nicht / zum Schelmen verurtheilet / und Vogel-frey gemachet

macht/denen andern aber/ſo ſich vor Gericht eingeſtellet /und für Recht gnugſam entſchüldiget haben/das Geleit ohn zerbrüchlich gehalten / und ſie auff freyen Fuß geſtellet/und loßgelaſſen werden. Art. 78. Kein Obriſter/Obriſt-Leuten. Obriſt Wachtmeiſter / Hauptmann/oder andere Officirer ſoll ſeinen Soldaten ihren Sold / Lehnung / Proviant / Kleidung/ oder was ſonſten auff ſie gegeben wird/vorenthalten/ oder ihme abkürtzen/verringern oder ſchmählern/ es ſey waſerley weiſe es wolle ; wer ſich aber deſſen gelüſten lieſſe/ der ſoll vor Gericht geſtellet / und mit Verluſt der Chargen, Ehr oder Leben unnachläſſig geſtraffet werden. Art. 90. Es ſoll auch niemand/ wer der auch ſeye / hoher und niedriger Officirer oder Soldat / keinen Ubelthäter / ſo wider dieſe Krigs Articul oder ſonſt gröblich geſündiget/argliſtig/ gefähr- und wiſſentlich aufnehmen/aufhalten und verhelen / Vorſchub thun und helffen / daß er davon komme und entrinne/weniger bey ſeiner Notoriſchen Unbefügniß denſelben vorſätzlicher weiſe verthädigen/bey ſchimpfflicher Entſetzung ſeiner Charge, oder auch wol/nach der That Beſchaffenheit/ bey Leibes Straffe. Ex quibus cauſis miſſio facta ab exercitu jure communi infamet, eleganter tradit Marquard. Freher. *d. infam. lib. 3. c. 15. ubi n. 14.* refert formulam miſſionis á Julio Cæſare factæ.

XVIII. Cæterum in hoc genere infamiæ, quæ ſententia irrogatur, monendi ſumus, non ſufficere ad infamiam, ut cauſa, quâ notetur, præceſſerit, atque ex ea ſuo nomine quis ſit damnatus, niſi ſit damnatus ſententiâ judicis *l. 19. C. ex quib. cauſ. infam.* non arbitri *l. 13. §. ex compromiſſo ff. de his qui not. infam.* imò nec de actione famoſa ex delicto ad arbitrum iri poteſt *l. 32. §. 6. d. rec. arbitr.* illaque ſententia ſit definitiva, nec interlocutoria *l. 20. ff. de his qui not. infam. l. 17. l. 19. C. eod.* Si enim judex interloquendo diceret aliquem calumniari, qui eſt caſus *d. l. 17.* aut quem moneret, ut ad meliorem frugem rediret, ut *in d. l. 19.* non infamat; gravat tamen exiſtimationem apud viros cordatos, nec præſumitur judex aliquid animo injuriandi, ſed potius corrigendi dixiſſe *d. l. 19.* ibique Brunneman, quod generale eſt in omnibus perſonis, in quibus animus injuriandi non præſumitur, ut in parentibus, præceptoribus, miniſtris verbi divini: ſi verô præco

verbi divini odio indulgens, non tam vitia, quàm perſonam notare voluerit, actione injuriarum conveniri poterit *l. 15. §. adjicitur* ff. *d. injur. l. 5. §. ult. & l ſeq. ff. ad L. A. l. aut facta 16. §. cauſa ff. de pœn.* R. A. zu Augſp. *de A.* 1530. §. Und haben wir. ibi: Daß die Prediger das Evangelium nach Außlegung der H. Schrifft/und Lehre von der H. gemeinen Chriſtlichen Kirchen approbiret und angenommen/predigen/ lehren/ und was diſputirliche Sachen/ſich daſſelbe zum predigen und zum lehren; darzu Stumpfirens / Schmähens und Läſterns enthalten. junct. R. A. zu Speyer de An. 1542. §. damit aber. Ant. Matth. *de crim. lib. 47. tit. 4. cap. 1. num. 7.* Reinking. *d. Regim ſecul. lib. 3. claſſ. 2. cap. 2. n. 7.* & ita verſus B. ad conſultationem N. S. reſponſum meminit Dn. Hahn. *ad VVeſenb. tit. d. injur. num. 5.* Denique ut quis fiat infamis, debet quis cum effectu condemnari, ut ſententia vim ſuam obtineat, neq; aut in integrum reſtitutione aut appellatione infringatur, *l. 1. § pen. de poſtuland. l. 32. C. de transact. l. 6. §. 1. ff. de his qui not. infam.* Quod, ſi prior ſententia ſit confirmata, unde infamiam inchoabimus? ex tempore poſterioris ſententiæ *d l. 6. §. 1.* non enim duæ hîc ſunt ſententiæ, quæ per ſe valeant, ſed una confirmans, in qua tanquam pars includitur confirmata. Hinc notant pragmatici, condemnationem vires ſumere à confirmante, non à confirmata. Quôd ſi ultrò appellationi ceſſerit, retrò infamis erit *d. l. 6.* Illud hîc quæri poteſt: An condemnatum, ut infamiâ notetur, eum duntaxat accipiamus, qui juſtè eſt damnatus, an & qui injuriâ? Si ponamus reum non ſervato judiciorum ordine eſſe condemnatum, ita, ut ſententia ſit nullius momenti, certum eſt eum pro damnato non haberi *l. 4. §. condemnatum ff. de re jud. l. 6. §. quid ſi quis ff. de injuſt. rupt. irrit.* At ſi ritè ſit damnatus, & tamen innocens, quid dicemus? Hic quidem, ſi ex rationibus Philoſophicis hanc difficultatem diluere velimus, non erit infamis; quoad effectus verò juris in infamium numero habetur, authoritate rerum judicatarum, quæ tanta eſt, ut pro veritate habeantur *l. ingenuum 25. ff. de ſtat. hom. l. 1. ff. de his qui not. infam. l. 63. ff. de furt. arg. l. 1. §. ult. ff. de quæſtion.* vid. Grot. *de I. B. & P. l. 2. c. 23. n. 13. in fin.* Ubi verò à principe adverſus ſententiam judicis eſt reſtitutus, ne retrò quidem inter infames & damnatos fu-

tos fuiſſe, cenſebitur Bach. ad Treutl. *vol. 1. diſp. 8. theſ. 4. lit. C.* Wiſſenbach. *ad ff. diſp. 11. theſ. 24.* Ant. Matth. *de crim. p. 866. & ſeq.* ubi argumenta contraria profligat; ſed quid contra juris erit, ſi homo nocens judicio ſit abſolutus, vitabitne infamiam, nec ne? Diſtinguunt JCti, utrum factum leges notent, an ſententiam? Si factum, uti ſi mulier in adulterio deprehenſa ſit, licèt ſit abſoluta, infamis tamen erit, quia nihilominus verum eſt, illam eſſe deprehenſam; ſin ſententiam, notam effugiet reus, quia verum eſt, damnatum non eſſe *l. 43. §. quæ in adulterio. ff. de rit. nupt.* Ant. Matth. *de crim. p. 868.*

XIX. Ex his, quæ ſuprà diſſeruimus, hæc conſectaria elici poſſunt, quòd non ſufficiat ad effectum infamiæ delatio aut accuſatio, licet reus delatus, à petitione honorum arceatur *l. 7. ff. de mun. & hon.* quod enim quis ſit nocens, non aliunde quàm ex damnatione ſeu ſententia conſtare poteſt? Eleganter Apul. Madaur. Apologia prima: inſimulari quivis innocens poteſt, convinci niſi nocens non poteſt. Et Julianus Cæſar, cùm ante eum Delphivius orator acerrimus Numerium rectorem provinciæ, quem furtorum arguebat, vehementer impugnaret, & documentorum inopiâ percitus exclamaret: Ecquis, florentiſſime Cæſar, nocens eſſe potuerit unquam, ſi negare ſufficiet? prudenter ex tempore reſpondit: Ecquis innocens eſſe potuerit, ſi accusâſſe ſufficiet, auctore Marcellino *l. 18.* Freher. *de infam. lib. 3. c. 5. n. 11.* quomodo etiam in collegio juridico Jenenſi ad informationem der Ober- und andere Meiſter des Leinweber Handwercks unter dem Ringeleln Menſ. Jun. Anno 1630. pronunciatum tradit Richter *deciſ. 80. n. 32.* Nec carcer aut vincula notant *l. 1. C ex quib. cauſ. infam.* ibique Brunneman. Salicet. & Barboſa. Freher. *d. cap. 5. n. 12.* Wiſſenbach. *diſp. 11. n. 26.* niſi ſit carcer perpetuus Brunneman. *ad d. l. 1.* Ringitur Hugo Grotius *apologetic. cap. 17. & 19.* & ſummopere invehitur in perpetuos carceres, ad quos olim fuiſſe damnatum judicio Illuſtr. Ordinum Generalium refert Wiſſenbach. *ad tit. d. V. S. l. 216. n. 5.* Si quis injuſtè eſt in carcerem vel vincula conjectus, Judex & Magiſtratus poteſt à ſuperiore puniri Uti in Cam. Imper. judicatum Ann. 88. 30. Januar. & Senatum Colonienſem ob injuſtam incarcerationem in

600. aureos condemnatum meminit Frider. à Tautenb. *in ſuo virid. concluſ. jurid. concl.* 98. quam ſententiam hic ſubjungimus: In Sachen Steffen Webers Klägern/ eins/ wieder Licentiat Kochman/ als Herrn des Kriegs und Anwalden/ Weiland Herrn Reinharts von Eyſenburg Graffen zu Büdingen/ jetzt deſſen Gebrüdere in Actis benent/ Beklagte anderntheils injuriarum, läſt man es bey der am 6. Maij, An. 78. erhaltenen und purificirten Zeit bleiben/ darauff die Sache vor beſchloſſen angenommen/ und allem Vorbringen nach zu Recht erkandt/ daß gedachtem Beklagten den Kläger beklagter maſſen gefänglich einzuziehen/ zu torquiren, und die in Actis angezogenen Urphede ab zu nötigen/ auch Schaden und Verſäumnüß zuzufügen nicht geziehmet noch gebühret/ ſondern daran zu viel und Unrecht gethan habe/ und derhalben ermeldter Licentiat Kochmann ihn Klägern ſamt deſſen Bürgen ledig zu zehlen/ und vorberührte Urphede herauſſer zu geben/ auch 1000. Gülden/ darzu die Gerichts-Koſten/ ſo derenswegen auffgelauffen/ gedachtem Kläger nach Rechtlicher Ermäſſigung zu entrichten und zu bezahlen/ ſchüldig ſeye/ alß wir ihn auch darzu hiermit condemniren und verdammen. Ruland. *d. com. part.* 2. *lib.* 4. *c.* 1. *n.* 3. Auth. *præjud. C. I. verb. captura.*

X X. Nec tortura infamat *l.* 14. *C. ex quib. cauſ. infam. irrog.* ubi Barboſa & Brunneman. Freher. *d. infam. l.* 3. *d. cap.* 5. *n.* 14. *& ſeqq.* Sicut enim carcer non pœnæ, ſed cuſtodiæ causâ *l.* 8. *§. ſolent ff. d. pœn.* Ita quæſtio non pœnæ, ſed veritatis indagandæ cauſâ eſt inventa *l. pen. de quæſt.* adeò ut ſi accuſatus vel inquiſitus magnâ conſtantiâ crimen in quæſtione negaverit, & tormenta patientiâ vicerit, ſit abſolvendus *l. ult. ff. de calumn.* quam ſententiam quotidiana praxis comprobat, dum reos in quæſtione crimen negantes abſolvi, & carceribus tota die liberari videmus, præſtitâ tamen ab iis Urphedâ, daß er die Gefängniß und Marter weder mit Worten/ oder Wercken/ heimlich noch öffentlich in keinerley weiſe und wege rechnen oder ahnen wolle *art.* 20. *Ord. crim.* ubi Matth. Stephan. *in not. n.* 5. Johan. Zanger. *d. quæſt. & tortur. c.* 5. *n.* 2. Johan. Sichard. *conſil. crim.* 9. *n.* 1. ubi tradit carceratum non teneri jurare aliter, quàm quòd carcerem, & quod ratione ejus ſibi contigit, nec per ſe, nec per alios vindicare velit Carpzov. *pract. crim. p.* 3. *q.* 125. *n.* 15. 16.

n.15.16. Sigiſmund. Finckelthauß *obſervat*.9.*n*.5.& *ſeq*. ubi ſecundum hanc ſententiam â Facultate Juridica Lipſ. Anno 1621. pronunciatum eſſe refert: non enim indulgendum magiſtratui, ut conceſsâ ſibi jurisdictione petulanter abutatur; cujus rei in aula Imperatoris memorabile exemplum in cauſa Steinberg contra Hildesheim 4. *Martii Anno* 1603. notat Ruland. *d. commiſſ. part*.2.*lib*.4.*cap*.16. & probat ex ſententiis Cam. Imper. apud Sailer. & Barth. 4. Novemb. Anno 1624. 22. Decemb. Anno 1539 1. Junii 8. Octobr. An. 1561. & præjudiciis apud Barth. 5. Decemb. Anno 1537. 28. April. Anno 1563. lit. C. & 3. Nov. Anno 1564. lit. B. 7. Februar. Anno 1568. lit. C. quod Urpheda antiqua & ſolita ſit præſtanda, formulam Urphedæ in Cam. Imper. uſitatam ex Gilman. *in deciſ. Imper. Vocabulo Urpheda*. ſuppeditant Wehner. *pract. obſerv. voce* Unfried Urphede Ruding. *cent*.5. *obſ*.43. *n*.2. Et quod reus poſt torturam abſolutus infamiâ non afficiatur deciſum refert in Dicaſterio menſe Decembr. Anno 1625. Richter *deciſ*.80.*n*.30. *ad requiſitionem* Hanſen Voilßburg Schuſtergeſellen in Ichtershauſen: Haben Hanß und Hanß Wilhelm Mülner / Gebrüdere von Erffurd / vorgeben / daß ihnen 213. Gülden auff der Straſſen von 2. Reutern genommen worden / dabey man euch Schuld gegeben / als hättet ihr dieſes verkundſchaffet / dannenhero auff ſchrifftliches Begehren dieſer beyden Müllner ihr im Amt Ichtershauſen eingezogen / und mit ewerer Nohtturfft darauff ungehöret torquiret worden / aber mit guten reinen Gewiſſen / wegen guter gerechter Sachen alles mit nicht geſtehen verantwortet / deßhalben ihr im Amt loßgeſprochen / und wieder frey und ledig gelaſſen worden. So nun gleich etzliche euch hart zu ſetzen / daß ihr faſt nicht mehr ſicher deren Ohrt wohnen / noch euer Handwerck treiben könnet / auch der Schöſſer zu Ichtershauſen euch euer Pferd vorenthält / ſo iſt doch die außgeſtandene Peinligkeit euch an euren Ehren / guten Nahmen und Handwerck / geſtalten Sachen nach / unſchadlig. Et tantum abeſt, ut is, qui tormenta patientiâ vicit, fiat infamis, ut, ſi injuſtè fuerit tortus, judicem convenire poſſit *l*.32.*ff*.*d*.*injur*.*l*.15.§. ait prætor *ff*.*eod*. P.H.O. *art*.61. *in fin*. ubi Matth. Steph. Georg. Rem. videſis Carpzov. *in pract. crim. part*.3. *q*.127. Si verò præviis legitimis indi-

indiciis & conſilio prudentum ſit tortus, nulla actio contra judicem competit P.H.O. *d.art.61. verb.* So der Beklagte in einen ſolchen Argwon und Verdacht/ uti Domini Scabini Lipſienſes ſæpius pronunciârunt, notante Carpz. *in pract. crim. d.q.* 127. *n.*29.30. & ita in An. 1661. Als ihr uns rechtliche Reſponſa, geführte Gezeugniß/ ergangene Schrifften und Beylagen mit F.H.D.O. auch A.B.C.J.W. bemerckt/ beneben 2. Fragen zu geſchicket/ und euch des Rechten darüber zubelehren gebeten habt: Demnach ſprechen wir Churfürſtliche Sachſiſche Schöppen zu Leipzig darauff und anfänglich auff die erſte Frage vor Recht/ habt ihr eure Magd C. S. ſo eines Diebſtals auff 200. Thlr. wegen verdächtig gehalten worden/ gerichtlichen angeklaget/ und einziehen laſſen; Als ſie nun auff vorgehendes Erkäntnüß bedeuteten Dibſtals wegen mit der Tortur und Schärffe angegriffen/ ihre Unſchuld aber in der Marter erhalten/ und abſolviret worden/ iſt ſie wider euch eine injurien Klage anzuſtellen/ und die Injurien auff 2000. Thaler zu ſchätzen gemeinet. Ob nun wol vorgedachter maſſen Catharina Sellin auff euer Angeben eingezogen/ und auff die Tortur bracht worden: dieweil aber demnach vermittels der Gerichte/ ſolches auff vorgehende Indicia und rechtliches Erkäntniß geſchehen/ in welchem Fall und wann gleich die torquirte Perſohn ihre Unſchuld in der Peinl. Frage erhält Inhalt K. Carls des V. und des Heil. Reichs P.H.O. wider den Ankläger noch die Gerichte in einige Straff oder Anſpruch zu nehmen nicht befugt nach mehrem Inhalt der Beylagen/ und euer Frage: So iſt erwehnte Cathr. Sellen/ deßwegen einige Klage beſtändiger weiſe wider euch anzuſtellen zu Recht nicht befugt. Zum andern und auff die andere Frage zu antworten/ ſprechen wir: Wann gleich mehr erwehnete Catharina Sellen eine Injurien Klage auff 2000. Thlr. allbereit wider euch angeſtellet/ ſolche auch von den Gerichten angenommen worden wäre: So ihr aber dennoch obgedachte eure Exception und Nohtdurfft ſo bald und noch vor der litis conteſtation gebührlichen vorſchützen und durch Anziehung aus den Acten in continenti beybringen würdet/ nach mehrem Inhalt euer Frage/ ſo möchtet ihr nach Gelegenheit dieſer Sachen/ da exceptio litis ingreſſum impediens opponiret wird/ auff die angeſtellete Klage zu antwor-

worten/und litem zu conteſtiren nicht angehalten werden V.R.W. Et in eadem cauſa Facult. Jurid. Helmſtad. 8. Maii eodem Anno: Als uns Decano-Seniori, und andern Doctoribus der Juriſten Facultät bey der Univerſität zu Helmſtädt ihr vorbeſchriebenen Bericht nebſt hiebey wieder zurück kommenden und mit F.H.D.O.A.B.C.J.V. & △ bemerckten Anlagen zu geſand/und daß wir darüber und die dem Bericht einverleibte zwo Fragen unſer Rechtliches Bedencken euch eröffnen möchten/gebeten; Demnach haben wir ſolchen Bericht zu ſamt denen Beylagen bey collegialiſcher Verſamlung mit Fleiß verleſen und wol erwogen; erkennen darauff und angeregte Frage für Recht; Ob zwar eure geweſene Dienerin Catharina Sellen bey ihrer Litis conteſtatione negativa Inhalts lit. D. ihre reconventionem proteſtando reſerviret, auch nachgehends laut der Beylage ſub Signo △ wegen beſchüldigten furti der 200. Thaler abſolviret worden; Alldieweil jedoch in der wider ſie angeſtelten Inquiſition, ſo fort zu Anfang ein und ander Jndicium, wodurch ſie nicht wenig graviret befunden/ die Acta auch dem Bericht nach darauff ad Facultatem Juridicam verſchicket/ und der Inquiſitin auff die befindliche Indicia die ſcharffe Frage auff gewiſſe Maſſe zu erkand worden: So habt ihr ſo geſtalten Sachen nach mit beſchehener ener Anklage keine Straffe verwircket/ weil die böſen erfundenen Anzeigungen der geſchehenen Frag entſchüldigte Urſach geben P.H.O. Artic. 61. in pr. Und iſt demnach C.S. und inſonderheit/weil in der intra acta geſprochener Urtheil ſolche Reconvention als unzuläſſig übergegangen/ euch reconveniendo auff 2000. Thlr. zu belangen nicht befugt/ihr ſeyd auch darauff ſo bewandten Sachen nach euch einzulaſſen/und litem zu conteſtiren nicht ſchüldig/ V.R.W.

XXI. Nunc videndum, quid de relegatione dicendum, num & hæc infamet? concors eſt Dd. ſententia, quod tunc demum infamet, ſi cauſa, ob quam irrogatur, ſit famoſa *arg. l. ictus fuſtium* ff. *d. his qui not infam.* niſi enim delictum, ob quod quis relegatur, infamiam irroget, ipſa relegationis pœna infamiam non irrogat Hartm. Piſt. *obſ.* 177. *n.* 45. Weſemb. *vol.* 1. *conſ.* 19. *n.* 74. Et hoc de jure communi veriſſimum eſt, Carpzov. *in pract. crim. part.* 3. *q.* 136. *n.* 50. *& ſeq.* Ex quo

conſe-

conſequitur, quod relegatus ab uno loco in alio ad publica officia & honores ſit admittendus, idem Carpzov. in I.F.R.S. *p.4.con.47.d.*11.12. uti Domini Scab. in cauſa A.O. zu Eißleben Menſ. Auguſt. A.1628. reſponderunt: Seyd ihr rechtmäſſiger weiſe zu einem Gerichts-ſchöppen des Orts erkieſet/und gewehlet worden. Wann ihr nun gleich hie bevor im Stifft Magdeburg des Landes verwieſen wäret: ſo möchte doch derowegen die einmahl geſchehene Wahl nicht hinderzogen werden; ſondern ihr würdet zum Gerichts-Schöppen-Amt billig gelaſſen werden. Es wäre dann/daß ihr wegen einer ſolchen Begünſtigung/ ſo Inhalt der Rechte infamiret, und anrüchtig machet/ verwieſen worden/ auff den Fall würdet ihr auch ſelbiges Ortes vor unrichtig gehalten und zum Gerichts-Schöppen-Amt keines weges admittiret V.R.W. In reliquis levioribus arbitrariis pœnis puta carceris (moribus enim noſtris placuit carcerem non ſolum eſſe manſionem reorum, ſed & pœnam Carpz. *pract. crim. part.3. qu.*133. *n.*33. *& ſeqq.*) & mulctâ pecuniariâ infamia ceſſat, non ſolum quod rariſſimè hujus pœnæ ſit cauſa famoſa: ſed & quod judex arbitrariè reum puniens, cenſeatur diſpenſâſſe cum infamia Matth. Weſemb. *in paratit. ff. d. his qui not. infam. n.*8. Hartm. Piſt. *d. obſ.*177. *n.*13. quod & verum exiſtimat Carpzov. *d.q.*136. *n.*53. ſi mulcta pecuniaria cum relegatione conjungatur, non verò hæc ſed illa delinquenti irrogetur. Reliquas verô pœnas corporis afflictivas, uti ſunt fuſtigatio, amputatio manus, hodie infamiæ notam inurere nemo fâcilè negaverit: Licet enim ictus fuſtium per ſe infamiam non importet, niſi cauſa & delictum famoſum præceſſerit *l.* 22. ff. *d. his qui not. infam.* quia verò pœna corporalis (uti eſt fuſtigatio Farin. *prax. crim. lib.*1. *tit.*3. *q.*19. *n.*29. Carpzov. *pract. crim. p.*3. *q.*129. *n.*15.16.) non imponi ſolet, niſi ex cauſa famoſa, utique illa pœna infamiam infert Carpzov. *d. q.*136. *n.*49. *& part.*3. *q.*129. *n.*14. quomodò etiam ad requiſitionem opificii piſtorum zu Lobenſtein in colleg. jurid. Jenenſi menſe Auguſt. Anno 1635. reſponſum teſte Richtero *deciſ.*80. *n.*28. Hat einer Handwercks Genoß/ Hanß Müller ſich unterſtanden/ auff einen Käyſerl. Soldaten auffzupaſſen/und mit dreyen Schüſſen ihm vom Pferd abzuſetzen und zu ermorden. Da nun durch Urthel und Recht

ihm

ihm deßwegen mit Staupen-ſchlägen die Landes-Verweiſung zu erkennet worden: So wird er auff euer Anhalten von der Obrigkeit auß dem Handwerck billig entſetzet / und ſeyd ihr ihm unter euch / als einen ehrlichen Mittmeiſter zu dulden nicht ſchüldig / V. R. W. Non incommodè hîc addimus, quod Hebræi de Regibus tradunt, quibus in eas leges, quæ de officio regis ſcriptæ extabant, peccantibus inflicta ſunt verbera; ſed hæc verberatio vel vapulatio, ſicut eam deſcribunt Rabbini pœnitentiæ potius genus, & quidem voluntariæ fuiſſe videtur, quàm pœna ob crimen inflicta: Reges enim ipſi deligebant, à quibus verbera exiperent, & modum verberandi ſtatuebant. Nec ignominioſa fuit hæc caſtigatio apud judæos: nam eos, qui hanc paſſi erant, infamia non ſequebatur, nec dignitatis gradu excidebant Grot. *d. J. B. & P. lib. 1. cap. 3. n. 20.* Salmaſ. *in defenſione Regia pro* Carolo I. *pag.* 36. 37. Verum hæ nugæ ſunt & fabulæ Rabbinicæ vid. Conring. *de Republ. Ebræor. n.* 76. 77. omnium quippe ſeculorum ac gentium una vox fuit, & una hæc ſententia, Regem non eſſe, nec dici debere, à quo ratio eorum, quæ ageret, exigi poſſet, aut qui propter malè facta pœnam perſolvere deberet. vid. Joſephum *lib. 15. antiquit. cap. 4.*

XXII. Ex his itaque cauſis, de quibus ſuprà egimus, damnatus fit infamis. Cæterum & infamiâ notatur, qui pro damnato quoad effectum juris habetur: uti qui crimen eſt confeſſus *l. 5. ff. de his qui not. infam.* ubi JCtus eum, qui pactus eſt, putat fieri infamem, hac ſolâ ratione, quia, qui paciſcitur, intelligitur crimen fateri: Vult enim ita inferre. Qui intelligitur crimen fateri, ille fit infamis. At, qui paciſcitur, intelligitur crimen fateri. Ergo. Quem verò effectum habet confeſſio ficta, illum multò magis confeſſio vera, formalis & expreſſa. Notantur ergo damnati, confeſſi & pacti, qui pro confeſſis habentur. Nec facimus cum Bocero, qui *claſſ. 5. theſ. 11.* negat tantum eſſe duas cauſas infamiæ, poteſtatem juris & ſententiam, addens tertiam cauſam, pactionem: poteſt enim hoc modo addi quarta cauſa, confeſſio. Nos itaque ſtatuimus, quòd quis notetur infamiâ, qui vel damnatur, vel qui pro damnato habetur, Bach. *ad π pag.* 768. Dn. Hahn. *ad Weſemb. de his qui not. infam. n. 3.* Excutiendum itaque, in quibus

cauſis quis ob pactionem fiat infamis. Diſtinguendum hîc eſt inter de-
licta, quæ ſunt vel publica, vel privata. In delictis publicis capitalibus,
quæ mortem ingerunt, ante & poſt inſtitutam accuſationem licita eſt
pactio gratuita & transactio *l.18.C.de Transact.* ex ratione *l.1.ff.d.bon.
eor. qui ant.ſent. l.ult.ff.d.prævaric.* nec ob id reus pro convicto habe-
tur *d.l.ult.ff.* Vinnius *d.transact. cap.7.n.3.8.* ita tamen, ut nullum fi-
at præjudicium alii accuſatori, qui non transegit, vel magiſtratui Vin-
nius *d.cap.7.n.9.10.11.12.* Carpzov. *pract. crim.part.3.q.148.& p.2.q.
80.n86.* Anton. Matthæi *d.crim.pag.946.* Excipitur tamen ab illa re-
gula adulterium: de hoc enim transactio vel pactio non gratuita ſpe-
ciem quandam lenocinii præ ſe fert Vinnius *d.cap.7.n.17.18.* Carpz.
in pract. crim.part.2.q.55 n12. & q.71 n.31.& ſeq. gratuita tamen re-
miſſio valet *l.2.§.cæterum l.miles 11.l.14.l.29.§.plectitur ff. ad L.jul.d.
adult. l.29.l.34.ff.d.jur.fiſc.* Anton. Matthæi *d.crim.pag.948.* Barbo-
ſa *ad l.18.C.n.11.* Hodie verò in adulterio quoque transactionem im-
punè fieri poſſe ex aliis refert & probat Carpzov. *d.q.55.n.14.& d.q.71.
n.34.* Richter. *ad l.18.Cod.d.transact.n.70.71.* Struv. *ad ff.exercit.6.
n.61.* Brunneman. *ad d.l.18.C.* qui tamen cum Molina diſtinguit in-
ter ſimplicem remiſſionem & transactionem, & illam licitam, hanc ve-
rò etiam hodie prohibitam eſſe ſtatuit. In aliis verò publicis crimini-
bus, quæ pœnam ſanguinis vel ultimi ſupplicii non ingerunt, trans-
actio & pactio eſt prohibita *d.l.18 C.* Vinnius *d.cap.7.n.13.21.& ſeqq.
& in partit. Jur.Civil.lib.3.cap.20.pag.536.* & quidem ſi poſt inſtitu-
tam accuſationem transactum fuerit, reus habetur pro confeſſo *l.ult.
ff.d.prævaric.l.4.l.ejus qui 29.ff.d.jur.fiſc.* & mulctatur pecuniâ fiſco
inferendâ *l.34.ff.d.jur.fiſc.* Dico: poſt inſtitutam accuſationem; quia,
ſi ante cæptum judicium facta ſit transactio, eſt quidem ipſa invalida
in crimine non capitali, ſed non inducit fictam confeſſionem, licet ve-
rô transactio pendente judicio facta habeatur pro rei confeſſione, quæ
fictio eſt, non tamen hinc ſequitur altera fictio, ut reus per confeſſio-
nem pro confeſſo habitus ſimùl ante ſententiam habeatur pro judica-
to & condemnato: nam ita fictio geminaretur vid. *l.2.C.d.abolit.& l.
29.ff.d.jur.fiſc.* ſi verò gratuita practio ſit inita, illa eſt invalida in cri-
mine

mine non capitali, etiam ante litem conteſtatam facta *l.1. in pr. & §.7. ff. l.2. l.6. Cod. ad Sct. Turpill.* non tamen efficit, ut reus pro confeſſo habeatur, licet poſt litem conteſtatam ſit pactus *l.4. ff. d. jur. fiſc.* Vinnius *d. cap.7. n.25. 26. 27.* cæterum hodie de illis criminibus transactionem eſſe licitam tradit Carpzov. *pract. crim. p.3. q.148. n.17.* & ex eo Struv. *d. exercit. n.62.*

XXIII. Sed quid dicendum de criminibus privatis? adhibenda hîc eſt diſtinctio, num de illis delictis criminaliter, an civiliter agatur. Illo caſu transactio non eſt admiſſa, ſed reus hic habetur pro confeſſo, & accuſator officio judicis coërcetur *l. ſi quis 7. §.1. ff. ad Sct. Turpill.* Vinnius *d. transact. d. cap.7. n.29.* poſteriori caſu licita eſt pactio de maleficio jam commiſſo: ſi enim nondum ſit commiſſum, & quid detur, aut promittatur, ne fiat, aliud juris eſt *l.7. §.3. l.27. §.3. ff. d. pact.* cujus transactionis etiam nudo pacto interpoſitæ interdum ea vis eſt, ut per eam ipſo jure tollatur actio, ut actio furti & injuriarum: Lex enim XII. tabb. his caſibus expreſsè paciſci permiſit *d. l.27. §.2. verſ. ſed ſi l.6. l.7. §.14. l.17. §.1. ff. eod.* interdum per exceptionem, ut ſi ſit transactum de interdicto unde vi, quatenus privatam cauſam contingit *d. l.27. §4. verſ. item ne*, aut de actione legis Aquiliæ, imò ſi nulla poſt transactionem ſupereſt actio; ſi tamen actio ex maleficio orta ita ſit comparata, ut damnatum ſequatur infamia (qualis actio furti, vi bonorum raptorum, injuriarum Carpzov. *pract. crim. p.2. q.94. n.72.* & de dolo *l.1. ff. d. his qui not. infam. §.2. Inſt. d. pœn. tem. litig.*) reus, qui tranſigit, ab actione quidem liberatur, notam tamen infamiæ non effugit *l.4. § ult. l.5. l.6. §.3. ff. h. t.* qui textus omnes de pacto transactionis facto loquuntur Vinnius *in comment. §.2. inſtit. d. pœn. tem. lit.* ibique Bach. ſi verò ſine pecunia data gratis paciſcatur, aut quidem interveniente pretio, ſed auctore prætore, non notatur *d. l.6. §.3. & 4.* ſic uti etiam ſi talis ſit actio, ex qua damnatum non ſequitur infamia, uti actio legis Aquiliæ, & interdictum unde vi, aliudve ex maleficio deſcendens, non notatur infamiâ, qui aliquo dato, ſeu cum pretio paciſcitur, licet ſine prætore, & ſic in genere poſſumus argumentari: Ex qua cauſa damnatum non ſequitur infamia, de ea etiam cum pretio paciſcens non notatur infamiâ. Atqui talis eſt actio legis Aquiliæ, & interdi-

terdictum unde vi, uti ſuperius probatum dedimus: contra verò, ex quo delicto damnatum ſequitur infamia, de eo paciſcens pretio dato ſine prætore fit infamis, quod tamen cum hoc temperamento eſt intelligendum, & reſtringendum ad transactiones poſt litem conteſtatam, pendente judicio: ideo enim infames fiunt, quia habentur pro confeſſis *l.5.ff.d.tit.* confeſſi autem pro judicatis *l.1.ff.d. confeſſ.* aliud igitur dicendum erit, ſi ſit facta transactio lite nondum conteſtatâ. Quem enim effectum non habet extrajudicialis expreſſa confeſſio, illum multo minus ficta confeſſio: repugnat enim rectæ rationi, plus valere fictionem, quàm ipſam rei veritatem. Atqui extrajudicialis expreſſa confeſſio non facit, ut reus habeatur pro judicato *l. poſt rem. 56. ff. d. re jud. & l.un. Cod. de confeſſ.* Ergo. Ficta verò eſt tantum confeſſio, ſi quis pretio dato paciſcatur *l.5.ff. d. his qui not. in fam.* Dn. Hahn ad Weſenb. *d.t. de his qui not infam.n.5.* Quicunque igitur de furto, rapina, injuria, dolo malo, tranſigit, antequam cauſa judicio tractari cæpta ſit, is in ea cauſa eſt, ut non notetur: qui verò poſt litem conteſtatam de illis cauſis tranſigit, ex ſola pactione infamis fit Vinnius *in tract. de transact. cap.4.* Hinc eſt, quod in Camer. Imper. transactiones ſuper injuriis non confirmentur, ut denegata eſt confirmatio transactionis in cauſa injuriarum Sebaſtiani Lincken/ contra Philippum Romberg 17. Novembr. Anno 63. & in cauſa Fudderer/ contra Chriſtophorum Senfften Gail. *lib.2. obſ.102.n.16.* vid. Auth. *præjudic. Cam. Imper. verb: injuria pag.* 154. qui ex Saylero adfert præjudicium de A. 1526. 2. Nov. ubi transactio injuriarum in Camera obſervata & cönfirmata Ruland. *de commiſſ. part.3.lib.8.c.4.n.7.* Illa difficultas hîc emergit, an infamis erit reus, ſi actor, deferente reo, furtum ſibi eſſe factum juraverit? videtur enim hoc eſſe aſſerendum, juramentum enim præſtitum habetur pro veritate *l.11. §. item de jurejurand.* & ei, qui juravit, datur in reum actio in factum ad inſtar actionis judicati *l.8.C. de reb. cred.* & ſi ſufficit ficta damnatio & ficta confeſſio ex pacto præſumpta, quidni & ſufficiat juramentum actoris. Verum enim verò diſpar eſt ratio juramenti: qui enim confitetur, ſe ipſum damnare cenſetur, & is, qui pretio dato paciſcitur, cùm corrumpat

rumpat adverſarium, conſcientiâ criminis id facere creditur; hæc verò non eſt intentio & mens juramentum deferentis: hic enim magis fretus ſuâ causâ, non ſperans adverſarium ſuum juraturum (aliâs non deferret) præſumitur deferre juramentum. Qui igitur non eſt pactus, nec confeſſus, nec verè damnatus ob aliquòd crimen, ille non fit infamis. At qui cùm actor juravit, ſibi furtum eſſe factum, reus non eſt pactus &c. E. Hinc ſi in juramenti præſtatione ſubſiſtarur, reus non eſt notatus *l.9.§.2.de jurejur.* illud liquidum eſt, quod, qui juravit, ſe non feciſſe furtum, non fiat infamis *l.6 §.ſed & ſi 4.ff.de his qui not. infam.* in quo vix videtur ratio dubitandi Bach. *ad π pag.*770. Illud hîc adjiciendum, quòd in actionibus famoſis ex contractibus paciſcens infamiâ non notetur, quia in his cauſis non tam turpis eſt pactio, & potius de eo, quod adverſarii intereſt, interpoſita præſumitur, quàm ex conſcientiâ doli *l.7.ff.eod.* Vinnius & Bach. *in comment.ad inſtit.§.2.d.pœn.tem. litig. & ad π.pag.772.& ſeq.*

XXIV. Sequuntur nunc cauſæ, ex quibus infamia facti oritur. Interpretes juris dicunt, infamiam facti non eo ſenſu, quo Ulpian. in *l.39.ff.d.furt.* facti ignominiam, ſed quatenus jus & factum in multis partibus legum noſtrarum opponuntur: ut cùm juris vel facti ignorantiam dicimus. Hæc infamia facti non eſt in jure fundata; nec enim jure conſtitutum, ut qui tale quid leviusculum admiſit infamiâ notetur; ſed conſiſtit in judicio gravium virorum & cordatorum, qui ſecundum regulam honeſtatis moralis de actionibus hominum judicant, quale judicium à multis non magnopere curatur, Catullianum illud ſibi tacitè occinentibus: *rumoresque ſeveriorum omnes unius æſtimemus aſſis.* Cauſæ verò, ex quibus infamia hæc oriatur, non ſunt jure ſancitæ, ſed dependent illæ à judicio virorum gravium, qui tale factum ut turpe & probroſum improbant. Quod igitur fit contra honeſtatem moralem, vel contra bonos mores, & à viris cordatis tanquam turpe improbatur, illud infamiam facti fovet, quæ infamia involvit reſpectum eſſentialem ad factum tale, quod à viris cordatis tanquam turpe reprehenditur, DEUS vim judicatricem humanis actionibus ducem addit, quâ contemptâ obbruteſcit animus. Veriſſimum eſt

 quod

quod ſcripſit Ariſtoteles 1. *Eth. Nic.* 1. in moralibus non æquè, ut in mathematicis diſciplinis certitudinem inveniri, quia diſciplinæ mathematicæ à materia omnes formas ſeparant, & formæ ipſæ tales plerumque ſunt, ut nihil habeant interjectum, ſicut inter rectum & curvum nihil eſt medii. At in moralibus circumſtantiæ etiam minimæ variant materiam, & formæ, de quibus agitur, ſolent habere interjectum aliquid ea latitudine, ut modò ad hoc, modò ad illud extremum propius accedatur, ſic inter id, quod fieri oportet & recta ratio præſcribit, & inter id, quod fieri nefas eſt & recta ratio ut turpe prohibet, medium eſt, quod licet, modò verò huic, modò illi parti propinquius. Hinc ſæpe ambiguitas oritur, ſicuti in crepuſculo, aut in aqua frigida caleſcente, ita ut teſte ſummo Philoſopho Ariſtotele 3. *Nic.* ſæpe ſit difficilis judicatio, quid cui anteponendum, quæ hæſitatio, ſi attenta conſideratione expediri nequeat, ſequendum erit illud Ciceronis *d. off. lib.* 1. *Bene præcipiunt, qui vetant quicquam agere, quod dubitas æquum ſit, an iniquum.* Non nunquam in rebus dubiis poſt examen aliquod animus in medio hæret, & huc aut illuc ducitur argumentis ex re petitis Vasq. *l.* 2. *diſp.* 62. *cap.* 1. *n.* 1. Med. 1. 2. *qu.* 14. aut ex opinione, quam habet de aliis hominibus ſententiam ſuper ea re pronunciantibus. Ut igitur quis activum judicium rectè conformet, tenetur audire ſapientum conſilia Franciſc. Victor. in *aureo ſuo opuſculo de jur. bell.* 21. 24. *& de Indis noviter inventis. rel.* 1. *n.* 12. Nam ἔνδοξα ſive probabilia ſunt teſte Ariſtotele 1. *Top. cap.* 1. quæ omnibus videntur aut plurimis, aut certè ſapientibus, iisque rurſum, aut omnibus, aut pluribus, aut præſtantioribus, Grot. *d. I. B. & P. lib.* 2. *cap.* 23. *num.* 1. 2. 3. 4. judicium itaque virorum prudentum minimè eſt contemnendum, & fugienda ſunt illa omnia, quæ ſalva pietate & officiorum regulis fieri non poſſunt, licet apud homines illa facta pœnis non ſubjaceant. Sic apud multos populos ſcrutari licet: apud Lacedæmonios & Ægyptios etiam furari licebat Grot, *d. I. B. & P. lib.* 3. *cap.* 4. *n.* 2. Et multa dicuntur licere eo, quòd impune fiant, partim etiam, quòd judicia coactiva illis auctoritatem accommodent, quæ tamen aut exorbitant à recti regula, ſive illa in jure ſtrictè dicto, ſive in aliarum virtutum præcepto

poſita eſt, aut certè omittantur ſanctius & cum majori apud bonos laude. Hinc quæ pugnant cum recti regula, ſive hæc ſit poſita in jure ſtricto, ſive aliarum virtutum præcepto conſiſtit, illa rectè à viris cordatis improbantur, licet forſan impune fiant, Cicero *off.* 1. inter juſtitiam & verecundiam ita finis regit, ut juſtitiæ partes ſtatuat, non violare homines, verecundiam non offendere, & Seneca *lib. 2. d. ira cap. 27. Quam anguſta innocentia eſt ad legem bonum eſſe? Quantò latius officium patet, quàm juris regula? quàm multa pietas, humanitas, liberalitas, juſtitia fides exigunt? quæ omnia extra tabulas publicas ſunt.* Ubi videmus, jus à juſtitia diſtingui, quia jus accipit id, quod in judiciis externis viget, & eleganter Plato ſic loquitur: *Deus metuens ne plane interiret genus humanum, dedit hominibus juſtitiam ac pudorem, ornamenta civitatum, & ad amicitiam colligandam vincula*, quem refert Grot. *d. I. B. & P. lib. 3. cap. 10. n. 1.* Ex quibus liquido patet, quód à regula recti, id eſt, à jure naturali, uti explicat idem Grot. *d. I. B. & P. lib. 1. cap. 1. n. 9.* exorbitent, non tantùm quæ cum juſtitia expletrice pugnant; verùm etiam quæ cum præcepto aliarum virtutum: jus enim naturæ quatenus legem ſignificat, non ea tantùm reſpicit, quæ dictat juſtitia expletrix, ſed aliarum quoque virtutum, ut temperantiæ, fortitudinis, prudentiæ actus in ſe continet, ut in certis circumſtantiis non honeſtos tantum, ſed & debitos Grot. *d. I. B & P. lib. 2. cap. 1. n. 9.* Tale itaque factum, quod à regula recti ita exorbitat & à viris cordatis tanquam turpe & indignum improbatur, infamiam facti nutrit & fovet Freher. *d. infam. lib. 3. cap. 22. num. 8. in fin.* Uti eſt judicium ingrati, quod vitium apud majores noſtros ſemper odio & deteſtationi fuit, licet apud Romanos nulla actio in ingratum ſit prodita vid. Senecam *de benefic. lib. 3. cap. 6. 7.* & Grot. *d. I. B. & P. lib. 2. cap. 20. n. 21.* I. Ob hoc itaque vitium liberti, qui eſt ingratus erga ſuum Dominum vel Patronum, exiſtimatio apud bonos & honeſtos viros gravatur *l. 27. C. d. in offic. teſtam.* ibique Barboſa *num. 36.* Et rectè jure ſancitum eſt, ſi ſit inſignis ingratitudo donatarii, & talis, quæ ſceleri eſt affinis aut conjuncta, quod donator donationem factam revocare, & tanquam ab indigno auferre poſſit *l. ult. Cod. de rev. donat.* & Vaſallus ob feloniam

commiſ-

commiſſam feudo privari poſſit 2. *F.* 23. 1. *F.* 21. 2. *F.* 24. 55. *§. firmiter.* quo caſu donatarius & Vaſallus infamiam facti non effugiunt. II. Hæc infamia oritur ex increpatione patris facta in teſtamento *l.* 13. *Cod ex quib. cauſ. infam. irrog.* ibique Brunneman. & Barboſa Freher. *de exiſtimatione lib.* 2. *c. ult. n.* 13. III. Si judex interloquendo dicat aliquem calumniari, vel quem moneat, ut ad meliorem frugem redeat *l.* 17. *l.* 19. *C. eod. ubi vid.* Barbos & Brunneman. vel ſi præſes provinciæ dicat: callido commento videris accuſationis inſtigator fuiſſe *l.* 20. *ff. eod.* IV. Nec non alicujus exiſtimatio eneratur ob ſtuprum cum ancilla commiſſum Brunnem. *ad l.* 25. *C. ad l. jul. d ad.* V. cujus bona auctioni & haſtæ publicè ſubjiciuntur §. 1. *inſtit. quib. ex cauſ. man. non lic.* ibique Vinnius, cujus rei teſtem habemus locupletem Ciceronem *pro Quintio.* VI. quando in actionibus verè famoſis condemnatio infamiam non infert, cùm nimirum reus per procuratorem judicium accepit & litem eſt conteſtatus, & in procuratorem eſt ſententia lata Freher. *d. infam. lib.* 3. *cap.* 8 *n.* 7. *&* *cap.* 22. *n.* 8. licet enim tunc ita condemnatüs verbis edicti jure non habeatur infamis, re ipſa tamen ſive opinione hominum non effugit infamiæ notam. Opinio hominum eſt: procurator quidem nomine ſui Domini eſt condemnatus, ſed re ipſa Dominus infamiæ notam ſentit *arg. l.* 2. *ff. d. obſeq. parent. & patr.* Wiſſenbach. *ad ff. d. tit. n.* 20 Vinnius *in partit jur. civil. lib.* 3. *cap.* 20. *pagin.* 530. *in not. lit. K.* VII. Notæ cenſorum talem infamiam inferebant Cicero *in orat. pro cluent.* Freher. *d. infam. lib.* 3. *cap.* 22. *num.* 10. 11. 12. VIII. Actiones, quæ ex cauſis famoſis naſcuntur, ob reverentiam verò perſonarum, contra quas intentantur, ita temperantur, ut nulla doli vel fraudis fiat mentiò, quibus caſibus infamia juris non irrogatur, attamen exiſtimatio alicujus gravatur: uti eſt actio rerum amotarum *l.* 2. *C. rer. amot. ibique* Brunneman. Bach. *de Action. diſp.* 5. *theſ.* 11. quo temperamento adhibito contra parentes etiam injuriarum experiri licet, uti Scabini Lipſienſes *ad conſultationem Matthæi B.* zu C. Menſ. Jun. Anno 1623. reſponderunt teſte Carpzov. *part.* 3. *deciſ.* 248. *n.* 25. & uxor atrocem injuriam paſſa omiſsâ injuriarum actione, in factum actionem contra maritum intentare poteſt, ut ſic & uxori conſulatur,

& mari-

& mariti fama illæſa ſervetur, Joan. And. ad Specul. *lit. D. injur. ad rubr.* Regner. Sixtin. *in conſil. Marpurg. vol.* 3. *conſ.* 16. *n.*27. Eadem eſt ratio conditionis ob turpem vel injuſtam cauſam, quæ etiam honorem alicujus minuit Freher. *d. lib.*3. *cap.* 22. *n.* 5. IX. Prodigus, qui neque modum, neque finem impenſarum habet, ſed bona ſua dilacerando ac diſſipando profundit, jure Romano non fit infamis, ejus tamen exiſtimatio ob tale vitium apud viros cordatos gravatur; tunc demum verò in jure politicè & effectu juris prodigus dicitur, quando causâ cognitâ decreto magiſtratûs ei eſt adempta adminiſtratio bonorum, cujus decreti extat vetus formula apud Paul. 3. *ſent.* 4. *l.* 1. *d. curat. furioſ. l.* 18. *qui teſt. fac. l.* 5. §. 1. *d. acq. hæred.* Freher. *d. cap.* 22. *num.* 16. X. Omnes illi, qui in contractu fidem datam placitis non ſtando rumpunt, infamiam facti non effugiunt *arg. l.* 48 *in pr. ff. mandati* M. Tullius *d. off. lib.* 1. tantam promiſſis vim tribuit, ut fundamentum juſtitiæ fidem appellet, quam & juſtitiæ ſororem dixit Horatius *lib.* 1. *od.* 24. Quodcunque enim exorbitat â recti regula, & apud viros graves & cordatos tanquam turpe improbatur, illud exiſtimationem alicujus onerat. Atqui non ſervare fidem in contractibus à recti regula exorbitat &c. Ergo. vid. Freher, *d. c.* 22. *ubi plures caſus refert.*

XXV. Reſtat, ut nunc agamus de cauſis, ex quibus levis macula oriatur, quæ vel ex ſordido vitæ genere, quod quis exercet, vel ex illegitima nativitate promanat. Ob ſordidum genus levi macula laborant I. Carnifices. Munus quidem carnificis non eſt probroſum & infame: Si enim honeſtum eſt, judicem in facinoroſos capitalem ferre ſententiam, cur non & juſtum atque honeſtum ſit, eandem ſententiam exequi, quo argumento utitur Petrus Martyr. 4. *loc. comm.* 14. *cap. de carnificibus.* Reſpublica Hebræorum non videtur habuiſſe carnifices, nec fuit ignominioſum necare ſontes. Samuel captivum Regem Agagum ſua manu necavit, 1. *Sam.* 15. *v.* 33. Joabum ab altari abſtractum, Benaja dux exercitus interfecit, 1. *Reg.* 2. *verſ.* 34. Quin & in Anglia proximi cujusque, parentum, fratrum, propinquorum, qui modò in crucem aguntur, extremum pietatis officium eſt, carnificem agere, iisque de trabe humili pendentibus gulam frangere, teſte Bodino 3. *de republ.* 8. *qui eod. cap.* carnifices longè præfert picto-

pictoribus, ſtatuariis, ſculptoribus, pigmentariis, tibicinibus, ludionibus, pantomimis, ſcenicis, vid. Wiſſenbach. *ad tit. de V. S. l. 42. n. 5.* & rectè Damhuder. *in prax. rer. criminal. c. 153. num. 11.* inquit: Nobis Chriſtianis longè aliam mentem de hoc magiſtratus officio atque miniſterio eſſe convenit, qui non ignoramus, injuſtis hanc legem eſſe poſitam, atque hanc Politicam juris partem ad gloriam DEI, & ad Reipublicæ tranquillitatem directô ſpectare, & carnificis (ſeu magis juſtitiæ executoris) officium prorſus eſſe neceſſarium. In eo tamen ab eo diſſentimus, quòd ſtatuit, incumbere carnifici, ut roget reum, quò ſibi mortem condonet, quam jubente judice, Dei miniſtro, illi eſt illaturus: ſi enim jure officium ſuum exercet, quid opus eſt illa remiſſione? prudenter Lutherus in Poſtill. Eccleſiaſtic. ſuper Evang. Dom. 4. poſt Trinit. Meiſter Hans ſol nicht ſagen zum Ubelthäter/ dem er ſein Recht thun ſol/ wie ſie doch pflegen/ Lieber N. vergib mir/ was ich heute an dir thun werde; dann warum wil er ſo ſagen? thut er doch recht daran/ darum darff er keines Vergebens/ welches allein auff die Sünde und das Unrecht gehet/ dann ſein Amt iſt/ daß er Unrecht ſol ſtraffen. Gleich wie es Unrecht wehre/ ſo ein Vatter zu ſeinem Sohne/ wenn er ihn ſtäupen wolte/ ſagte: Lieber Sohn/ vergib mirs/ daß ich dich ſtäupen wil/ denn es iſt recht gethan/ darum ſols der Sohn leiden/ dann Gott wil es ſo haben. Hactenus Lutherus. Verum enim verò quicquid ſit de jure, opinione certè hominum carnifices hodie maculâ aliquâ laborare exiſtimantur, adeò ut cum illis multùm converſari viro honeſto probroſum habeatur, quod inde provenit, quòd carnifices ſæpè non zelo juſtitiæ, nec cum tanta commiſeratione & humanitate officium ſuum exerceant, ſed omnibus ſceleribus inquinatiſſimi in ſibi commiſſos patientes reos ſæviant, ipſos tractent, perdant & mactent, non ſecus, quam ſi beluam conficerent, & in tam crudeli & tyrannica executione glorientur, Reis interim merita ſupplicia exprobrantes, & æquo ſævius ac citius eos abripientes, non ſecus, quàm ſi propriæ bili potius inſervirent, & affectibus, quàm rationi, juſtitiæ mandatrici, ut loquitur Damhuder *d. cap. 153. n. 6.* Cùm verò communiter orbis Chriſtianus humanum ſanguinem crebrô fundere horrendum reputet, carnifices

paſſim

paſſim locorum ſunt exoſi & execrabiles, atq; non ipſi ſolùm fere pro infamibus habentur vid. Carpz. *p.* 1. *deciſ.* 18. *n.* 12. & Richter. *deciſ.* 53. *n.* 6. ſed etiam filii eorum, nec quis filias illorum absq; ignominiæ nota ducere poteſt Dn. Hahn. ad Weſenb. *tit. d. his qui not. infam. num.* 2. Illud hîc moveri poteſt: An etiam ii, qui cum carnifice edunt, bibunt, vel alio modo converſantur, in ſocietate honeſtorum opificum ſint tolerandi? Quod negat Carpz. *in pract. crim. p.* 3. *q.* 137. *n.* 59. ubi notat, illud Scabinis non diſplicuiſſe, ceu patet ex eorundem reſponſo dato menſe Majo A. 1609. Henrico à Schönberg: haben die Schuhknechte/ ſo bey den Schuſtern zum Frauenſtein arbeiten / G. D. dahero getadelt/ und neben ihm bey keinen Meiſter arbeiten wollen / daß derſelbe mit dem Nach-Richter oder Caviller Gemeinſchafft gehabt/ mit demſelben nicht allein gegeſſen und getruncken/ ſondern auch ſeine Tochter zu freyen Vorhabens were / &c. Da nun gedachter G. D. von jetzgedachten ſeinem Beginnen nicht abſtehen / noch ſich des Nach-Richters Gemeinſchafft enthalten würde / ſo weren die andern Schuhknechte ihn neben ſich arbeiten zu laſſen nicht ſchuldig / V. R. W. Simili planè modo pronunciârunt Johann Kutnern zu Waldheim: Menſ. Decemb. A. 1629. item an die vier Meiſter und gantz Handwerck der Leinweber zu Waldheim Menſe Januar. Anno 1630. contrarium tamen deciſum in Collegio Juridico Jenenſi Menſ. Mart. Anno 1621. ad requiſitionem Ott Heinrich Wahls / Henneberg. Nach-Richters zu Meinungen / notat Richter *deciſ.* 80 *n.* 20. Dn. Hahn. *d. n.* 2 *in fin.*

XXVI. Obſordidum vitæ genus II. levi maculâ laborant excoriatores & caſtratores ſuum Schneidevv. *ad §. non autem liberis n.* 17. *d inoffic. teſtam.* Vincent. Honded. 2. *conſ.* 47. *n.* 15. Richter. *part.* 1. *deciſ.* 53. *n.* 6. hi tamen, qui cum illis contrahunt, vel officinam illorum ob debitum ſibi traditam alteri locant, è collegio opificum expelli nequeunt, uti in collegio Jenenſi Menſ. Jul. Anno 1606. & Menſe Julio 1629. reſponſum tradit Richter. *deciſ.* 80. *n.* 21. ibi: Ob nun wol unter Handwercks-Leuten und Feld-Meiſtern billig ein Unterſcheid zu halten/ daß dieſe/ in Ehrbahren Zunfften nicht zu dulden / dennoch aber/ weil nirgend in Rechten verbotten/ mit dergleichen Leuten zu contrahi-

558

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-555874-p0045-0

ren, der Contract gleichfalß keine Unehrbahrkeit auff ſich hat / über daß ihr Nohthalber zu dem einigen Ende / daß ihr die Bezahlung erheben möchtet / Krafft verſchriebener Hypothec. die angedeutete Meiſterey auff gewiſſe Jahr außgethan / ſo iſt das Handwerck der Gerber bey euch wegen ſolcher Vermiehtung und Anmaſſung der zur Meiſterey gehörigen Aecker einer Unehrbahren Handthierung zu beſchüldigen / auß der Innung zu ſchlieſſen / und des Handwercks zu enthalten euch anzumuhten nicht befugt / V. R. W. Nec non filii excoriatorum ad opificia admittendi ſunt, *quomodo in collegio juridico Jenenſi Menſe Jul. An.* 1626. *ad requiſitionem* Caſpar Krauſen / *civis Erfordienſis deciſum &* *Menſe Febr. Anno* 1627. *ad conſultationem* der vier Herren des Rahts zu Erffurd / teſte Richter. *d. deciſ.* 80. *n.* 24. 25. III. Lictores Richter. *d. deciſ.* 53. *num.* 6 *& d. deciſ.* 80. *n.* 19. ubi refert ad requiſitionem der vier und Ober-Meiſter des Tuchmacher Handwercks zu Neuſtad deciſum fuiſſe, quod lictorem non teneantur in eorum collegium recipere. Iſt in euer Tuchmacher Handwerck zur Neuſtad an der Orla Jobſt Werner / den 11. Junii An. 1602. zu einem Meiſter auff und angenommen worden / welcher ſich auch darinnen / weil er Meiſter geweſen / dermaſſen erwieſen / daß eure Vorfahren und ihr daran ein Gnügen gehabt / hernacher aber ſich Unvermögens halben vor etzlichen Jahren nach Salfeld und dann nach Altenburg begeben / daſelbſten vor einen Gerichts-Frohnen und Land-Knecht gedienet. Ober nun wol des Dienſtes erlaſſen / ſich alda Bürgerlicher Nahrung und des Fiſchhandels / und dann wiederum zu euch gewand und Bürger worden / Vorhabens / das Tuchmacher Handwerck und Handthierung nunmehr wieder zu treiben / inmaſſen er um das Meiſter-Recht / auff vorgelegte Kundſchafft und Interceſſion-Schrifft / laut beygefügter Copia *num.* 1. gebührend angeſucht / ſo ſeyd ihr doch geſtalten Sachen nach gedachten J. W. in eure Innung und Zunfft wieder einzunehmen nicht verbunden / ſondern ihme das Meiſter-Recht zu verweigern wohl berechtiget / V. R. W. Horum tamen liberi illâ maculâ non notantur, ſed ad collegia, tribus & ſocietates piſtorum, ſutorum, & aliorum opificum admittendi, uti Anteceſſores celeberrimæ hujus Academiæ Menſe Auguſt. An. 1630.

reſpon-

reſponderunt, cujus reſponſi tenorem ſubjungimus: Als uns *Decano, Seniori*, und ſämtlichen *Doctoren* der Juriſten *Facultät* in der Holſtein-Schaumburgiſchen *Univerſität* zu Rinteln/ vorgeſetzter Bericht/ und darinnen *pro* und *contra* eingeführten *motiven* ſamt angehengten dreyen Beylagen *ſub lit. A. B. C.* zugeſchicket/ und darüber unſere rechtliche Meinung/ ſamt deren vornehmſten Gründen gebeten worden. Demnach erkennen und ſprechen wir/ nach fleiſſiger Verleſ- und Erwegung der Sachen/ und angezogener *motiven* vor Recht/ Ob wol J. K. ſel. als Stadt-diener der Stadt Hannover *perſona humilis*, und deſſen *officium vile* geweſen/ dieweil dennoch derſelbe (1) *infamiâ nec juris nec facti notiret, per tradita Marquardi Freheri de infamia cap. 23.* und (2) niemand ohne erhebliche Urſachen von Zünfften/ Gilden und Emptern auß zuſchlieſſen/ Inmaſſen die *in annis* 548. und 77. *publicirte* Policey Ordnungen *tit.* von Handwercks Söhnen und Geſellen/ klärlich dahin zielen (3) der Stadt-diener in dem von Ehrbaren Raht der Stadt H. dem Schuſter Ampt daſelbſt ertheiltem *Privilegio* keine Meldung geſchicht/ denn auch (4) wohlgemelter Raht ſolche ihre Diener zweiffels ohne für unehrlich nicht achtet/ in dem dieſelbe nicht allein zu *Captivi*rung der Miſſethater/ ſondern auch andern ehrlichen Dienſten gebrauchet werden/ und endlich (5) *vulgi ignobilis ſententia & obſervatio* wenig zu achten/ *cùm ſoleat frequenter in peſſimos degenerare errores, hoc præſertim ſeculo longè corruptiſſimo, atque adeò legislatori meritò debeat eſſe ſuſpecta, ut eleganter loquitur* Oldendorpius *Conſil. Marpurg. 3. n. 14. vol. 1.* Daß demnach das Schuſter Ampt der Stadt H. vorgedachten J. K. Tochter zu ihrem Ampt zu verſtatten ſchuldig ſey/ V. R. W. quod etiam refert Ant. Bullæus *ad Carolin. Conſtit. art.* 180. ubi Ampliſſimæ Facultatis Juridicæ Marpurgenſis, Erphordienſis & aliorum etiam Collegiorum reſponſa ſubjungit. IV. Muliones, Ang. Barboſa *ad l.* 27. *C. de inoff. teſtam. n.* 30. Gomez *tom. 1. cap. 11. n. 38. verſ. quartum.* & alii, qui judicis arbitrio tales eſſe judicantur. Hunn *Encyclop. jur. part. 4. tit.* 8. *cap. 4. n. 22.* Barboſa *ad d. l. 27. n.* 13. Guiter *lib. 4. q. 73. n.* 13. Plura hîc non addam, ſed remittam lectorem ad Freher. *d. infam. lib. 3. cap.* 23. qui *n.* 17. rectè notat, quod hac in parte, utrum munus & functio quæ-

piam pro ſordida, an honeſta ſit habenda, cujuslibet nationis & patriæ conſuetudinem eſſe attendendam; quia, ut ſcribit Probus Æmilius *in pr. non eadem omnibus gentibus ſunt honeſta & turpia.*

XXVII. Ob illegitimam nativitatem levi macula in genere notantur illegitimè nati, ſpurii ſcilicet, qui ex ſcortatione, ſtupro, adulterio, inceſtu, & naturales ex concubina progeniti. Non deſunt, qui ſpuriorum cauſam defendunt GabrielPalæott. *tract. de nothis, ſpuriis c.55. & ſeqq.* Hartm. Piſt. *lib.1. q.30. n.26. & ſeqq.* & utuntur hoc argumento. Quicunque non ſunt jure infames, nec quicquam admiſerunt, quod exiſtimationem eorum lædat apud bonos viros, illi non ſunt infames. Atqui ſpurii non ſunt jure infames &c. Ergo. *Nec virtutes, nec vitia parentum, inquit* Hieronymus *Epiſt.3. de morte Neportani, liberis imputentur* Auguſtin. *Deus,* ait, *ipſe foret injuſtus, ſi quenquam damnaret innoxium.* Calliſtratus *in l.26. ff. d. pœn. crimen vel pœna paterna nullam maculam filio infligere poteſt.* Et Impp. Chriſtian. Acad. & Honor. *in l.22. C. eod. ſancimus ibi eſſe pœnam, ubi & noxia eſt* Grot. *d. I.B. & P. lib.2. c.21. n.13.* cæterum ut hæc vera ſint; negari tamen nequit, quin labes & aliqua macula ſpuriis inhæreat, non ex facto naſcentium, ceu pœna inuſta, ſed ex vitio & defectu natalium contracta, unde eos opprobria per omnem vitam comitantur, quæ nullo modo elui poſſunt, Plutarch. *lib. d. educ. lib.* vixque defendi poteſt, eum, qui vulgivaga venere & improbata gentibus omnibus conjunctione natus eſt, qui nec gentem, nec familiam, nec patrem habet, pro integra & legali perſona habendum eſſe, de qua re pulchrè diſſerit Arniſæus *lib.2. d. republ. c.2. ſect.13.* Mynſing. *cent.4. obſ.31.* Alexander Ludovvis. *deciſ. Rot. Roman. 271. n.17.* Joan. Vincent. Honded. *vol.2. conſ.47. n.22.24.* Richter. *part.1. deciſ.53. n.17.* Carpzov. *I. F. R. S. p.3. c.10. d.10.* Anton. Faber. *in Cod. lib.7. tit.28. d.20. n.3.* Teſſaur. *deciſ.126.* Barboſa *in C. ad l.27. C. d. inoffic. teſt. n.14. & ſeq.* licet liberi ſint Epiſcopi Barb. *d. l. n.16.* illud dubio non caret, quod Hond. *d. conſult.47. n.23.* & illum ſecutus Barb. *ad d. l.27. n.20.* ſtatuunt, expoſitum hoſpitalem ab illa macula non eſſe im̃unem, licet aliunde non conſtet, illum non eſſe legitimè natum: in dubio enim creditur, quis legitimè natus, nec eſt firma illa conjectura ex infantis expoſitione deſumpta, cùm in contrarium

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-555874-p0048-6

rium militet præſumptio honeſtæ & legitimæ nativitatis Gratianus *tom.1.diſcept.forenſ.cap.135.n.31.&ſeqq.* Prædictam verò ſententiam temperant Dd. ſi filius ſacerdotis vel alius ex illegitima conjunctione natus ad honores & magiſtratus admiſſus & præclaris virtutibus ſit ornatus *can.nunquam 4. diſt.56. ibi renatus ex meretrice,ſi propria virtute decoratur, parentum non dedecoretur opprobriis can. Apoſtolicæ & ſeq. diſt.56.* & ita in quodam filio presbyteri judicatum eſſe refert Alvar. Valaſc. Luſitan. *conſult.17.n.3.* Anton. Teſſaur. *deciſ. Pedemont.127. n.6.* Aut ſi ſpuria nobili & honeſto viro matrimonio ſit juncta *arg.l. 8.ff.d.ſenator.* Teſſaur *d.deciſ.127.n 7. in fin.* Famian. Centolin. *in addit. ad Farin. lib.1. deciſ.6.* Quod ſi etiam liberi naturales legitimentur, illa macula tollitur, cum illa legitimatio, quæ fit per ſubſequens matrimonium, omne vitium purget, *cap.tanta X. qui fil.ſint legit.* Honded.*d. conſult.47.n.28.* Teſſaur.*deciſ.126.num.7.* Gutierr. *pract. lib.3.q 73.n.18.* Cæſar. Urſil. *ad Matth.d. Afflict. deciſ.204 n.5.* Gratian. *diſcept.forenſ.q.936.n.2.& ſeqq.* Hunc verò effectum legitimationis habet matrimonium non ex ſe, ſed ex lege, cujus vi & authoritate legitimatis competunt omnia jura, quæ verè legitimis *§. ult. inſtit.de nupt.l.10.C.d nat.lib. Nov.12,cap.ult. Nov.18.cap.ult. Nov.89. c.8.* Gail.*lib.2. obſ.140.n.1.* Mynſing. *cent.3.obſ.26.n.9.* ex quo conſequitur, quòd habeant jus ſucceſſinonis *Nov.74,* Argentoratenſ.*vol.1. conſ.49.q.1.* & in collegia recipi Carpz. *I.F.R.S.p.2.c.6.d.12.* & ad honores admitti poſſint *arg.l.2. C.d. dignitat.* & petentibus literæ natalitiæ, daß ſie echt und recht und auß einem Ehebette gebohren / non ſunt denegandæ, uti reſponderunt Dn. Lipſienſes Menſ. Decemb. A.1622. notante Carpzov. *d.c.6.d.15.* quod & affirmandum de liberis legitimatis per reſcriptum Principis, vid. Conſilium elegans Klocken *tom. 3.conſil.143.* qui etiam quoad omnes effectus pro legitimis habentur Matth.Stephan.*de Juriſd.l.2.p.1.c.6.memb.1.n.49.70.* Roland. à Valle *vol.3.conſ.83.n.12.* Hartm.Piſt.*lib.2.q.41.n.30.* Carpz.*I.F.R.S.d.c.6. d.16.* nec â collegiis honeſtis repellendi, uti reſpondit Facultas Juridica Helmſtadienſis Magdeburg.an.1618. *verb.* Auß dem Legitimation-Brieffe ſo viel zu befinden / daß die N. mit ihrem Ehemann bey der

Kürſch-

Kürſchner Gilde zu laſſen. Dn. Hahn. *ad Weſenb tit. de his qui ſunt ſui vel alien. ad verb. per diploma Principis.* Sed quid dicendum de liberis pronatis à parentibus, qui ſponſalia quidem inivere, ſed ob mortem alterutrius ſponſi vel ſponſæ ſolenni copulatione ac benedictione ſacerdotali nuptias non celebrârunt, an illi ſunt illegitimi? Negantem ſententiam veriorem eſſe exiſtimamus: Illa enim ſolennitas Eccleſiaſtica non ad matrimonii eſſentiam pertinet, Struv. *ad ff. exercit.* 29. *n.*26. & licèt hi liberi non ſint nati ex matrimonio ſolenni, tamen ex ejusmodi conjunctione, quæ in forma ſua eſſentiali eſt verum matrimonium, vid. *c.* 12. *qui fil. ſint legit.* ibique Abb. Panormit. Dn. Hahn. *ad ff. d. tit. ad verb. per ſubſequens matrimonium.* Struv. *in ſyntagm. jur. feudal. c.* 9. *num.* 13. Quin & ſi ex non ſponſa conſuetudine extra nuptiali conceptus, poſtea ſubſecutis nuptiis editus ſit partus, hic eſt juſtus & legitimus: Quicunque enim in matrimonio eſt editus partus, ille eſt juſtus & legitimus. Atqui hic partus eſt ita editus. E. Quomodo ex fact. conſult. ſæpius reſponderunt Anteceſſores in Academia Julia, Collegiis licet opificum nonnullis nequicquam repugnantibus, Dn. Hahn. *ad Weſenb. d. loc.* Illa quæſtio quandoque fuit mota: An filii nati ex matrimonio putativo bona fide contracto, hoc eſt, ambobus vel altero conjugum probabili facti ignorantiâ impedimentum ignorantibus legitimi ſint, licèt poſtea detectum fuerit impedimentum? Et concludunt Dd. quòd liberi ex tali matrimonio nati, ſint legitimi, quoad omnes effectus, dignitates, temporalia, & ſpiritualia, feuda, &c. *cap. pervenit. & cap. ex tenore X. qui fil. ſint legit. ibique Gl.* Abbat. Hoſtienſ. Butr. Anchar. Gabriel *comm. concl. tit. d. legit. concluſ.* 4. *in pr.* quod verum, quando matrimonium verè & ſolenniter in facie Eccleſiæ bona fide contrahentium eſt contractum, Menoch. *lib.* 4. *præſumpt.* 77. *in pr. & conſ.* 199. *n.* 39. *cum ſeqq. lib:* 2. Joann. del Caſtill. Sotoma. *contr. jur. quot. c.* 11. *n.* 9. 10. 11. ubi comprobat, tales filios in dignitate, majoratu, feudo, emphyteuſi, & fideicommiſſo ſuccedere. Rol. à Vall. *lib.* 3. *conſ.* 93. *n.* 18. *& ſeqq.* Cardinal. Mantic. *d. conject. ult. volunt. lib.* 11. *tit.* 8. *n.* 24. Peregrin. *de fideicommiſſ. art.* 24. Ludovic. Molin. *d. Hiſpan. primogen. lib.* 3. *cap.* 1. *num* 15. Hieron. à Laur. *deciſ. Avin.* 70. ubi affirmat ita in favorem filiorum natorum ex matrimonio putativo

tativo eſſe pronunciatum, quod etiam comprobant Anton. Teſſaur. *deciſ. pedemont.* 196. *n.* 7. Trentacinq. *var. reſol. tit. d ſubſtit. p.* 4. *cap.* 7. *n.* 56. de qua quæſtione in utramque partem diſputat Socin. junior *lib.* 3. *conſ.* 39. *n.* 18. *& ſeq. & conſ.* 63. *per tot.* videſis. Paul. Chriſt. *in deciſ. Belg. lib.* 1. *deciſ.* 337. Struv. *in ſyntagm. jur. feud. cap.* 9. *theſ.* 3. *n.* 14. Richter. *de ſucceſſion. ab inteſt. ſect.* 1. *memb.* 1. *num.* 4. qui hoc præjudiciis ſtabilivit. Ex eodem Principio hoc conſectarium elici poteſt, quod nati etiam in bigamia ex ea, quam maritus ſecundûm duxerat criminis ignaram, legitimi ſint, uti à Facultate Juridica Helmſtadienſi Anno 1604. 8. Mart. reſponſum tradit Dn. Hahn ad Weſenb, *tit. de his qui not. infam. n.* 2. *in fin.*

XXVIII. Hoc loco etiam non intempeſtivè quæritur, annon ſponſus & ſponſa ante benedictionem ſacerdotalem carnaliter ſe miſcentes levi ſaltem macula notentur, & ideo hæ perſonæ ab officio vel dignitate ſint removendæ? Non improbandum quidem eſt opificum pro conſervandis bonis moribus ſtudium, audimus ſatis glorioſè ab opificibus de ſuis collegiis uſurpari hanc vocem, Ihre Empter müſten ſo rein ſeyn/ als wenn ſie von Tauben geleſen weren/ & larga manu concedimus, quod benedictio ſacerdotalis eo fine potiſſimum ſit inducta, ut inceſtis & prohibitis conjunctionibus & aliis incommodis, quæ exinde oriri ſolent, in tempore, & dum res adhuc integra eſt, occurratur, quem ritum derivat Baronius *in annal. Eccleſiaſt.* à tempore Apoſtolorum, & Tertullianus, qui vixit in fine Sec. II. poſt Chriſtum natum, affirmat, illum ſuo tempore obtinuiſſe, & vocat conciliationem contrahentium i. e. conjunctionum dextrarum eorum, qui contrahunt, quam ſequitur benedictio. Poſtea in Concilio Carthaginenſi 4. *cap.* 13. conſtitutum, ut ſponſi benedicendi à parentibus & paranympho presbytero offerantur. Hinc & Leo Philoſophus in fin. ſeculi IX. poſt Salvatorem natum circa annum 890. illius mentionem facit *Nov.* 74. & ſe refert ad Synodum, quæ eſt III. Conſtantinopolitana *can.* 58. Grot. *ad Evangel. Matth.* 25. Arniſæus *de jure connub. cap.* 3. *Sect.* 1. Baſil. Pont. *de matrim. l.* 5. *cap.* 1. 2. Dn. Hahn ad Weſenb. *tit. d. R. N. n.* 5. ad verba *Benedicente nubentibus &c.* qui itaque

 illam

illam ſolennitatem omittit, peccat contra publicam honeſtatem & ordinationes Eccleſiaſticas, & carcere aut pœnitentiâ Eccleſiaſtica hodie plecti ſolet Carpzov. *pract. crim p.2. q.69. n.46 & ſeqq.* non tamen hæc *ἱερολογία* eſt de ſubſtantia matrimonii, ita ut illâ omiſsâ ſit nullum matrimonium, liberique illegitimi, uti hoc eleganter deducit Ernest. Cothman. *reſp.10. n.153. & ſeqq. vol.1. & vol.2. reſp 78. n.5.6.* Sichard. *conſil matrimon.3 num.65.* Kitzel *Synopſ. matrim. cap.5. theor.10. lit. D.* Reinhard. Bach. *in not. ad deciſ. ſive arrepta Papon. lib.15. tit.1.* Mævius *ad jus Lubecenſe lib.1. tit.5. art.14.* Loccen. *ſyn. jur. ad leges Sueticas accommodata diſſ.3. memb.2. theſ.8.* licet multi contrarium defendant Trentacinq. *var. reſol. lib.3. tit. de matrimonio reſol.1. n.1.* Gerhard. de Maquard *deciſ. Tholoſan.55. n.11. lib.4.* Cypræus *d. jur. connub. cap.11. §.14.* Beſold. *part.2. conſil.143. n.2. & 12.* Speidel. *in notab. jur. hiſt. polit. lit. E. n.17. verb.* Einſegen. Non itaque videmus ſolidam rationem juris, ob quam hi conjuges tanquam maculâ aliquâ notati ab officio vel dignitate removeri poſſint & debeant Dn Mævius *part.3 deciſ. 39. n.11.* ubi ita in ſupremo tribunali Wiſmarienſi Suecico 22. Jan. Anno 1655. pronunciatum refert: In Sachen der Alterleute der Tiſcher Appellanten, wider Marx Jägern Appellaten, itzo Burgermeiſter und Raht der Stadt Stralſund / wird befunden / daß nach Anweiſung jüngſt publicirten Reichs Abſcheides die Inhibitio gäntzlich auffzuheben / und geſtalten Sachen nach / Jägern bey ſeiner Nahrung und Zuſtand darinnen er ſich befindet / biß zu Außtrag der Sachen unverrückt zu laſſen / ſonſt aber quoad effectum devolutivum es zu ferner Erkäntniß ſtehen / und bemeldter Raht vermöge Buchſtäblichen Einhalts des Erb-Vertrages mit der anerbottenen Verſchickung der Acten an eine Juriſten Facultät zu forderſt zu verfahren befugt ſey / V. R. W. Uti etiam in Collegio Juridico Jenenſi Menſe Septemb. Anno 1633. ad requiſitionem der Saltz-Graffen und geſamte Pfennerſchafft zu Saltzungen deciſum, & eodem modo Menſ. Jun. Anno 1636. Senatui Altenburgenſi reſponſum meminit Richter *deciſ. 80. n.18.19.* uti etiam ampliſſima Facultas Juridica Wittenbergenſis An. 1622. & Conſiſtoriales zu Wolffenbüttel 30. Auguſt. Anno 1621. & Anteceſſores

Acade-

Academiæ Juliæ in caſu quodam reſponderunt, uti teſtatur Richter. d ſucceſſ. ab inteſtat. ſect. 1. memb. 3. num. 15. ubi tamen refert contrarium in Collegio Juridico Menſ. April. Anno 1622. deciſum, cujus tenorem hîc ſubjungimus: Hat ein Hoch- und Ehrwürdiges Dom-Capitul der hohen Biſchofflichen Kirchen zu Halberſtadt in beyſeyn der darzu Gehörigen/ uff vorhergehende reiffe Deliberation ſich am 25. Aprill Anno 1597. eines ſolchen ewig währenden und unwiderrufflichen Statuti verglichen/daß keine ſolche Perſohn zum Canonico auffgenommen/ oder wann ſie albereit recipirt, in ihrem Collegio geduldet werden ſolle/ welche ſeine Concubin, oder eine andere/ ſo ſich etiam levi macula turpitudinis in ihrem Ehrenſtandt beflecket/ zur Ehe nehmen würde/alles nach mehrem Inhalt der Copien ſub lit. E. iſt auch ſolcher einhellig gemachter und in vim ſtatuti publicirter Schluß von dem Weiland Hochwürdigen/ Durchleuchtigen und HochGebohrnen Fürſten und Herrn/ Herrn Hinrich Julio/ poſtulirten Biſchoffen des Stiffts Halberſtadt/Hertzogen zu Braunſchweig und Lüneburg &c. Chriſtmilder und Hochlöblicher Gedächtniß gnädig confirmirt, und daſſelbe Statut in der hohen Biſchofflichen Dom-Kirchen zu Halberſtadt alſo biß hero in viridi obſervantia gehalten worden/ daß wann ein Canonicus entweder eine Infamirte oder levi mala turpitudinis laborirende Perſohn Ehliget/er ſich dadurch des Canonicats, begehrten Reſidentz/Seſſion, und voti in Capitulo, wie auch deß dahero rührenden Einkommens und Jährlichen Hebung verluſtig gemacht/ da nun gleich euer Juncker N.N. ein vornehmer von Adel und Rittermäſſig/ und bey einer Adelichen und ſeinem Stand ebenbürtigen Jungfrauen in Ehren ſich angegeben/auch mit Vorwiſſen und Einwilligung ihrer Brüder/ Schweſter und Frau Mutter mit derſelben de præſenti verlobet/ welche ihre Adeliche Ehe biß dahin wol verwahret/ und durch das Beyſchlaffen/ ſo unerwartet der Priſterlichen Copulation mit ihren Verlobten Junckerngeſchehen/nicht alſo verſchertzet/daß ſie deßhalben ihr Infamiam de jure zugezogen hette: dennoch dieweil durch einen Chriſtlichen wolhergebrachten Gebrauch das Jus Canonicum in den Lutheriſchen Kirchen und unter den Reformirten Stifften und proteſtirenden Ständen/der geſtalt

 appro-

approbiret, daß wan gleich zwo Perſohnen einander die Ehe de præſenti öffentlich zu geſagt/ gleichwol dieſelbe vor der ordentlichen Copulation und Priſterlichen Segen / der fleiſchlichen Beywohnung enthalten ſollen / daß alſo die Ehe Verſprechung vermittelſt ordentlicher Proclamation und Einſegung des Prieſters zu vollzihen: welche Meinung Gottes Wort nicht zu wider/ ſondern des von dem Allerhöchſten eingeſetzten Eheſtandes Würde/ damit dieſelbe unviolirt bleibe / gemäß/ und zu Erhaltung Zucht und Ehrbarkeit/ zu Abwendung böſer Nachfolge dienlich/ derowegen vornehme Theologi und Juriſten ihnen / daß die Benedictio Sacerdotalis nöhtig ſeye / gefallen laſſen / zudem geiſtliche und weltliche Obrigkeiten auß vernünfftigen und hochwichtigen Urſachen / Geiſtliche und Weltliche / alß Kirchen Buß / und daß die Braut mit verdecktem Haupt und ohne Spiel zur Kirchen gehen muß / Item Gefängniß und andere Straffen darauff geſetzt wann das Beyſchläffen der Benedictioni Sarcerdotis vorgehet / darum die jenige nicht wol thun/ welche ſolche heilſame Ordnung nicht in Acht nehmen und gebrauchen/ ſondern ihnen daſſelbe Verbrechen außtrücklich und verweißlich iſt/ dahero euers Junkers Vertraute dawider nicht absque levi macula commiſſa gehandelt. Cypræus *cap.* 5. *de ſponſal.* §. 10. *n.* 2. & *c.* 13. §. 54. *num.* 1. Inmaſſen auch bey den Heyden Braut und Bräutigam Turpitudinem begangen/ wann ſie ſich ante Nuptias publicas zuſammen gefunden Cypræus *d.* §. 10. *n.* 6. *fol.* 130. und mit einander fleiſchlich eingelaſſen/ und euer Juncker nuhnmehr mit guten Gewiſſen ſeine obangezogene Braut nicht hindan ſetzen/ und verlaſſen kan/ dieweil auch per matrimonium ſequens die Vitia præcedentia nicht purgirt und aufgehoben werden/ ſondern ſtraffbar bleiben Cypræus *d. loc.* und in etzlichen unterſchiedenen Fällen ein groſſer Unterſcheid zwiſchen denen Kindern / ſo im Eheſtand gebohren / und denen / welche durch folgende Ehe legitimirt, wie Ludovicus Romanus *ad pr. l. ſi* 15. *qu.* 15. *num.* 16. & *ſeqq. ff. de uſucap. fol.* 107. Curtius Senior *conſ.* 13. *num.* 1. Und andere mehr / als Vultej. *lib.* 1. *de feudis fol.* 509. bezeugen: ſo ſind mehr erwehnte Herrn Capitularn, welche ſo wohl als euer Juncker uff obberürtes und anderer mehr Statuten, dieſelbe ſtet/ väſt/ und unverbrüchlich zu halten geſchworen / euren Junckern die begehrte Reſidenz und Capitul Stell abzuſchlagen berechtiget/ V. R. W.

Por-

XXIX. Porrò nec maculâ laborant, qui ab alio vitiatam duxit in matrimonium, nec ejus impedienda dignitas *cap. inter opera 20. X. d. ſponſal. ibique Gloſſ. & Panormitan.* Modeſtin. Piſt. *vol. 1. conſil. 46. n. 7. non enim impedienda.* Petrus Heig. *part. 1. q. 21. n. 62.* Carpzov. *I. F. R. S. p. 2. c. 6. d. 14.* Berlich. *part. 2. deciſ. aur. 299.* ubi ita in Senatu aulico Electorali Menſ. Mart. Anno 1636. judicatum refert. Nec inter infames aut levi macula notatos referri poſſunt liberi molitorum, textorum, chirurgorum, balneatorum R. A. zu Augſpurg *de Anno* 1548. *ſub rubric.* von Handwercks Söhnen / Geſellen und Lehr-Knaben *in pr. part. 2.* Von *Reformation* Guter Policey / & Policey Ordnung zu Franckfurt *de Anno* 1577. *tit.* 38. Von Handwercks Söhnen / ſetzen / ordnen / *&c.* die Schäffer. Matth. Stephan. *d. Idict. lib. 2. part. 2. cap. 8. num.* 43. 44. Carpzov. *I F. R. S. p. 2. c. 6. d. 12. & reſp. Elect. lib. 6. tit. 10. reſp. 99. n. 5.* veluti quoque pronunciârunt Scabini Lipſienſes ad requiſitionem Georgii Rems zu Kempnitz / Menſ. Mai. Anno 1641. Dieweil aber dennoch der Schäffer Söhne / Inhalts der Reich Conſtitutionen, von Ehrlichen Zünfften nicht außzuſchlieſſen / &c. So möget ihr auch von dem Fleiſcher-Handwercke nicht excludiret werden / ſondern es ſeyn die Meiſtere / wann ihr euch ſonſten im übrigen habilitiret, euch in ihrer Innung und zum Mittmeiſter auffzunehmen ſchuldig / V. R. W. Et ita ſæpius ampliſſima Facultas juridica H. A. reſpondit, uti ex Nobiliſſ. Dn. Præſide percepi. vid. Richter. *deciſ.* 80. *n.* 9. 10. 11. *num.* 26. notans, quandam deciſionem, quæ in ſcabinatu Jenenſi Menſ. Mart. An. 1633. ad requiſitionem Clauß Froſchen zu Blanckenberg lata eſt. Hic enim minis militum coactus fuit, ut cuidam aurem abſcinderet. Hanc verò ob cauſam illum non eſſe infamem nec è collegio opificum repellendum reſponſum commemorat. Denique qui bonis ceſſerunt, ſi fortuna adverſante ſine culpa in paupertatem inciderint, infamiam non incurrunt *l. 11. C. ex quib. cauſ. infam.* ibique Brunneman. & Barboſ. *l. ult. Cod. qui bon. ced.* Zoëſ. *ad ff. d. his qui not. infam. num.* 13. 14. Mævius *in diſcuſ. levam. Inop. debitor cap. 4. n. 104. & ſeqq. & in theatr. concurſ. credit. cap. 1. th. 37. n. 23.* Guid. Pap. *deciſ.* 344. hi verò, qui non ſolvendo exiſtunt, non

 temerè

temerè ſunt admittendi ad munera publica, quibus pars jurisdictionis adhæret *arg.l.6.in pr.ff.d.mun. & honor.* ſed ſi poſt ſuſceptum munus inopes ſint facti, res prudenter eſt temperanda, ut, ſi ex pravis moribus & culpâ inopia ortum trahat, ſint ab officio removendi, non verò ſi caſu contingat, quo facit *l.8.ff.d ſuſp.tut.l.5.Cod.eod.* & ita Scabini Lipſienſes reſponderunt ad conſultationem Victor Teutſchmans zu Sulecſ. Carpzov. *I.F.R.S.p.2.c.21.d.23.* Mævius *d.c.4.n.118.& ſeqq.*

XXX. Magnum iter emenſi ſumus, & delineavimus cauſas, ex quibus infamia oritur, nunc porro extendamus vela, & tractemus, quæ ſint effecta infamiæ: multa enim ſunt infamiæ incommoda, multa, quæ cæteris conceſſa, infamibus ſunt denegata, ne quis parum momenti habere hujus rei cognitionem arbitretur. Qui ſunt verè infames, his portæ dignitatum clauduntur *l.2.Cod.d.dignit.l.8.Cod.eod.* Paul. Chriſt. *in deciſ.Belg.vol.5.deciſ.52.n.3.* Brunneman. *in C.d.tit. d. dignitat.* adeò, ut ſi quis accuſatus ſit ob tale delictum, quod infamiam infert, proceſſu pendente non poſſit ad honores & dignitates vocari, antequam ſe purgaverit Chriſt.*d.deciſ.n.10.l.un.Cod.de reis poſtulat.* ibique Brunneman. Nec tantum in honoribus obtinendis infamia obſtaculo eſt; verum etiam hoc efficit, ut quis honore adepto privetur *l.8.C.d.decurion.l.12.C.d.dignit.l.pen in fin.C.eod. l.2. Cod.d.ſecund. nupt.l.1.in fin. C. ubi Senat.vel clariſſ.* Modeſt. Piſt. *vol.1. conſ.46. n.2.* Hinc rectè Scabini Lipſienſes Anno 1643. Menſ. April. reſponderunt ob ſtuprum & fornicationem quem removeri ex ordine vel collegio Senatorum Carpzov. *part.1. deciſ.17.* & viduam ſtuprum paſſam è Collegio ejici poſſe Carpzov. *in reſp. lib.6 reſp.100.* Sed ſi quis ſit accuſatus, an pendente cauſæ cognitione in priſtina dignitate permanere, an verò ſtatim removeri debeat? quæ quæſtio fuit agitata in ſuprema curia Mechlinienſi teſte Paul. Chriſtin. *in deciſ.Belg. vol.1. deciſ.162.* & rectè concluſum, quod pendente accuſatione in totum non ſit deſtituendus *l.un.ff.Nihil innov.pend appell.* quod etiam confirmat Merkelb. *tom.2. conſil.* Klock. *conſ.94.* Non tamen dubitamus, quin reus ab officii exercitio ad evitandum ſcandalum ſuſpendi poſſit, præcipuè, ſi per præparatam inquiſitionem valde gravatus ſit, quomodò in ſu-

in ſupremo Senatu Friſiorum deciſum refert Johann. à Sande *in deciſ. lib.5.tit.10.defin.2.* vid. Brunneman. *ad C.tit.d.dignitat.in fin.* hoc vero ſcandalum debet priùs probari adeò, ut ne quidem principi aſſerenti, timorem ſcandali ſubeſſe, credatur Menoch. *remed. 6. adipiſc. n. 17.* contra Decil. *conſ. 125. n.5.* Jacob. Mandel. Alban. *conſ. 75. n.6.* uti etiam in terminis ponit Bertrand. *conſ.83 licet pendente n.9. vol.1.p.7.* quod, licet quis poſſit ſcandali evitandi cauſa, ab officio ſuſpendi, tamen debeat de hujusmodi ſcandalo prius conſtare, nec ſufficere in eo aſſertionem Marchionis, qui in Bertrand. caſu Cancellarium ſuum ab officio removerat, eleganter Joan. Grivellus *deciſ. Dolan.60.n.13.* ait, in materia ſuſpenſionis ſive remotionis ab officio prudenter & temperatè procedendum eſſe, cùm ſuſpenſio famam ſuggillet apud probos viros & dedecus quoddam inurat. Quod ſi itaque indicia adſint criminis alicujus atrocioris, rectè ſuſpenſio ab officio decernitur, quæ etiam contra miniſtros Eccleſiæ locum obtinet, ne ex adminiſtratione officii ſacri pendente proceſſu inquiſitionis ſcandalum in Eccleſia detur, quod maximo ſtudio eſt prævavendum *cap. niſi cum pridem X. d. renunciat* Carpzov. *in jurisprud. conſiſt. lib.3. tit. 10. reſp.115.* quomodo Ampliſſima Facult. Juridica H. A. ante aliquot Menſes ad requiſitionem S. L. reſpondit N. Miniſtrum Eccleſiæ atrocis alicujus criminis inculpatum ad vitandum ſcandalum ab officio eſſe ſuſpendendum, usque dum prævia legitima inquiſitione confeſſus aut convictus fuerit, vel innocentiam obtinuerit, quæ ſuſpenſio etiam fuit decreta in caſu, quo Senator aliquis indiciis commiſſi criminis falſi fuit valde gravatus, uti apparet ex ſequenti reſponſo ab Ampliſ. & Spectabili Dn. Decano mihi communicato: Alß uns Decano, Seniori und andern Doctoribus der Juriſten Facultet bey der Univerſität zu Rinteln/ folgende Species facti zugeſand: Anno 1660. im Früling/ iſt in einer Stadt &c. und über die angezogene Frage unſer rechtliches Bedencken erfordert worden; demnach haben wir dieſelbe mit Fleiß verleſen/ collegialiter wol erwogen/ und ob es zwar zu Anfangs das Anſehen haben möchte/ als wann der Diffamirte Rahts-Verwandter/ der wider ihn ergangenen Diffamation criminis falſi ungeachtet/ in Collegio Senatorum

geduldet

geduldet werden müſte; Erſtlich darum/ weil das Crimen falſi wider ihn nicht bewieſen/ante probationem enim accuſationis nemo ab officio ſuſpendi debet, cum non ſtatim qui accuſatur, reus ſit, ſed qui convincitur, ſit criminoſus. *C. ſciſcitantibus* 15. *quæſt.* 8. *c. nemo. cap.* 1. *ſemper.* 2. *quæſt.* 1. Eſt enim ſuſpenſio pœna Petr. Gregor. Tholoſ. *Synt. jur. lib.* 31. *cap.* 30. *n.* 5. Jul. Clar. *§ fin. quæſt.* 75. Quæ nunquam infligi debet, niſi probata ſit culpa. *c. ult.* 32. *quæſt.* 5. Menoch. *conſ.* 626. *n.* 16. Cravett. *conſ.* 311. *n.* 2. So hat auch fürs Ander/ der beſchuldigte Rahts-Verwandter/ daß ihm beygemeſſene Delictum nicht geſtanden/ ſondern demſelben widerſprochen: quod certè ſufficit, non convicto, cum quilibet delictum negans à pœna immunis ſit, donec probetur delictum. *c. cum Eccleſia in fin X. de cauſ. poſſ. & propriet. c. mulier. X. de jurejurand. l. extat* 25. *ff. de jur. fiſc. l. qui accuſar. C. de edend* Hippolyt. de Marſil. *ſing.* 169. *ſeq.* Und nachdem/ fürs Dritte/ der Diffamant ſeine diffamationem revociret und widerruffen/ in dem er in ſeinem außgeſtalten Revers bekennet/ daß ihm ſolche Diffamatio auß Unbeſonnenheit und Eyffer entfahren/ und er den Rahts-Verwandten N. N. für einen ehrlichen und redlichen Mann erkenne/ ſo iſt durch ſolche Revocation dem Diffamato & Injuriato ſeine Ehre reſtituiret. Hic enim eſt effectus revocatæ ab injuriante injuriæ, ut per eam fama injuriati læſa reſtituatur. Carpzov. *prax. crimin. p.* 2. *quæſt.* 94. So gar auch/ daß der Beſchuldigte ſich weiter von dem beygemeſſenen Delicto zu purgiren nicht nöhtig hat/ cum ſublatâ per revocationem diffamatione ac injuria, nihil ſit quod ulterius purgari poſſit, cum privatio præſupponat habitum, quô ceſſante & illam ceſſare neceſſe eſt. *l. decem.* 117. *ff. de V. O. l. remittit.* 6 *ff. de jurejurand. l. non pt. videri. ff. de R. J.* Everh. *loc. legal.* 26. *à privat. ad habit. num.* 5. Quod enim amplius non eſt, illud purgari non poteſt, uti non entis nullæ ſunt affectiones *arg. l. pen. ff. de reb cred. l. neque natales C. de probat.* Roland. à Vall *conſ.* 8. *n.* 19. *vol.* 3. Und hindert fürs Vierdte/ dem Diffamato nicht/ daß er ſo fort auff die bloſſe Diffamation auß dem Raht-Stuel gewieſen/ zumahl ſolche Außweiſung ſine legitima cauſæ cognitione geſchehen/ qualem proceſſum non ſuſtinere docet Gail. *lib.* 1. *de pac. publ. cap* 5. *num.* 5 *& ſeqq.*

Quin

Quin taliter ab officio remotus judicio poſſeſſorio ordini ſuo reſtituendus ſit in terminis Modeſtin. Piſtor. *conſ.26.n.58.ſeq. vol.1.* Und wan gleich/fürs Fünffte/der Diffamatus ex iſta diffamatione einige Suſpicionem delicti auff ſich gezogen haben ſolte/ ſo möchte er doch auß ſolcher Suſpicion ſeiner Dignität nicht entſetzet werden/ cum ſuſpectus de crimine, etſi in Senatum cooptari non debeat, cooptatus tamen ſuſpectus dignitatem non amittat, ſed retineat. *l.reus delatus 7.in pr.ff. de muner. & honor. l.libertus 17.§.in quæſtionib.ff.ad Municip.* Voltzius *ad l.2.§.5.ff.ad l.jul.de adult.num.105.* Arum.*deciſ.13.num.44.ſeqq. lib.2.* Caſp. Klok. *conſ.94.n.31.tom.2.*

So halten wir doch dafür/ daß in gegenwertigem Fall dem Diffamato von dem Collegio Senatus nicht ungleich geſchehen/ in dem ihm angedeutet/man ihn hinfüro/biß dahin er ſich des beſchuldigten Delicti zu Recht entbrochen/ nicht zu Rahthauſe fodern laſſen würde/ er auch durch den prætendirten Revers deß Diffamanten ſich von dem imputirten crimine ſolcher geſtalt nicht purgiret habe/ daß Senatus ihn in dem Collegio zu dulden ſchuldig ſey; dann erſtlich iſt in facto unlaugbar/daß dem Rahts-Verwandten/N.N. in offentlichen Conſeſſu Senatus exprobriret und vorgehalten/ er habe in einer geenderten Quitung ein Falſum begangen/ welche falſificirte Quitung der Vogt N.N. ihm offentlich vorgezeiget/ und verwieſen/ daß ſolches ein Schelmſtück ſey/ daß aber Crimen falſi graviſſimum ſey/ und Infamiam importire, ſolches iſt zu ſehen ex Dd. citatis à Carpzov. *pract. crim. part.2. quæſt.93. num.2.* Infames autem in Senatu non tolerandos, ſed ex eo excludendos eſſe docent *Dd. per l.2.l.3.§.pen.l.ſpurii §.qui judicii ff. de Decurion.l. infamia C. eodem lib.10.* Welches auch/ fürs ander/ in ſo weit contra vehementer ſuſpectum ſaltem de ejusmodi infamante delicto ſtatt hat/ daß derſelbe zum wenigſten/ biß dahin er ſich von ſolcher Suſpicion gnugſam purgiret, à munere Senatorio ſuſpendiret werden möge. per rationes & Authoritates adductas ab Arum. *lib.2. deciſ.13. num.2. ſeqq.n.16.& n.25.56.* Nun hat ja der beſchuldigte Rahts-Verwandter N.N. eine ſchwere Suſpicionem criminis falſi uff ſich geladen/in dem er/fürs Dritte/nicht allein wider des Vogts N.N. offentliche exprobra-

 tion

tion und Verweiß / criminis falſi perpetrati, legitimâ juris via ſeu retorquendo ſeu agendo ſich nicht defendirt, vielmehr über zwey gantze Jahr ſtillſchweigend ſolche beymeſſung auff ſich erſitzen laſſen/qualem taciturnitatem tacenti in criminoſis omnimodo nocere, & vehementem ſuſpicionem delicti commiſſi inducere, imò ad torturam indicium facere, demonſtrant Menoch. *lib.* 1. *præſumt.* 89. *n.* 129. Coler. *conſil.* 7. *n.* 78 *ſeqq.* Carpzov. *prax. crimin. p.* 3. *quæſt.* 120. *n.* 81. Zanger. *de quæſtion. & tortur. cap.* 2. *n.* 103. Voltzius *de inquiſit. conſ.* 1. *n.* 51. Nedum eò ſaltem ſuſpectum reddat tacentem iſtud ſilentium, ut ei purgatio injungi poſſit. Zanger *d. cap.* 2. *n.* 109. Sondern auch fürs Vierdte / ipſo facto ſich zu der purgation ſchuldig erkand / nur bloß ſub Conditione, niſi ſe purgaret, angedeuteten Suſpenſion nicht eins widerſprochen/weniger dagegen proteſtiret, und ſich darüber/ daß er in ſo langer Zeit nicht zu Rahthauſe gefordert/nicht eins beſchweret/ſondern ohn alle Contradiction ſich dem Decreto ſuſpenſionis accommodiret und Gemäß bezeiget / und ſich deß Rahtſtuls über dritthalb Jahr lang enthalten / non enim contradicere & approbare paria eſſe docet poſt Bart. *in l. ne arbitris ad fin. Cod. de arbitr.* Joſeph. Maſcard. *de probat. concluſ.* 121. *in fin.* Et conſentire cenſetur, qui ſcit aliquid geri in ſui præjudicium, & cum poſſet, neque contradicit neque poteſtatur de diſſenſu *l. ſi filius fam. ff. ad SCtum. Maced.* Mattheſilanus *ſingul.* 22. Quia patientia cum ſcientia conjuncta facit, ut exinde præſumatur conſenſus *per not.* Bart. *in l.* 2, *C. de acquir. & retinend. poſſ.* Et difficile eſt credere, eum, cujus res agitur, ſi conſentire noluiſſet, pati potuiſſe, ut tacendo in ſuum præjudicium aliquid fieret. *arg. l. ſi hypothec. C. de remiſſ. pignor.* Vultei. *Marpurg. conſ.* 25. *n.* 185. *vol.* 4. Cum præſentia & taciturnitas in actu præjudiciali tantum operetur, quantum expreſſus conſenſus. Poſt Bart. *in l. ſi fundum. ff. de legat.* 1. Vultei. *Marpurg. conſ.* 32. *n.* 145. *vol.* 4. Maximè accedente facto, quô non minus quàm verbis conſenſus inducitur. *l. ſicut §. non videtur. ff. quib. mod. pign ſolv.* Regner. Sextin. *Marpurg. conſ.* 13. *num.* 34. *vol.* 2. Goed. *conſ.* 6. *n.* 261. *vol.* 4. Imò fortior ex facto conſenſus eſt quàm ex verbis. Mattheſilan. *ſingul.* 106. *n.* 6. Goed. *Marpurg. conſ.* 19. *num.* 176. *vol.* 4.

*vol.*4. Und dieſer Conſenſus wird dahero deſto mehr beſtercket/daß der Suſpenſus ab officio von dem Decreto ſuſpenſionis nicht appelliret, oder ſonſten einiges Remedium ſuſpenſivum zur Hand genommen/per omiſſionem enim appellationis patientiam & conſenſum probari docent Dd. citati à Goedd. *Marpurg. conſil.* 16. *n.*257. *vol.*4. Dahero dann Senator iſte ſuſpenſus, in dem er ſich der Suſpenſion tanquam ſententiæ & cenſuræ unterworffen/auch ſich des imputati criminis & culpæ höchſt verdächtig gemacht/quippe cum non ſit veroſimile, quem pœnæ ſe ſubmiſſurum, qui culpam vel non agnoſcat vel convictus non ſit ſaltem in conſcientia, cum pœna regulariter non ſit ſine præcedente culpa. Soto *de juſtitia lib.*1. *quæſt.*6. *art.* 5. Surd. *deciſ.*277. *num.*39. Et quilibet rectâ ratione præditus non ignoret, ſe innocentem pœnâ non conſtringi. *l. abſentem.* 5. *in pr. ff. de pœn.* Nec quisquam præſumatur ſponte condeſcendere in eam ſententiam, ex qua damnum ſentire & reus culpæ fieri poteſt. per Dd. apud Goedd. *Marpurg. conſil.*16. *n.*93. *vol.*4. Endlich und fürs Fünffte hat der Suſpectus auch damit ſeinen Verdacht vermehret/daß er lieber eine privat und heimliche Transaction per tertium procuriren, alß ſich wegen der ſchweren Beymeſſung per viam juris wider den Inſimulanten verthedigen und ſeine Unſchuld retten wollen/ Tranſigentem enim ſuper crimine ſanguinis pœnam non ingerente ſe ſuſpectum criminis facere, non eſt dubium. per tradita Dd. Manc. *de indic. n.*306. Zanger. *de quæſt. ſeu tortur. cap.* 2. *n.* 116. *ſeqq.* Carpzov. *prax. crim p.* 3. *quæſt.*121. *n.*56. *ſeqq.*

Dawider kan dem Suſpenſo nicht zu ſtatten kommen/was droben für demſelben deducendo angeführet worden; dann ob gleich erſtlich das Delictum falſi contra ſuſpenſum formblich nicht erwieſen/ſo iſt doch die publica exprobratio & inſimulatio unlaugbar/und daneben außgeführet/daß der Inſimulatus ſich per taciturnitatem & alias circumſtantias deß ihm beygemeſſenen Delicti höchſt verdächtig gemacht/ ſolam verò vehementem delicti ſuſpicionem ad ſuſpenſionem ab officio ſufficere docet *cap. inter ſolitudines X. de purgat. canon.* poſt alios Arum. *d. deciſ.*13. *n.*25. Et quamvis ſuſpenſio loco pœnæ eſſe videatur, impropriè tamen pœna vocatur, & vera pœna non eſt, ſed cenſura tantûm, quæ

non rarò ob levem etiam cauſam decerni poteſt, & plerumque decerni ſolet ad certum tempus, donec hoc vel illud fiat. Arum *d. deciſ.* 13. *num.* 2. *ſeqq.* Der zweyte Einwurff mag eben ſo wenig beſtehen / denn wiewol inſimulatus das Delictum directo nicht geſtanden/ quo caſu non ſuſpendendus foret ab officio, ſed uti infamis prorſus è Senatu extrudendus, weil er doch die inſimulationem gebührlich von ſich nicht abgelehnet/ noch ſich darwider purgiret, wie er zu thun ſchuldig / ſo iſt er zwar usque ad probationem delicti mit der pœna falſi zu verſchonen / er mag ſich aber propter ſuſpiciones vehementes der ſuſpenſioni ab officio usque dum ſe ritè purgaverit, nicht entbrechen/ *per ſupra deducta.* Fürs dritte kan ihm nicht zur Steur kommen/ daß der Inſimulant ſich von andern bereden laſſen / ſich mit dem Inſimulato in eine Transaction zu geben / und ein ſchrifftlichen Receſſum revocatorium von ſich zu ſtellen; denn ſolche Transactio kan keinen Effectum purgationis à delicto aut ſuſpicione, multò minus abolitionem delicti zuwege bringen / demonſtrante Zanger. *d. quæſtion. d. c.* 2. *n.* 118. *ſeqq.* Zumahl da der Inſimulatus auß dem Rahtſtuel gewieſen nicht zu dem Ende/ daß er mit dem Inſimulanten tranſigiren und ſich vertragen / ſondern daß er ſich ab inſimulatione & exinde orta ſuſpicione delicti per viam juris purgiren ſolle; als lang er ſich nun wie recht/nicht purgiret, ſo lang hat er auch dem Decreto ſuſpenſionis und ſeinen Ehren nicht gnug gethan. Actus enim certus à lege vel homine injunctus in forma adimpleri debet, nec ſufficit eum fieri per id quod videri poſſit æquipollens *l.* 3. *§. f. l. qui per ſalutem* 33. *ff. de jurejur.* Surd. *conſ.* 318. *n.* 10. Eſt enim forma de genere indiviſibilium, quâ non in totum impletâ totus actus corruit *l. cum hi §. ſi Prætor. ff. de transaction. l. qui Romæ. §.* Flavius. *ff. d. V. O.* Munoz. ab Eſcobard. *de raciocin. cap.* 11. *n.* 19. Anton. Gamma *deciſ. Luſit.* 45. *num.* 3. Alvar. Valaſc. *conſ.* 133. *n.* 3. Et uti omnis, ſic etiam injunctæ purgationis ſententia ſtricti juris eſt Weſenbec. *in parat. n.* 8. *ff. de re judic.* In illis autem, quæ ſtricti juris ſunt, non veniunt alia præter ea, quæ ſunt expreſſa *l. quicquid adſtringendæ ff. de V. O.* Vult. *Marpurg. conſ.* 21. *n.* 243. *vol.* 3. Zu dem ſo iſt es mit des Inſimulanten außgeſtalten Revers ein lauter ſimulat-Werck / worzu derſelbe durch den einen

Burgermeiſter perſuadiret und beredet worden / ſimulata autem nullius momenti tralatitii juris eſt. Bald. *in l. ſub ſpecie. C. de re judic.* Vult. *Marpurg. conſ.* 35. *n.* 193. *vol.* 3. Und ob ſchon fürs vierdte der Senatus in hac ſuſpenſionis cauſa keinen förmblichen Proces wider den Inſimulatum angeſtellet / ſo hat er doch dann nicht gefrevelt oder einige Nullität begangen / zumahlen Rechtens / quod ſuſpenſio ab officio ſine ſtrepitu proceſſus & judicii fieri poſſit, præviâ tantùm ſolenni monitione, jura & Dd. *ap Arum. d. deciſ.* 13. *num.* 8. Welches in gegenwärtigem Caſu ſo viel mehr geſchehen können / weil die Inſimulatio delicti öffentlich in pleno Senatus conſeſſu ergangen / und alſo ſamt den übrigen obangezogenen cauſis ſuſpicionis notoria iſt. Notoria autem non indigent proceſſu, nec ordo juris in illis requiritur, quin juris ſit, in notoriis ordinem juris non ſervare, ſed ab executione initium facere. Gail. *obſ.* 77. *num.* 8. Guid. Pap. *deciſ.* 221. *n.* 3. Speculat. *lib.* 3. *tit. de notor. crimin.* §. 8. Decius *conſ.* 544. *n.* 6. Vult. *Marpurg. conſil.* 21. *num.* 337. *vol.* 3. Und hindert nicht / quod ſine cauſæ cognitione ab officio remotus in poſſeſſorio ſit reſtituendus, cum argumentum à remotione ad ſuſpenſionem non procedat: Hæc enim pro veritate indaganda fit, quod de illa dici non poteſt, per allegata Arum. *d. deciſ.* 13. *n.* 8. A ſeparatis autem ac diverſis non eſt bona illatio. Everhard. *loc. legal.* 18. *à ſeparat. num.* 1. Was endlich fürs fünffte de retenta dignitate in ſuſpecto angezogen / ſolches kan der Suſpenſion keinen Nachtheil gebehren / weil ex ſuſpenſione dignitate ſuâ non privetur ſuſpenſus, ſed exercitium dignitatis & officii ad tempus tantùm, donec ille ſe purgaverit, ſuſpenditur. Ex Joan. de Immola Arum. *d. deciſ.* 13. *num.* 8. Daß auff die vorgeſetzte Speciem facti alſo ex jure zu reſpondiren, auch darnach zu erkennen und zu ſprechen ſey / ſolches bezeugen wir Dechant, Senior und andere Doctores der Juriſten Facultet bey der Univerſität zu Rinteln / in Urkund unſer Facultet hierauff getruckten Inſiegels / Datum den 15. Decembr. Anno 1662.

XXXI. Ex illis, quæ ſuprà diſſeruimus, patet, quod infamibus facultas dignitates & honores obeundi denegetur, quod cum temperamento eſt intelligendum, nempe quoad privilegia & immuni-

tates, non quoad onera *l.7.§.ult.d.interd. & releg. l.12. C. d. decurion. l.un.C.d.infam.lib.*10. vid. Weſenb. *in parat. ff. d his qui not. infam. num.*8. Tiraq. *d nobilit. cap.*24. Marquard. Freher *lib.*3.*c.*25.*n.*9.10. Vinnius *in partit. Jur. Civil. lib.*3 *cap.*20.*pag.*529. Poſſunt itaque infames jure eſſe tutores, procuratores, arbitri *l.*1. *§. ait prætor. l.*3.*ff.d. poſtul.§.ult. Inſtit.d.Except.l.*7.*ff.d. recept.* Quamvis illud de arbitro non careat dubitatione, quia arbiter vir bonus eſſe debet; Infames verò in virorum bonorum numero non ſunt, niſi fortè dicamus, ſufficere ad id munus obeundum, litigatores fidem ejus tanquam viri boni ſecutos eſſe Anton. Matthæi *de crim. pag.*864. & hic eſt primus effectus infamiæ. Ex hac infamia II. fluit, quod infames prohibeantur poſtulare aut ſimpliciter pro aliis, aut pro aliis quàm exceptis perſonis *l.*1.*§.ſecundo & §. ait prætor.ff. d. poſtul.* Vinnius *in partit. Jur. Civil. lib.*3.*cap.*18.*pag.*522. Ummius *diſp.*2.*theſ.*5.*num.*24.27. Marquard. Freher. *lib.*3.*cap.*26. III. Quod denegetur jus aſſidendi, ſeu fungendi officio aſſeſſoris Ummius *d.diſp.*2.*th.*1.*n* 4. decurionis, judicis *l.*38. *C.d.Decurion. l.*1.*ff.ad L.jul. d.vi priv. l.cùm prætor.*12.*§.lege ff.d. jud. l.*2.*ff.d.offic. adſeſſ.* Ummius *diſp.*1.*theſ.*8.*n.*51. Freher. *lib.*3. *cap.*28. *num.*6. IV. Quòd denegetur poteſtas accuſandi *l.* 8.9. *d. Accuſat.l.*15. *C.d.his qui accuſ.non poſſ.* Carpzov. *in pract. crim. part.*3. *q.*104.*n.*36. *& ſeqq.* & arceantur ab accuſatione, etiam illi, qui ipſi in reatu ſunt, donec aut abſoluti fuerint, aut damnati quidem, ſed ſalva libertate, civitate, exiſtimatione *l.*4.*ff.eod.l.*19. *C.eod.l.*5 *ff d. publ. jud.* Rationem porrò, cur hæ perſonæ ab accuſationibus arceantur, ex Cicerone petere poſſumus, qui in *Divin.* ait: nihil eſſe, quod minus ferendum ſit, quàm rationem ab altero vitæ repoſcere eum, qui non poſſit ſuæ reddere. Et in eadem oratione: *Nulla ſalus,* inquit, *reip major eſt, quàm eos qui alterum accuſant, non minus de laude, de honore, de fama ſua, quàm illos, qui accuſantur, de capite ac fortunis ſuis pertimeſcere. Itaque ſemper ij diligentiſſimè laborioſiſſimèque accuſârunt, qui ſe ipſos in diſcrimen exiſtimationis venire arbitrati ſunt. Quam ob rem hoc ſtatuere judices debetis, Q. Cæcilium, de quo nulla unquam opinio fuerit, nullaque in hoc ipſo judicio expectatio futura ſit: qui neque ut ante collectam famam*

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-555874-p0064-5

mam conſervet, neque uti reliqui temporis ſpem confirmet, laborat: non nimis hanc cauſam ſervare, non nimis accurratè, non nimis diligenter acturum; habet enim nihil, quod in offenſione deperdat: ut turpiſſimè flagitioſiſſimèque diſcedat, nihil de ſuis veteribus ornamentis requiret. vid. Anton. Matth. *d. crim. pag.* 659. Freher. *lib.* 3. *cap.* 26. *n.* 1. V. Quod infames teſtimonii dictione careant *l.* 3. *§. lege jul. l. quæſitum* 13. *ll. ſeqq. l.* 21. *§. ſi eareiff. d. teſtib.* Farin. *d. teſtib. q.* 56. *n.* 26. 34. Ummius *diſp.* 16. *theſ.* 1. *n.* 9. qui infamiâ facti laborantem ad teſtimonium admittit, ut tamen judex arbitretur, quantum ipſius teſtimonio tribuere debeat Freher. *d. lib.* 3. *cap.* 27. *n.* 20. Cornazz. *deciſ.* 175. *num.* 12. *cum ſeqq.* VI. Quôd infamiâ notati regulariter non admittantur ad jusjurandum, quare materia *l. admnendi* 31. *ff. de jurejurand. & c. fin. X. eod.* in infamibus fallit. Beuſt. *ad d. l. admonendi n.* 59. Freher. *lib.* 3. *cap.* 28. *num.* 1. *& ſeqq.* Tennin. *conſil.* 133. *num.* 9. Ummius *diſp.* 14. *th.* 14. *num.* 80. Freher. *lib.* 3. *cap.* 28. *n.* 1. 2. 3. 4. 5 VII. Quod liberi infames à parentibus exhæredari poſſint: ut ſi filius præter voluntatem parentum inter arenarios vel mimos ſe ſociaverit *Nov.* 115. *cap.* 3. *§.* 16. *l.* 11. *C. d. inoff. teſt.*. ibique Barboſ. Brunneman. loquitur verò Imp. de ſpontaneis arenariis, qui quæſtus gratiâ in arenam ad beſtias deſcendebant, & ſpectaculum ſui faciebant: mimi dicebantur, qui artem ludicram exercebant Sichard. *ad Auth. non licet C. d. lib. præterit. num.* 3. vel ludorum faciendorum causâ publicè prodibant *l.* 2. *§. ult. ff. d. his qui not. infam.* & horum alii dicebantur pantomimi πάντων μίμοι quaſi omnium imitatores, effictores, & imitatores aliarum perſonarum in ſcenis. Gallus eos vocat flos de Comedie; Germanorum vulgus Pickelhering. & horum fit mentio in *l.* 27. *ff. d. oper. libert. l.* 43. *d. act. empt. l.* 4. *C. d. ſpect. & ſcen.* Chironomi, qui taciti veluti præſcriptis motibus & nutibus cum manuum geſticulatione ſaltabant, unde & chironomia, ſaltatio geſticulatrix dicitur, videſis Salmuth. *ad Pancirol. lib.* 1. *rer. memor. tit.* 18. prudenter verò *d. Nov.* 115. illam ſententiam Imp. temperat, ut tum demum locus ſit exhæredationi (1) ſi filius in tali profeſſione permanſerit, non verò ſi vivo patre deſiſtat & ad meliorem frugem redeat *l.* 23. *§.* 1. *C. d. Nupt.* (2) nec parentes ſint ejusdem

profeſſi-

profeſſionis, quod temperamentum etiam addidit Imper. Alexand. *in d.l.11. Cod.* Nemo enim turpitudinem alteri poteſt objicere, quâ ipſe laborat vid Richter. *cent. regul. jur. reg.* 88. Freher *lib.3.cap.29. num.34.* Ob eandem rationem infamiæ & filia, quæ luxurioſam vitam degere maluit, quàm patri maritum cum dote dare volenti obſequi, exhæredari poteſt *d. Nov.115. cap.3. §.11. l.19. Cod. d. inoff. teſtam* ibique Brunnneman & Barboſ. Carpzov. *in pract. crim. part.2. q.69. num.70.* Weſenbec. *in parat. ff. d. lib. & poſthum. n.5.* Spekhan. *cent. 1. quæſt. jur. q.95. num.12.* non verò loquitur Imper. Juſtin. de filia cuidam ex amore ſingulari ſui copiam faciente Carpzov. *d. q.69. num.69.* Ungebaur *exercit. juſt.16. q.10. in fin.* nec de eo caſu, quo usque ad 25. annorum ætatem pervenerit filia, & parentes diſtulerint eam marito copulare, & ex hac forſan mora contigerit eam in corpus ſuum clam peccare, quia tunc parentes videntur ipſi cauſam turpitudinis dediſſe Sichard. *ad auth. non licet. C. d. lib. præter. n.3.* Anton. Perez. *ad C. tit. d. dot. promiſſ. n.11.* Zoëſ. *ad ff. d. lib. & poſthum. num.15.* Idem ſtatuit Juſtin. ſi filia poſt 25. annum, parentibus maritum ipſi dare negligentibus, ſine conſeſſu eorum nupſerit, quòd tunc exhæredari non poſſit *d. Nov.* §.11. juxta quæ Anno 1642. d. 14. Octob. in utraque Facult. Theologica & Jurid. Helmſtadienſi reſponſum commemorat Dn. Hahn ad Weſenb. *tit. de ſponſal. num.4. ad verba: Tunc autem diſſentiendi* vid. Joan. à Sande *in deciſ. lib.2. tit.1. defin.5.* Denique & hic eſt inſignis effectus infamiæ, quod quidem teſtamentum fratris valeat, licet fratres vel ſorores, nullâ exhæreditationis causâ adjectâ, ſint excluſi vel præteriti *§.1. inſt. d. inoffic. teſtam.* Richter. *part.1. deciſ.53. n.1. & ſeq.* Auguſtin. Barboſ. *in Cod. ad l.27. C. d. inoffic. teſtam. n.5.* ſi nimirum honeſta perſona fuerit inſtituta hæres, uti in Dicaſterio Jenenſi Menſ. Jul. Anno 1633. ad conſultationem Diterich Thymen zu Hardißleben / & Menſe Februar. Anno 1627. ad quæſtionem Chriſtiani Elcks zu Raſſenburg / reſponſum teſte Richter. *d. deciſ.53. n.2.* ſecus tamen ſi turpis perſona ſit inſtituta; tunc enim odio inſtituti hæredis fratribus germanis, aut conſanguineis datur querela *d. l.27. C.* Turpis verò perſona dicitur, quæ vel juris vel facti infamia, vel levis notæ macula

cula eſt aſperſa *d.l.27.* Honded. *vol.2 conſil.47.n.14. & ſeqq.* Auguſt. Barboſ. *ad l.27.C.d. inoffic. teſtam.* Richter. *d. deciſ.53.n.3.4.5.6.* Dn. Lauterbach. in diſquiſit. *d. ſingulari fratrum jur. part.2.memb.2.§.14. 15.* Freher. *lib.3.cap.29.*

XXXII. Effectus infamiæ facti hos facit Bocer. *claſſ.5. diſp.6 theſ.15.* (1) quod repellat à dignitate *l.2.C.d.dignit.c.infamibus d.R.J. in 6.* (2) attenuet teſtimonium *l.3.d.teſtib.* (3) repellat à querela teſtamenti inofficioſi *l.11.l.19. C.d.inoff.teſt.* (4) inducat querelam *l.27. C.eod.* Freher. *l.3.cap.22.* Dn. Hahn ad Weſenb. *tit. d. his qui not infam.n.8.* Struv. *ibid. n.17.* Levis verò maculæ hi ferè dari poſſunt (1) quod locum faciat querelæ *d.l.17.C.eod.* Suth *diſſ 9.§.81* Arnold. Vinnius *in comment. ad Juſtin. d.inoffic. teſtam. § 1.n.5.6.* (2) excludat à ſacris ordinibus *c. venerabilem qui fil. ſint.legit.* (3) arceat à collegiis opificum Richter. *deciſ.80.n.10.* (4) teſtimonium attenuet (5) in muneribus integræ opinionis homo præferatur *l.3.§.2.d.decur.* Hahn ad Weſenb. *d.n.8.*

XXXIII. Reſtat, ut agamus, quibus modis infamia aut vitari, aut elui poſſit. Interpretes plures modos tradunt, ſed plærique in civilibus, pauci verò in criminalibus cauſis locum ſibi vindicant, nulli in caſibus, quibus ipſum factum notatur. Docent igitur primò, in foro receptum eſſe, ut reus pœnam aut jure debitam, aut actione expreſſam ante ſententiam definitivam aut ante litem conteſtatam offerens infamiam vitet, dummodo proteſtetur, offerre ſe non conſcientiâ intentati criminis, ſed ut litium moleſtias effugiat *arg. l. 73. d. procurat.* Gail. *2.obſ.102.n.12. & obſ. ſeq. per. tot.* Wurmſer. *1.pract. tit.47.obſ.5.n.7.* Weſenb. *in parat. de his qui not. infam.n.9.* Paul. Chriſtin. *in deciſ. Belg. vol.4.deciſ.202.n.26.* quod doctè explicat Dn. Hahn. ad Weſenb. *d. tit.n.9.* vid. Bachov. *ad π.p.170.171.* verùm hæc ratio magis ad civiles, quàm criminales pertinet. Qui enim accuſat, non pœnam petit, ſed reum vindictæ & devotionis publicæ causâ puniri poſtulat. Secundò ajunt, vitari infamiam, ſi reus per procuratorem defendatur *l.1.l.6.§. ſi quis alieno nomine ff. d. his qui not. infam. l. 1. Cod. d. ſent. & interlocut.* quod fieri non ſolet in injuriis realibus, in quibus

 in per-

in perſonam litigantis ſententia concipitur reſervato honore, uti factum in Camer. Imp. in cauſa Ohr contra Münſter/ & Erlin contra Spat/ & in cauſa Spat contra Schingen/ ſed in verbalibus injuriis Gail. *lib.2.obſ.*102. uti factum in cauſa Lebezamon contra Bulzaw 26. Auguſt. Anno 87. Author. *deciſ. Cam. Imp. verb. injuria* quamvis hoc caſu condemnatus infamiam facti vix effugiat Angel. *in l. furti §. ſiquis ff. d. his qui not. infam.* uti conſideratum in Cam. Imp. in cauſa Egen contra Michael Bollant Ruland. *d commiſſ. part. ult. lib.7. cap.6. n.*70. ſed hæc cautio tantum in civilibus judiciis locum habet: nam in criminalibus rarò defenſor vel procurator admittetur, & ſi quando admittitur, ſententia non in procuratorem, ſed in dominum ſeu ipſum reum ferenda eſt, ut apertè Juſtin. fieri juſſit in crimine injuriarum *l. ult. C. d. injur.* Tertiò dicunt interpretes, vitari infamiam, ſi judex condemnato expreſſim honorem reſervet Gail. *lib.1.obſ.65.n.6.* Weſenb. *conſ.22.n.26.* Freher. *d. exiſtimat. l.3. cap.8. & ſeq.* Chriſtin. *vol.4. deciſ.*202. *n.*20. verûm licèt hæc ſententia uſu ſit recepta, legibus tamen vix defendi poſſe videtur: ſola enim facti quæſtio eſt in arbitriö judicantis; pœnæ verò legum auctoritate irrogantur *l.1. §. quorum 4. ff. ad SC. Turpill. l.15. ff. ad municip. l.5. C. ex quib. cauſ. infam.* & in ſpecie de furto docet Macer. *in l.63. d. furt.* non poſſe judicem efficere, quò minus furti damnatum ſequatur infamia, idem de injuria tradit *in l.40. ff. d. injur.* non poſſe decurionem ita condemnari, ut tamen maneat in ordine Decurionum, eamque ſententiam contra juris formam eſſe. Quartò tradunt, infamiam vitari, ſi reus auctoritate judicis paciſcatur. Sed hæc cautio in cauſis criminalibus ſupervacanea videtur. Aut enim ejusmodi crimen eſt, ut de eo tranſigere non liceat: & judex tunc non interponet ſuam auctoritatem; aut de eo tranſigere licet, & hoc caſu auctoritas non eſt neceſſaria, cùm ſine judice tranſigere quisque poſſit. Quintò, ſi gravior pœna ultra legem ſit impoſita, tunc judex exiſtimationem conſervat, quaſi ſententiâ de exiſtimatione ſit tranſactum *l. quid ergo 13. §. pen. d. his qui not. infam. l.4. C. eod. l.10. §. in perſonis ff. d. pœn.* Cæterùm ſi ſententia pœnam ordinariam non excedit, valet legis autoritas *l.1. §. quorum 4. ad SC. Turp.* & regula tradita

in l.

in l.non poterit.63.de furt. Zaſ.*in l. acta 45. §.de amplianda d. re judic.* Donell. 18. *comm.*8. Sextò ſi condemnatus appellat, non aliter infamis cenſebitur, niſi judex appellationis primam ſententiam confirmet *l.6.§.1.ff.d his qui not.infam.* Septimò ſi quis ex crimine famoſo ad tempus ſit damnatus, tunc transacto tempore infamiâ liberatur. Cæterùm in hac difficultate ob textus invicem obſtantes tres caſus ſunt diſtinguendi: aut enim eſt impoſita pœna delicto gravior, aut levior, aut par & æqualis. Primo caſu irrogatione pœnæ gravioris cenſetur transactum de exiſtimatione ita, ut ſtatim vel poſt tempus adjectum nulla ſit infamia *l.13.§.pen.ff.d his qui not.infam. l.4.C.eod. l.15.in pr. ad municip.* ſi modò pœna ad vindictam publicam ſpectet, & in ipſa ſententia pœna gravior ſit irrogata, & quidem re ipſa: quod ſi enim ex mente legis propter aliquam circumſtantiam pœna fuerit aggravata, non poteſt videri transactum de exiſtimatione. Secundo caſu pœna levior impoſita facit, ut reus in alio gravetur *l.3.in pr.d decur.* cui obſtat. *l.3.C. Ex quib. cauſ.infam.* niſi forſan ibi ſpeciale ſit, quod cognitâ causâ & juſtis rationibus pœna proponatur mitigata. Nam omnino diſtinguendum eſt, num mitior pœna imponatur ex cauſa tali, quæ ipſum delictum minuit v.g. ira, dolore, juventute & ſimilibus, & tunc ad tempus remotus finito tempore recuperat dignitatem; an verò mitior pœna imponatur ex alia cauſa, quæ delictum per ſe non minuit, ſed potius auget, & tunc infamia manet Brunnemann. *in Cod. ad d.l.3.* & Sichard. Tertius caſus, ubi æqualis pœna eſt impoſita, quod in dubio præſumitur, majorem difficultatem habet. Et Imperatores quidem Hadrianus T. & M. Antonin. Gordianus ſine diſtinctione reſcripſerunt, transacto tempore non eſſe damnatum inter infames, ne pœna tempore determinata contra ſententiæ fidem ulterius porrigatur. *l.imp.8.ff.d poſtul. l.3.§.1.ff d. decurion. l.1.l.2.C.d.his qui in exil.* contra tamen Papinianus *in l.5.ff.d. decurion.* reſpondit. Ad tempus ordine motos ex crimine, quod ignominiam importat, in perpetuum moveri placuit, haud dubiè ex hac ratione, quia infamia eſt perpetua. Et ſanè, ſi civilibus actionibus damnati, veluti de dolo, pro ſocio, tutelæ, depoſiti mandati, furti, vi bonorum raptorum, injuria-

rum ſemper ſint infames, abſurdum foret ex crimine famoſo ad tempus damnatos poſt tempus exiſtimationem recuperare, accedit auctoritas Ciceronis, qui pro Cluentio ſcribit, turpi judicio damnatos in perpetuum omni honore ac dignitate privari. Verùm his non obſtantibus potius conſtitutiones Impp. ſequi debemus, quàm reſponſum Papiniani. Nec abſurdum videri debet, judicio civili damnatum ſemper infamem eſſe, damnatum judicio criminali ad tempus, tranſacto tempore infamiâ liberari: ſi enim ſpectamus genera judiciorum, graviora ſunt criminalia, leviora ſunt civilia. In illis acerbitas pœnæ temperatur brevitate infamiæ; in his perpetua infamia pecuniariam condemnationem ſua naturâ levem intendit Anton. Matth. *d. crim. pag.* 913. Wiſſenbach. *ad ff. tit. d. his qui not. infam n.* 27. Sed non ſolùm Papiniani reſponſum, ſed & reſcripta Principum nobis adverſari videntur. Ut igitur illos ſcrupulos evitemus, alia diſtinctione utendum: utrum delictum deſcendat ex cauſa famoſa ordinaria, an verô ſit extraordinarium & arbitrariâ pœnâ coërceatur, quod diſertè firmat *l. 5. d. Decurion. ibi, ex crimine, quod ignominiam importat.* ut primo caſu, quando ſcilicet crimen ipſo jure turpitudinem habet annexam, infamia ſit perpetua, quam ſententiam in pronunciando ſunt ſecuti Scabini Lipſienſes: Hat M. M. im abgewichenen 1622. Jahr neben dreyen ſeinen Geſellen in dem Colditzer Walde an zwo Weibes-Perſohnen einen Straſſen-Raub begangen / und darauff ſich flüchtig gemacht. Ob nun wol die Churfürſtl. Sachſ. Frau Wittibe / hochlöblichſter Gedächtniß / auff beſchehene Interceſſion ihme die ordentliche Todes-Straffe / ſo er vermöge der Rechten verwircket / gnädigſt erlaſſen / und verwilliget / wo fern er ſich ſelbſt geſtellen / die ſeinetwegen uffgewandte Unkoſten erſtatten / und Eydlichen angeloben würde / daß er zwey Jahr lang daß Churfürſtenthum Sachſen meyden / und auſſer demſelben ſich auffhalten wolte / daß wider ihn die Straffe eingeſtellet / und nach zweyen verfloſſenen Jahren ihme wiederum ſicher in Ihr. Churfürſtl. Durchl. Landen zu wohnen nachgelaſſen ſeyn ſolte. Dieweil aber dennoch Ihr. Churfürſtl. Gnad. gnädigſt Diſpenſation dahin nicht gerichtet / daß ihme M. M. berührte ſeine Verbrechung nach 2. Jahren auch an ſeinen Ehren ohnnachtheilig ſeyn

ſeyn

lig ſeyn ſolte &c. So mögen auch die Meiſter des Schmied-Handwercks ihn in ihre Zunfft wieder einzunehmen und das Handwerck treiben zu laſſen wider ihren Willen nicht gedrungen werden / V. R. W. Carpzov. *pract.crim part.3.q.135.n.61.* Poſteriori caſu, quando delictum eſt punitionis arbitrariæ, cui lex pœnam turpitudinis non conſtituit, nota infamiæ ſimul cum animadverſione duret & extinguatur, uti Scabini reſponderunt notante Carpz. *d.l.* Weſenb. *in parat.ff.d.his qui not.infam.n* 8. vid. Struv. *ad ff.d.t.n.23.in fin.* Bach. *ad Treutl.vol.1. diſp.8. theſ.2. lit.E. ad verb. idem eſt ſi advocationis interdictæ & ad n. p.764.* Vinnius *in partit. Jur. Civil.p.536. lit. H. in not.* Denique aboletur infamia, ſi à Principe quis famæ & honoribus reſtitutus ſit, quam ad rem ſpeciali indulgentiâ opus eſt, nec ſufficit generalis *l.1.§. deinde 9. & §. ſeq.ff.d. poſt.l.4. C.ad SC. Tertull. l.23.§.1.C.d. nupt. l.2. 6.7. l.ult.C.d.ſentent. paſſ. & reſt. l.ult.C.d. general.abolit.* Paul. Chriſt. *vol.4.deciſ.208.* Brunnem. *ad l.1.C.d.ſent.paſſ.* Ant. Matth. *d. crim. pag.939.* Dn. Hahn. Princeps & aquila JCtorum *in eruditis ſuis obſervationibus ad* Weſenb. *tit.d ſentent.paſſ.n.3.* Vinnius *in partit. Jur. Civil. lib.3. cap. 20. pag. 536. in fin.* Famæ verò & honoribus reſtituit immediatè & directò ſolus Imp. *§.1.inſt. quib.mod. jus pat. poteſt.* ibique Arnold. Vinnius. *L.1.§.10.ff.d poſtul.l.1.ff.d ſentent.paſſ.l.1.§.fin.ff. d.quæſt.Nov.89.c.9.* Thom. Michael. *d. Idict.th.47.a.* Pet. Heig. *p.2. q.22.* Thom. Cormerius *in C. Henrici IV.lib.7.cap.2.§.18.* Roſenth. *d.feud.c.5.concluſ.2.n.4.* Sixtin. 1. *d.regal.2.n.21.* Copiam reſtitutionis infamis exhibet M. Abraham. Saur. *in formul. pag.124.* Et licèt Camera Imp. de gravibus cauſis judicet, de famæ tamen ſemel amiſſæ reſtitutione cognitionem ſibi ſumere recuſat, uti 18. Decemb. An. 1539. obſervatum fuiſſe ex annotat. Cameralibus liquet Ruland. *d commiſſ. part.1.lib.7.c.5.n.2.* Hujus reſtitutionis à ſummo Principe factæ effectus eſt, quòd infamia deleatur, uti patet ex formula Theodorici Regis apud Caſſiod. *l.3. c.46.* nec illa infamia ab aliquo cuiquam objici poſſit Cravett. *conſil.168. in pr.* & reſtitutus priſtinum locum recipiat in Collegio, niſi alter ſit cooptatus *arg.l.2.ff.d Decurion.* Odd. *d.reſt. in int. part.2. q.96. & ſeq.* licèt non negemus, aliquam maculam ma-

 nere

nere Tiraquell. *in tract. ceſſante cauſa limit.12. n. 12.* Marquard. Freher. *lib.3.cap.30.n.12.* Div. Thom. 2.2.q.68. Beſold. *p.3.conſil.117.* & ita Gl. *in C. ex tuarum in verb. abſolvens X. d purgat. Canon.* dixit infamiam facti omnino removere, ſolius Dei eſſe. Petr. Peck. *in c.infamibus d. Reg. Jur. in 6.* Hæc reſtitutio à Principe parcius indulgenda, eò quod multæ civitates reſtitutis exulibus in periculum fuerint deductæ: inprimis autem periculoſum, eos, qui ab exilio reverſi ſunt, ad honores poſtea & ad ſummam reipublicæ admoveri: cujus rei locupletiſſimus autor eſt Cicero VII. Verr. cùm ait: perditas civitates, deſperatis omnibus rebus hos ſolere exitus exitiales habere, ut damnati in integrum reſtituantur, vincti ſolvantur, exules reducantur, res judicatæ reſcindantur, quæ cum accidunt, inquit, nemo eſt, quin intelligat ruere illam rempubl. Reſcripta itaque Principum, quibus damnatos reſtituunt, reſtrictius ſunt interpretanda, ut quàm minimum in publica commoda peccetur. Nec obſtat *l.3. ff. d. conſtit. Princip.* quæ beneficia Principum latiſſimè interpretari jubet: hoc enim tum verum, cùm beneficia publicæ utilitati non adverſantur, ſed ſunt ex uſu reipublicæ, cujusmodi ſunt illa, quibus innocentes reſtituuntur, non quibus nocentes. Ex quo præſuppoſito omnino concludi poteſt, quòd per ſimplicem indulgentiam & remiſſionem pœnæ non cenſeatur Princeps diſpensâſſe ſuper infamia, juxta illud tritum: Pœna poteſt tolli, culpa perennis erit. Freher. *lib.3.c.30.n.12.* Denique infamia, ut omnia alia, morte tollitur. Sebaſt. Medic. *in tractat. mors omnia ſolvit, concluſ.* 54. Sunt tamen, quorum memoria etiam poſt mortem damnata intelligitur ob graviſſima crimina, nimirum damnati Majeſtatis vel perduellionis, quod crimen etiam poſt mortem rei exercetur damnatâ ejus memoriâ, publicatisque bonis; liberis etiam defuncti ſpoliatis omni ſucceſſione, omnique dignitate *l. quisquis C. ad L. Jul. Majeſt. l. ult. ff. eod. l.20. ff. d. Accuſat.* Ant. Matth. *d. crim. pag.920.* Cæterùm ſanctio illa Arcadii *in d. l. quisquis* æquitati parum conveniens eſt, & rectè loquitur Grot. *d. I.B. & P. lib.2. cap.21. num.13.* *Neſcio quis Chriſtiano Imperatori auſus eſt dictare, debuiſſe paterno perire ſupplicio*

in

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-555874-p0072-9

in quibus paterni criminis exempla metuuntur. Infirma profectò ratio eſt, quæ ab incerto eventu & exitu rerum deſumitur, & longê valentior illa, quam natura & definitio pœnæ ſuggerit. Poena peccati ἐκδίκησις eſt: Ubicunque igitur nullum peccatum eſt, ibi nec poena eſſe debet *l.20.ff. d.pœn.l.22.C.eod.* ubi ajunt Imperatores Chriſtiani, *ſancimus, ibi eſſe pœnam, ubi & noxa eſt.* Deinde: *peccata igitur ſuos teneant auctores; nec ulterius progrediatur metus, quàm reperiatur delictum.* Quod etiam jus naturale & divinum præcipit *Deut.24.v.16.* quæ naturalis ratio nec Ethnicos fallere potuit, Plato *lib.9. d.legib.* ubi de perduellione agit, ipſum quidem criminis hujus reum morte affecit; filios verò ejus neque vitâ, nec alimentis privat, ſed cum bonis, exceptâ tamen ſorte, in antiquam patriam remitti jubet, & Philo *lib.11. d. leg. ſpec.* juſtum eſt, ait, eorum eſſe poenas, quorum ſunt peccata, reprehendens morem quarundam gentium, quæ Tyrannorum aut proditorum inſontes liberos morte puniebant, quem reprehendit & Dionyſius Halicarnaſſenſis, oſtenditque, iniquam eſſe rationem, quæ obtenditur, quod parentibus ſimiles futuri putantur Ant. Matth. *d.crim.pag.345.* Grot. *d. I.B. & P. lib.2. cap.21.n.13.n.16.* ubi notat, ſi quid habeant, aut expectare poſſint perduellium liberi, in quod jus proprium ſit non ipſis, ſed populo aut Regi, id aufferri ipſis poſſe jure quidem dominii, cujus tamen uſus in poenam redundet eorũm, qui peccaverint, ſic *in dicta l. Arcadij* illud tolerabitur in liberos: *Ad nullos honores, ad nulla ſacramenta perveniant.* Illud tamen notandum, Dd. communiter tradere, conſtitutionem *L. quisquis* reſpectu liberorum in praxi & conſuetudine generali non obſervari, uti ex Italis teſtabitur Angel. *in l.fallaciter n.4.C.d. abolit.* Farin. q.116. *part.3.n.144.* Alciat. *conſil. 467.n.6.* Clar. *§. læſa majeſtas n.15.* Ex Gallis Boër. *tract.d.ſedit.* q.6. *n.11.& 23.* Rebuff. *in procem. ad conſt. reg. gloſſ.5.n.106.* Ex Hiſpanis Hier. Cævall. *pract. quæſt. cap.653.n.38.* Ex Germanis Schneid. *in §. publica inſt. d. publ. judic.* quo pertinet memorabile exemplum Imperatoris Ludovici Bavari, qui cùm fratris ſui in ipſum delinquentis filios conſpexiſſet, dixit, pater, non autem filii in me deliquerunt, ideoque

non eſt

non eſt æquum, ut alieni ſceleris poenam luant, ſicut ex Trithem. *Chron. Duc Bavar. fol.* 113. refert Sixtin. *regal. lib.* 2. *c.* 20. *n.* 94. Plura addi poſſent, ſed ob brevitatem temporis, quo fui circumſcriptus, illa movere non potui, perhibentur urſi foetus ſuos ſanguinolentos & imperfectos edere, ſed dein lambendo integros reddere. Feci prius, facturus fortaſſe poſterius, ſi Deus vitam & valetudinem conceſſerit.

Quisquis de meliore luto (ſumus omnes pulvis & umbra) confictum cor habes, lector, Te, ut faveas, ut valeas, Opt. Max. DEUM rogo.

Menda Potiora

P*Ag.* 5. *lin.* 6. *dele* de var. *lin.* 12. ut &. *pag.* 8. *lin. ult.* & *p.* 15. *lin.* 10. *lege* partic. *p.* 7. *lin.* 8. *lege* poſſint. & *lin.* 26. *pro* §. 4. *ſubſtitue* §. 6. *p.* 12. *lin.* 24. *pro* ex quib. cauſ. infam. *ſubſtitue* d. transact. *p.* 13. *lin.* 6. *lege* C. infames. & *ead. lin. poſt convictus adde* 22. q. 5. & *lin.* 14. *pro* jur. *lege* jux. *p.* 14. *lin.* 28. *lege* interponirter. *p.* 15. *lin.* 14. *lege* veram. & *lin.* 27. *pro* contra *lege* extra. *p.* 18. *lin.* 30. *lege* comment. *p.* 25. *lin.* 4. *lege* ander. & *lin.* 6. *lege* ihnen. *p.* 33. *lege* fieri. *p.* 41. *lin.* 3. *lege* condictionis. *pag.* 46. *lin.* 15. *lege* Arcad. & *lin.* 25. *lege* obſ. *p.* 49. *lin.* 25. *lege* conjunctionem.

p. 20. *lin.* 1. *pro inſtigatoris lege* accuſationis.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-555874-p0075-6

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-555874-p0076-2

X2615931

b17

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-555874-p0077-7

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-555874-p0078-3

18 538
1666, 4.

a Inauguralis

MIA

TE GRATIA
toritate
mpliſſimi JCtorum
Haſſo-Schaumburg.
DE
HARDO
ZEN
ongè celeberrimo, Facult.
liario Haſsiaco,
io æternùm honorando,

entia

Honores, Inſignia
octoralia
R CAPESSENDI
ræ ſubmittit
GIUS Gruſeman
-HASSUS.
. horis ante- & pomeridianis.

icius, Typ ographus Academiæ
XVI.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-555874-p0079-2