Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-46265-p0001-7

Q. D. B. V.

DISSERTATIO JURIDICA QVARTA,

ad

Conſtitutiones Electorales DIVI AUGUSTI,

inprimis ad Part. I. Conſtit. XVI. XVII. XIIX. & ſeqq.

Quam

Indultu Magnifici JCC. ordinis

IN ACADEMIA WITTENBERGENSI,

PRÆSIDE

WERNERO THEODORO MARTINI, J. U. D. & P. P.

publicæ ventilationi exponet

In Auditorio JCT. ad diem   Mart. Anno 1683.

JOHANN SAMUEL STURM,

Luccâ-Luſat.

Typis MATTHÆI HENCKELII, Acad. Typogr.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-46265-p0002-3

DISSERTATIO IV.
ad
CONSTITUTIONES ELECTORALES SAXONICAS *DIVI AUGUSTI*

RESPONDENTE
JOHANN SAMUELE Sturm/
Luccâ-Luſato.

PARTIS PRIMÆ,
CONSTITUTIO *XVI.*
Von der Beweiſung und Gegenbeweiſung.

EJn ieglichen Part/ dem Beweiß aufferlegt/ ſoll innerhalb des Rechtlichen Termins / in ſechs Wochen und drey Tagen / nicht allein die Beweiß Artickel einbringen / ſondern auch an Jhme mit fleißigen anhalten beym Richter oder Commiſſarien / nichts erwinden laſſen.

Wann auch das Gegentheil in den Fällen / da die Gegenbeweiſung zuläßlich / dieſelbige verführen wolte/ ſo ſoll es innerhalb ſechs Wochen und dreyer Tage/ von der Zeit an / als ihme die Citation zu der Publication der Beweiſung zukommen / ſich nicht allein dieſelbige fürzunehmen erklären / ſondern auch in benanter Zeit der Gegenbeweiſung Artickel übergeben / und müglichen Fleiß anwenden/ damit das Zeugnis darinnen vollendet und verführet werden möge / da ſolches

von Ihme nicht geſchehe / ſoll der terminus probatorius verfloſſen / und die Gegenbeweiſung gleich der Beweiſung ferner nicht zugelaſſen werden. So ſoll auch nach der publication und Eröffnung der Beweiſung keinem Theil / es hätte von der Zeugen Auſſage Abſchrifft bekommen oder nicht / ferner Beweiſung zu führen / oder mehr Zeugen verhören zu laſſen / geſtattet werden.

NOTÆ.

Not. 1.

Connexio hujus Conſtitutionis cum præcedentibus.

Not. 1. Poſtqvam Sereniſſ. Legislator Conſtitutione X. egit de principio & fundamento Judicii, nempe *LITIS CONTESTATIONE*, in *Conſtitutione XI.* verò de iis, qvæ litis conteſtationem proximè conſeqvi ſolent, ejusqve vario effectu, *Conſtitutione* porrò *XII. XIII. XIV. & XV.* de *juramenti delatione*, ejusqve *relatione*, qvæ ut plurimum litis conteſtationi annecti, vel illam comitari ſolet, præſenti jam *Conſtitutione* XVI. progreditur ad explicandam materiam de *Probatione & Reprobatione*, ad qvam perveniri ſolet in judicio, qvando à Reô lis negativè eſt conteſtata, qvô caſu conſvetâ hâc formulâ pronuntiandi Actori injungitur probatio, Reo verò reſervatur Reprobatio. Weil Beklagter auff die Klage geantwortet / und derſelben allerdings nicht geſtändig / ſo iſt Kläger den Grund ſeiner Klage / und ſo viel ihm daran verneinet iſt / binnen Sächſiſcher Friſt zu erweiſen ſchuldig / Beklagten ſein Gegenbeweiß / eileſt delation und andere rechtliche Nothdurfft vorbehältlich.

Not. 2. Materia de *probationibus & præſumtionibus*, qvoad Theoriam, & principia Juris ſpeculativa ſolidè atqve accuratè jam elaborata eſt partim in *Jure civili Romanô, t. t. ff. 3. lib. 22. de Probationibus & Præſumtionibus, t. t. 19. lib. 4. C. de Probation.* partim Jure *Canonicô lib. 2. tit. 19. Decretal. de probat. & tit. 23. lib. 2. Decretal. de præſumption.* Variis deniqve JCtis & interpretibus *Menochio*, *Paciano*, prolixis illuſtrata commentariis, qvæ omnia jam Theoreticorum ſcholis relinqvimus, qvamvis ſparſim ex iis qvædam delibari poſſint, qvæ ad ſcopum noſtrum pertinere, & ad faciliorem intellectum noſtræ Conſtitutionis facere videbuntur.

Not. 2. *Materia de probationibus & præſumptionib9, qvoad Theoriam Jure civili Romanô & Canonico ſolidè elaborata eſt.*

Not. 3. Qvamvis extra Jurisprudentiam communiter aliqvid probari generaliter dicatur reſpectu noſtri, qvod nobis placet, vel à nobis laudatur & approbatur, qvo ſenſu *probatio* etiam dicitur *approbatio*, ſeu *comprobatio*, Juridicè tamen reſpectu aliorum illud *Probare* dicimur, qvod alii negant, vel qvod factum aliqvod ſit incognitum, qvod alios latet & ad eorum notitiam nondum pervenit, & ita dicitur in jure probare Actor illud, qvod pro fundamento Actionis allegavit, & in facto conſiſtit, ſi hoc à Reo negetur, & de eo neqve Reo neqve Judici ex actis vel aliunde conſtet, ita ſe habere demonſtret, & illud, qvod in dubio & incerto erat, vel per teſtes vel documenta vel ocularem demonſtrationem, vel per juramentum planum reddit & certum, Germanicè vocatur **beweiſen / beſcheinigen / darthun / beybringen** / qvamvis ſubtili ratione diſtinctio omninò facienda ſit, **unterbeweiſen und beſcheinigen / oder beybringen** / dum **beweiſen** denotat ſolennem probationem in proceſſu ordinariò, **beſcheinigen**/

Not. 3. *Probare extrà Jurisprudentiam idem eſt, qvod approbare. Juridicè probare dicitur Actor, qvi rē qvæ ipſi negatur à Reo & tanqvam incerta in dubium vocatur, certam reddit, perſpicuam & claram, qvod illa revera talis ſit, uti allegatur.*

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-46265-p0006-4

verò und beybringen nudam aliqvam Judici factam probabilem cauſæ demonſtrationem in proceſſu Summariô. In Legibus Romanis Vocabulum *Probare* ſæpè exprimitur per *Docere*, unde inſtrumenta literaria procul dubio *Documenta* ſunt dicta, qvod illa perlecta *doceant* & informent legentem, qvi rei & facti nondum habuit veram notitiam.

Not. 4. *Deſcriptio probationis Juridicæ.*

Not. 4. Probatio Juridicè dictô modô ſumpta deſcribi poteſt, qvod ſit *legitima aſſertionis & intentionis noſtræ demonſtratio, qvâ illa res & cauſa, qvæ in judicium deducitur & à parte adverſâ negatur, ipſiqve & Judici incognita adhuc eſt, certa, plana, & indubitata redditur per legitima Juris remedia, v. c. Teſtes, Documenta, Juramentum &c.* Sunt, qvi conciſiùs appellant: *probationem rei dubiæ per argumenta oſtenſionem*, qvam probat *Weſenbecius in Parat. ad tit. de Probat. Vultej. tractat. de Judic. c. 7. lib. 3. n. 6.* vocat: *intentionis noſtræ confirmationem.* Sed dum brevis eſſe volo, obſcurus fio. Sufficit JCto acqvieſcere in deſcriptione, dum in rebus contingentibus & civilibus perfecta & accurata ſemper definitio haberi neqvit, unde omnis definitio in Jure dicitur eſſe periculoſa, i. e. regulis Logicorum non per omnia conformis.

Not. 5. *Variæ probationis Judicialis diviſiones.*

Not. 5. Ad generalem materiæ de probationibus cognitionem ſpectat qvoqve *probationum Diviſio.* Hæc varia proponitur à Doctoribus & interpretibus & citra neceſſitatem ſæpiùs multiplicatur. Nos illas potiſſimum paucis attingemus, qvæ vel Jure *Civili* & *Canonico* fundatæ ſunt, vel *Jure Saxonicô*, præſertim verò qvæ uſu & obſervantiâ fori receptæ & qvæ ad illuſtrandam noſtram conſtitutionem conducere poterunt; Sunt autem potiſſimum

mum ſeqventes. (1) Ratione *effectus* alia probatio dicitur *plena*, alia *ſemiplena*, qvarum illa plenam facit Judici fidem, hæc autem minùs plenam vel aliqvô modô imperfectam, neqve per omnia ſufficientem. Priorem confirmare ſolet Judex hâc formulâ pronuntiandi; Daß Kläger das jenige / ſo ihm zubeweiſen obgelegen / und er ſich angemaſſet / zur Nothdurfft erwieſen / derowegen &c. Hanc verô poſteriorem *ſemiplenam* probationem, qvamvis illa ad deciſionem cauſæ ſufficere non videatur, â Judice tamen penitus rejicienda non eſt, ſed ſi præſumptio pro Actore inde elici & deſumi poſſit, qvod ipſius aſſertio veritati ſit conſentanea, Judex illi, qvi ſemiplenè probavit, ad inducendam plenam probationem *Juramentum ſuppletorium* injungere poteſt, qvod præſertim fieri ſolet, ſi cauſa in judicium deducta, vel unicô teſte jurato, vel documentô aliqvô veriſimili probabiliter ſit demonſtrata, hôc caſu arbitrio Judicis permittitur ita pronuntiare: Würde Kläger Eydlichen erhalten / und in ſupplementum ſchweren &c. So hätte er das jenige / was ihm zubeweiſen obgelegen / und er ſich angemaſt / zur Nothdurfft erwieſſen. De qvo Juramento *ſuppletorio* vel etiam *credulitatis* ab Hæredibus præſtando plura dicemus circà Explicationem *Conſtitutionis XXIII. part. I. & XXIV.*

(1.) Dividitur probatio in plenam & ſemiplenam. Plena Probatio. Probatio ſemiplena.

Not. 6. Dividitur (2.) *Probatio Judicialis* ratione proceſſus in *ordinariam* ſeu *ſolennem*, & *ſummariam*, ſeu *minùs ſolennem.* Illa locum habet in cauſis ordinariis qvæ ſolenni & plenô proceſſu ventilandæ & tractandæ ſunt: Wann in einer wichtigen und ſchweren Sache ordentlicher Weiſe geklagt durch Ubergebung eines ordentlichen Klag-Libells auch nach beſchehener litis conteſtatio-

Not. 6. *(2.) Probatio alia eſt ordinaria & ſolennis, alia ſummaria & minus ſolennis. Deſcribitur ordinaria & ſolennis probatio,* ordentlicher Beweis

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-46265-p0008-5

tion mit ordentlichen Beweiß/und Gegenbeweiß auch Ubergebung gewiſſer Diſputation Geſetz gegen einander verfahren wird.

Ejuſmodi *Ordinaria probatio* præſupponit libelli ſolennis oblationem, formalemqve litis conteſtationem & κάτ' ἐξοχὴν dicitur *probatio*, & ſententia, qvæ ad factam ſolennem probationem ferri ſolet & reprobationem in ſupremo Appellationum Judicio vocatur: κάτ' ἐξοχὴν *DEFINITIVA* & formula ejus hæc eſſe ſolet: Auff Klage/ Antwort / verführten Beweis und Gegenbeweis/ auch übergebene Diſputation-Geſätz &c. Klägers und Producenten an einem/Beklagten und Producten andern Theils/E. W. daß Kläger das jenige/was ihm zu beweiſen obgelegen / und er ſich angemaſſet / zur Nothdurfft erwieſen &c. *Minus ſolennis* & ſummaria probatio illa dicitur, qvæ in cauſis ſummariis adhiberi ſolet, & tantâ non indiget ſolennitate, unde dicitur: Eine Beſcheinigung / oder eine Beybringung / ubi ſcilicet ſolenni libelli oblatione, formaliqve & ſpecificâ litis conteſtatione, & ita etiam prolixâ admodum & accuratâ demonſtratione cauſa non indiget, ſed de ſimplici & planô proceditur, ita tamen, ut certô modô Judici cauſa dubia reddatur certa & manifeſta. Obſervantiâ fori Saxonici appellatur hæc ſummaria probatio, Eine Beybringung/ eine Beſcheinigung / & pronuntiari ſolet; Auff geführte Beſcheinigung und Gegenbeſcheinigung Summariſche imploration Klage &c. E. W. Daß Kläger das jenige/was ihm beyzubringen und zu beſcheinigen obgelegen / zur Nothdurfft beſcheiniget und beygetragen.

Probatio ſummaria & minus ſolennis, Eine Beſcheinigung oder Beybringung.

Not. 7. (3) Dividitur *Probatio* potiſſimum ab interpretibus Juris Civilis in *Artificialem & inartificialem*, qvam diſtinctionem JCti mutuaſſe videntur ab oratoribus, imprimis Qvintiliano, qvi argumentis utuntur partim *artificialibus*, partim *inartificialibus* perſvaſoriis, & dicitur Græcis illa probatio ἄτεχνος & ἔντεχνος & *artificialis* dicitur, qvæ arte qvaſi eruitur per certa qvædam argumenta, indicia, ratiocinia, ut *inartificialis* eſt, qvæ fluit ex re ipſa & cauſa probatio & neqve arte & ingenio neqve concluſione & ratiocinio demonſtranda eſt. *Duarenus artificialem vocat probationem obliqvam, inartificialem directam*, & ad inartificialem probationem referunt illam, qvæ fit per teſtes & documenta literaria, ſi nempè illa ſint clara & perſpicua, nonnulli addunt confeſſionem partis & jusjurandum, famam, qvæſtiones, notorietatem, ad artificialem verò probationem referunt indubitata indicia, manifeſta & apertisſima argumenta, infallibiles concluſiones, evidentiam facti, inſpectionem ocularem, Qvamvis & hâc in re interpretes inter ſe non conveniant, dum nonnulli *Jusjurandum* ad artificialem, nonnulli ad inartificialem referunt probationem & ita qvoqve qvæſtionem & torturam referunt modò ad hanc modò ad illam. Cæterum non opus eſt, ut hiſce inutilibus & ſubtilibus probationis diſtinctionibus diutius immoremur, in Jure Saxonico illius nullibi ſit mentio, neqve etiam illius in judiciis aliqvis uſus eſſe videtur, cum Judex inqvirere non ſoleat, num arte & ingenio Advocati vel litigantium, an verò citrà ejusmodi artificia cauſa dubia & incerta, plana & perſpicua ſit reddita vel probata, ſed illius magis arbitrio committitur, ut judicet, num vel *per teſtes*, vel *produ-*

Not. 7. (3.) *Probatio alia eſt artificialis, alia inartificialis ab Oratoribus hæc diviſio eſt deſumpta utraqve deſcribitur & artificialis & inartificialis.*

cta documenta & inſtrumenta vel confeſſionem partis, vel præſtationem juramenti delati, ſuppletorii &c. per notorietatem & inſpectionem ocularem, vel aliô modô cauſam probaverit Actor vel Reus, uti qvoqve circa præſentem Conſtitutionem ſubtilem mittimus diſtinctionem probationis, qvæ fit ab *Actore* & dicitur ein Beweiß κατ' ἐξοχὴν, & illam, qvæ fit à *Reo*, & dicitur: ein Gegenbeweiß. Qvamvis enim reverà differentia ſit in Jure ſaxonico inter *probationem & reprobationem* & illa fiat ab Actore, hæc à Reô expediatur, attamen hæc diviſio non generis eſt in ſpecies, ſed aliqva ſub diviſio ſubalterna ipſarum ſpecierum. Neqve aliqvid hic attingimus de differentia probationis ratione temporis, cujus reſpectu aliam vocant probationem regularem, qvæ imponitur Actori ad factam litis conteſtationem negativam Rei, aliam irregularem qvæ ſuſcipitur ante litem conteſtatam, vel ante litem motam, qvam tamen qvis metuit ſibi poſſe moveri, qvod fit in teſtimonio in perpetuam rei memoriam, ſi teſtes ſenio confecti ante litem motam teſtimonium deponere petantur. Hæc omnia ad præſentem noſtrum ſcopum nil attinent.

Not. 8. *Jure Saxonico ratione cauſæ inſtrumentalis probatio triplex eſt 1. Qvæ fit per teſtes. 2. Per documẽta 3. Per juramentum.*

Not. 8. Nos miſſis ſubtilibus Theoreticorum diſtinctionibus, ad Jus Saxonicum nos convertimus, qvò omnis probatio, qvæ à litigantibus vel *Actore* vel *Reo* in Judicio ſuſcipitur ratione cauſæ inſtrumentalis, vel peragitur (1) per *teſtes*, præſertim *juratos* vel (2) per *inſtrumenta & documenta literaria, vel publica* vel *privata vel* (3) *per juramentum vel delatum* vel relatum *vel ſuppletorium, purgatorium, juramentum in litem &c.* qvorum duo priores ordinarii ſunt, & ab interpretibus Juris civilis referuntur ad probationem inartificialem, poſterior autem, qvi fit per

jura-

juramentum, extraordinarius eſt, & facile locum non invenit, niſi deficiente ordinaria probatione per teſtes vel documenta & inde â Doctoribus ille modus vocatur artificialis, de qvibus tribus probationis ſpeciebus in hâc & ſeqventibus Conſtitutionibus porrò tractabitur. Qvod enim confesſionem partis attinet, illa vim qvidem probandi habet, reverà tamen probatio non eſt.

Not. 9. Qvod *Perſonas* attinet, qvibus *Probatio* incumbit, pro regula qvædam Juris habetur, qvod *Actori incumbat probatio, & Reo* communiter relinqvatur *reprobatio*, vulgò Der Gegen Beweiß. Limitatur tamen hæc regula, qvando Reo incumbit probatio, ſi nempe ei injungatur per ſententiam à Judice, qvando nempè aliqvid asſerit Reus contra intentionem Actoris, vel talem exceptionem opponat, qvæ in facto conſiſtit, tunc excipiendo Reus fit Actor & exceptionis probatio ei injungi ſolet, qvam ſi probaverit Reus in continenti non ſolum liberatur à litis conteſtatione ulteriori, ſed interdum etiam à totâ causâ abſolvitur, ſeqventi formula pronuntiandi: Weil Beklagter die vorgeſchützte Exceptionem ſolutionis &c. zur Nothdurfft beygebracht und erwieſen / ſo iſt derſelbe von der angeſtellten Klage nicht unbillich zu entbinden. Qvæ nempè in facto conſiſtunt, ſi allegentur in judicio, ab eo probanda ſunt, qvi illa allegat, ſive *Actor* ſit, ſive *Reus*, magis tamen proprie probatio dicitur fieri ab Actore, & κατ' ἐξοχὴν, qvando nempe ille fundamentum Actionis ſuæ, vel documentis vel teſtibus, vel alio modo commonſtrat, der Beweiß / cujus probationis eliſio, qvæ fit à Reo per contrariam probationem vel exceptionem in continenti liqvidam dicitur reprobatio der Gegenbeweiß / & ſolet

Not. 9.
Qvibus perſonis incumbat probatio, & num ſoli Actori?

Qvando Reo incumbat probatio?

Qvæ in facto conſiſtunt, probanda ſunt ſive allegentur ab Actore ſive Reo.

probatio ut plurimum reprobationem antecedere & hæc illam comitari, unde etiam diverſa probationis & reprobationis ſunt tempora & fatalia, uti pluribus patebit ex ſpeciali Diſpoſitione hujus Conſtitutionis 16. Qvæ de utraq; tractat probationis ſpecie, tam illa, qvæ κατ' ἐξοχὴν talis dicitur Probatio & incumbit Actori, qvàm illâ, qvæ dicitur reprobatio & conceſſa eſt Reo, unde rubrica hujus Conſtitutionis concepta eſt, von der Beweiſung und Gegenbeweiß / & ſolet ejusmodi probatio & reprobatio ut plurimum locum ſaltem habere in proceſſu ordinario & ſolenni, cum in ſummariis cauſis ſufficiat aliqva demonſtratio, Eine Beſcheinigung / und Gegenbeſcheinigung. Qva de re ſuô locô plura dicemus: Illud hic notamus, qvod præſens hæc Conſtitutio noſtra, qvæ agit de tempore introducendæ probationis vel reprobationis & utriusqve fatalibus, intelligenda ſit de tali probatione, qvæ adhiberi ſolet in proceſſu ordinario & ſolenni.

Conſtitutio 16. de utrâqve agit probationis ſpecie probatione actoris, & reprobatione Rei, qvæ locum ſaltem habet in proceſſu ordinario.

Not. 10. Dictum modò eſt, qvod illa, qvæ in facto conſiſtunt, ſi allegantur in judicio, vel ab Actore, vel à Reo probanda ſint, qvà aſſertione videtur ſtatui, illa qvæ in jure conſiſtunt, probari non debere, hæc enim qvæ juris ſunt, ſupplenda ſunt à judice, & committenda ejus Legalitati, dum Curia Leges ſcire præſumitur, & qvamvis non rarò contingat, ut Judex imperitus ſit Juris, ejus tamen illegalitas & imperitia ſublevari poteſt prudentum conſiliô & reſponsô Collegii alicujus Juridici. Cæterum videtur hoc ipſum non de omni jure intelligendum eſſe, ſed cautè hic procedendum eſt. Qvamvis enim negari non poſſit, qvod illud Jus, qvod publicè promulgatum eſt, & auctoritate Legis munitum, & qvod ad omnium notitiam pervenit & me-

Not. 10
Qvomodo probanda ſint illa, qvæ in Jure conſiſtunt, non in facto? Qvæ in Jure publico conſiſtunt, probanda non ſunt, ſed ſupplenda & applicanda à Judice.

mediante ſcripturâ publicâ promulgatum, vel communi conſvetudine & obſervantiâ fori receptum, probari non debeat, vel ab Actore vel Reo, cum de eo Judici jam conſtet & ita, qvamvis non allegetur à litigantibus, tamen à Judice facto applicari debeat, attamen interdum qvoqve Jura, qvæ allegantur à partibus non excludunt probationem ejus, qvi tale Jus allegavit, qvod contingit (1) ſi de Jure, qvod allegatur, non conſtet Judici nec parti, e.g. ſi vel Actor vel Reus pro fundandâ ſuâ probatione vel exceptione alleget aliqvam *conſvetudinem vel ſtatutum*, qvæ ab adversâ parte in dubium vocantur, & qvæ Jura non per omnia conſtant ipſi Judici, tunc ſanè illa ab allegante probanda ſunt, non eum in finem, ut ſi adſint, valeant, vel non, ſed qvia negantur, qvod exiſtant & revera talia ſint, illorum exiſtentia demonſtrari debet. Hinc *Weſenbecius in Paralit. Jus, dicit, aliter probandum non eſſe, qvam cum negatur eſſe, vel tale eſſe, L.5. ff. de probation.* (2) Hæc regula, qvod illa ſola, qvæ in facto conſiſtunt, probanda ſint, non qvæ in Jure, limitationem qvoqve recipit in Jure, qvod ſibi competere aſſerit litigans ex privata qvadam causâ hoc nempè Jus privati hominis valdè differt à publicô, & in vim legis promulgato. Ejusmodi Jus, qvod privatus aſſerit ſibi competere in ſua re, non ſolum allegari debet contrà adverſarium, ſed ſi ab eò negetur probari. Exemplis res fit manifeſta: In rei vindicatione Actor *dominium* probare debet. Hoc tale eſt, qvod ignorare licet Judici, & negari poteſt à parte adversâ, ideòqve probandum venit ab eo, qvi tale dominium prætendit. Doctores & interpretes Juris civilis ejusmodi Jus partis vocant qvalitatem facti, qvæ perinde probanda eſt, uti ipſum factum, ſimiliter prorſus ſe-

Jus privato competens non ſolum allegari, ſed & probari debet, ſive in cauſa dominii, ſive ſervitutis.

Item probari debet cōſvetudo & ſtatutum ſi de illis non conſtet.

ſe res habet in aliis Juribus Privatorum, v. c. Servitutibus realibus vel perſonalibus, uti ſunt *uſus fructus*, *uſus*, *habitatio*, *Servitutes prædiorum ruſticorum & urbanorum*, qvæ omnia, qvamvis in Jure conſiſtant, ab allegante tamen probanda ſunt, & qvæ per actionem *confeſſoriam* qvidem probantur, per Actionem autem *Negatoriam* non rarò eliduntur. Citrà hos caſus pro regulà tenendum eſt. qvod illa, qvæ in facto ſaltem conſiſtunt, probanda ſint, non autem in Jure.

Not. II. *Qvænam probanda ſint, qvæ in facto conſiſtunt?*

Not. II. Non tamen omnia, qvæ in factô conſiſtunt, præcisè probanda ſunt, nec enim probatione indigent, qvæ in controverſiam neqve ab Actore neqve â Reo de deducuntur, de qvibus litigantes inter ſeſe conveniunt. Welche von beyden Theilen eingereumet werden. (2) Ea qvæ notoria ſunt, probatione non indigent, cum dubia ſaltem & incerta facta probationem admittant. Et ad hanc claſſem referunt Doctores qvoad effectum Juris, illa omnia qvæ ſententià judicis & transactione deciſa ſunt, qvod ejusmodi negotia non amplius incerta & dubia ſint, ſed ſententià Judicis & amicabili compoſitione ſopita. (3) in probationem non veniunt facta incidenter ſaltem vel ab Actore vel à Reo allegata, ſi principaliter ad cauſam non pertineant, cum in Judicio nihil probandum ſit, niſi qvod proſit alleganti & relevet probantem. Unde Judicis officio incumbit in probatione ordinariâ, impertinentes & inutiles articulos probatoriales rejicere, cum Judicis ſit, litem, qvantum poteſt, abbreviare, cujus etiam arbitrio committitur æſtimare, qvinam ſint probatorii articuli, pertinentes vel impertinentes, de qvâ re alibi pluribus dicetur.

Probanda non ſunt qvæ in controverſiam non veniunt.

It. qvæ notoria transactione & ſententia finitâ.

facta ad rem non pertinentia.

Not. II.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-46265-p0015-4

Not. 12. Ad formam probationis inſtituendæ maximè ſpectat, ut fiat ſecundum cujusqve Judicii leges & conſvetudinem. Imprimis verò ut tempora fatalia probationum terminis præfixa præcisè obſerventur, de qva forma præſenti Conſtitutione 16. plura diſponit sereniſſimus Legislator, qvâ determinatur certum tempus, intrà qvod probatio ab Actore (in proceſſu nempe ordinariô) & reprobatio à Reo inſtituenda eſt & introducenda ad cujus Conſtitutionis explicationem ulteriorem jam miſſis generalioribus, nos convertimus.

Not. 12: Forma probationis & reprobationis, ratione temporis definita, Conſtit. præſenti 16.

Not. 13. Continet nempe præſens hæc Conſtitutio 16. tria potiſſimum membra, qvorum primum agit de probatione ejusqve termino ſeu intrà qvod tempus illa ut plurimum ab Actore vel illa parte litigantium, cui probatio injuncta eſt, ſit perficienda. (2) Alterum agit de Reprobatione ejusqve termino fatali, qvomodo illa & qvando à Reo vel illo litigante, cui reprobatio injuncta eſt, ſit inſtituenda. (3) Tertium membrum Conſtitutionis huj9 tractat de pœna illorum, qvi intrà præfixum tempus probationem debitô modô non inſtituunt.

Not. 13. Tria membra Conſtitutionis XVI.

Not. 14. Ex verbis initialibus hujus *Conſtitutionis* patet, qvod probatio facilè ſuſcipi non ſoleat in proceſſu ordinario, niſi illa à Judice per ſententiam injungatur, in verbis **einen jeglichen Part den Beweiß aufferlegt**/ &c. in proceſſu enim ordinario in qvo libelli oblatione & ſolenni litis conteſtatione procedi ſolet factam litis conteſtationem præſertim negativam vel ad omnia contenta libelli, vel ad nonnulla ſaltem negativè reſpondendô ſententia Judicis ſubſeqvi & comitari ſolet; qvâ Actori vel ſingula libelli membra, vel illa ſaltem, qvæ à Reo negata fuerunt, pro-

Not. 14. In ordinario proceſſu Actori ut plurimū probatio per ſententiam injungi ſolet

probãda injunguntur, uſitatâ & conſvetâ hac formula pronuntiandi: Weil Beklagter auf die Klage geantwortet/ uñ derſelben allerdings nicht geſtåndig/ oder nicht allerdings geſtåndig/ ſo iſt Klåger den Grund derſelben / und ſo viel ihm daran verneinet / binnen Såchſ. friſt zu beweiſen ſchuldig beklagten ſein Gegenbeweis und andere rechtliche Nohtdurfft vor behåltlich. In illis etenim cauſis, qvæ in facto notoriæ ſunt, vel in continenti ex Actis demonſtrari poſſunt, vel qvæ ipsâ confeſſione partis vel expreſsâ, vel tacitâ non negantur, neqve à Judice probatio Actori injungenda eſt, neqve ulterior proceſſus deſideratur, cum confeſſus habeatur pro convicto, niſi fortè à Reo affirmativæ litis conteſtationi annexa ſit talis exceptio qvæ affirmativa litis conteſtatio æqvipollere videtur negativæ, qvo caſu tamen onus probandi non devolvitur in Actorem, ſed cum Reus exci piendo fiat Actor intentionem & fundamentum Exceptionis ſuæ probare debet, perinde uti Actor fundamentum ſuæ actionis. Formula pronuntiandi hæc eſſe ſolet: Weil Beklagter auff die Klage antwortet / und derſelben geſtåndig / dabey aber Exceptionem ſolutionis, transactionis &c. vorgeſchůtzt / ſo iſt derſelbe die vorgeſchůtzte Exceptionem binnen Såchſ. Friſt zu erweiſen verbunden / Klågern ſein Gegenbeweiß / und andere Rechtliche Nohtdurfft darwieder vorbehaltlich.

In qvibus cauſis probatio non ſit neceſſaria.

Vel Reo incumbat probatio.

Not. 15.

Qvamvis Jure civili communi probationi & reprobationi certus terminus non ſit præfixus, aliud tamen obtinet in Jure civili Electorali Conſtitutione 16. & ord. Proc. tit. 20.

Not. 15. Qvod ſi hôc modò probatio à Judice Actori per ſententiam injuncta eſt intra terminum Saxonicum, nempe 6. Septimanas & tres dies, ille ſub pœna deſertionis præcisè adeò ſervandus eſt, ut elapſo ejusmodi termino probatoriali ulterius non admittatur Actor vel Reus

ad probationem vel reprobationem, de qvâ re plane dubitare non licet in Jure Saxonicô ob expreſſum textum hujus Conſtitutionis 16. cum qvo conjungi poteſt textus in ord proc. tit. 20. von der Beweiſung. Ubi plenius de probatione & reprobatione, ejusqve variis reqviſitis jure Saxonico receptis tractatur. Qvamvis etenim *Jure civili* & communi certus termin9 ad probandum præfixus non ſit, ſed hæc res arbitrio Judicis prudentis committatur, neqve *Jure Camerali vel Canonicô* hac in re aliqvid certum ſit definitum, attamen *Conſtitutionibus Electoralibus Saxonicis*, modò allegatis litigantibus ad probandum certus terminus eſt præſcriptus, qvi communiter appellari ſolet Eine Sächſ. Friſt. Verba nempè conſtitutionis noſtræ perſpicua ſatis ſunt: Ein jeglichen Part/ dem Beweiß aufferleget/ ſoll innerhalb des Rechtlichen termins, in ſechs Wochen und drey Tagen/ nicht allein die Beweiß Artickel einbringen/ ſondern auch an Jhme mit fleißigen anhalten beym Richter oder Commiſſarien, nichts erwinden laſſen. Concordant in his verbis per omnia verba ordin. proc. tit. 20. Ein jegliche Part/ welchem Beweiſung aufferlegt/ ſoll innerhalb 6. Wochen und 3. Tagen ſeine Beweiß Artickul zuſammt der Zeugen Nahmen/ auch Abſchrifft der Brieflichen Urkund/ damit er beweiſen wil/ einbringen.

Not. 16. *Qvæſtio* hic occurrit: *A qvo tempore incipiat de Jure Saxonico, currere terminus fatalis probandi, 6. nempe ſeptimanarum & trium dierum?* Et qvamvis hæc qvæſtio præſenti *Conſtitutione* noſtrâ non ſit deciſa, illius tamen reſolutio continetur in *ord. Proc. tit. 20.* ubi hæc verba reperiuntur. Ein jeglichen Part/ welchen Beweiſung

Not. 16. *A qvo tempore currat terminus probatorius Saxonicus.*

Ord. Proc. tit. 20.

ſung auferlegt / ſoll innerhalb 6. Wochen und 3. Tage von der Zeit an zu rechnen / da das Urthel ſeine Kraft erreichet / oder der da wieder eingewendten Leuterung renuncirt, oder dieſelbe vor deſert erkandt / und die Renuntiation in dem Fall / wenn nicht der Beweißführer ſondern der andere Theil geleutert / dem Producenten gebührlich notificiret werden. Welches denn alles mit Fleiß zu den Acten zu regiſtriren. Incipit nempè terminus hic Saxonicus à tempore rei judicatæ, qvæ res judicata tunc eſſe cenſetur (1) Qvando à Sententiâ intrà decendium neqve leuteratio, neqve Appellatio eſt interpoſita, und alſo das Urtheil ſeine Krafft Rechtens ergriffen.

Qvot modis dicatur eſſe res Judicata, à cujus momento incipit terminus probatorius.

(2) Qvando leuteratio vel Appellatio qvidem interpoſita eſt, ſed leuterans vel Appellans leuterationi vel Appellationi renunciavit, illaq; renunciatio parti adverſæ debito modo notificata fuit (3) Qvando leuteratio vel Appellatio pro inadmisſibili vor unzuläßlig / habita & pronũtiata fuit; & deniq; (4) Qvando leuteratione vel Appellatione non attentâ prior ſententiâ fuit confirmata, Daß es eingewendter Leuterung ungeacht bey vorigen Urtheil verbleibet / vel / daß in erſter Inſtanz wohl geſprochen und übel appelliret. Et qvamvis ſubtiliter diſputetur, numne hoc fatale currere incipiat ab illo tempore, qvô leuteratio vel Appellatio ipſo Jure deſerta eſt, attamen illorum ſententia præferri videtur, qvi ſtatuunt, leuterationem vel appellationem deſertam non haberi, anteqvam præviâ contumaciæ accuſatione per ſententiam Judicis pro deſertâ ſit declarata, qvod ipſum inuere videntur *verba ord. Proc.* vor *deſert* erkandt, qvod adeò verum eſt, qvod hæc etiam ſententia, qvâ leuteratio vel Appellatio pro deſerta ha-

habetur ante elapſum decendium pro re judicata non ſit habenda, uti in caſu factæ renunciationis currit ab illo tempore, qvo facta renunciatio leuterationis ſeu Appellationis ad notitiam adverſæ partis pervenit.

Not. 17. Cùm hoc fatale probationis continuum ſit, ideoqve currit à momento in momentum adeò, ut curſus ille impediri non poſſit, per ferias intervenientes, Peremptorius hic nempe terminus probandi eſt, ita ut eô neglectô probatio habeatur pro deſertâ, & pronunciari ſolet: Daß ſich Kläger an ſeinem Beweis nunmehro verſäumet / Qvod itidem obtinet in reprobatione, de qvà ſuô locô dicemus.

Not. 17. Peremptorius eſt terminus probatorius, & currit de momento in momentum.

Not. 18. Cæterum cum hæc Diſpoſitio Juris Saxonici admodum dura & rigeroſa appareat, qvæ probationem intra tam anguſtos terminos includit, altera *qvæſtio* occurrit: *Numne probatio illa Saxonica ad ejusmodi terminum peremptorium Saxonicum reſtricta intrà tam anguſtum dierum ſpatium plenè debeat perfici & abſolvi, an ſufficiat ſaltem inchoari & incipi?* Et qvamvis textus noſtræ Conſtitutionis generalis ſit, qvod nempe intra terminum legalem Saxonicum, nempè 6. Septimanarum & trium dierum probatio peragenda ſit; ob verba generalia: Ein jeglich Part/dem Beweis aufferlegt / ſoll innerhalb des Rechtlichen Termins in 6. Wochen und 3. Tagen nicht allein &c. Attamen hæc noſtra Conſtitutio declaratur in *Ord. Proc. tit. 20.* Ex qvâ patet, qvod ille, cui à Judice per ſententiam intrà terminum Saxonicum probatio injuncta eſt, huic ſententiæ ſatis feciſſe videatur, ſi probationis ſuæ ſaltem faciat initium, h. e. ſi per teſtes probare velit, ut articulos ſaltem probatoriales unà cum nominibus te-

Not. 18. Qvæſtio. Num probatio intra terminũ Saxonicũ plenè ſit conſummanda? an verò incboanda ſaltem?

Ex Ord. Proc. tit. 20. patet ſufficere, ſi Actor intrà terminum probatorium ſaltem offerat articulos probatoriales, nomina

teſtium, vel documenta producat, qvibus uti vult in probatione.

ſtium, vel ſi inſtrumentis, documentis probare velit, documenta exhibeat, qvibus in probatione uti vult, & de cætero talem diligentiam adhibeat, ne ipſius culpæ & negligentiæ imputari poſſit, nempe ut ſolicitè procuret citari teſtes debitô modô ad ferendum teſtimonium & adverſæ parti unâ cum citatione documenta inſinuare, eum in finem, ut ſi pars adverſa interrogatoria offerre velit in termino productionis, illa in termino parata & prompta comparere poſſit. Verba ordinationis Proc. tit. 20. hàc de re ita diſponunt : Ein ieglichen Part welchem Beweiß aufferlegt / ſoll innerhalb 6. Wochen und 3. Tage / ſeine Beweiß-Artickul zu ſambt der Zeugen Nahmen / auch den Brieffliche Urkunden / damit er beweiſſen will / einbringen / und folgendes mit fleißigen anhalten an ihme nichts erwinden laſſen / darauff alsdenn förderlich ein terminus ad producendum dem Zeugführer / und ſeinem Gegentheil beſtimbt / und hierzu an dieſelben / ſo wohl auch an die angegebene Zeugen citation außgehen / und dem Gegentheil Abſchrifft der Articuln ſampt der Zeugen Nahmen / wie auch der Brieffſlichen Urkunden / darneben überſchickt werden / ob er zuläßliche Interrogatoria und Fragſtück darauff einbringen wolle / daß er damit zum längſten in termino productionis gefaſt ſey.

Verba Ord. Proc. tit. 20.

Not. 19. *Intrà terminũ Saxonicum nõ terminanda & conſummanda, ſed inchoãda ſaltem eſt probatio.*

Not. 19. Patet ex jam dictis fruſtrà incuſari Jus Saxonicum, qvod in illo probatio, qvæ favorabilis eſt, tàm anguſtis probandi terminis includatur, unde Conſtitutio hæc Saxonica nimium dura & rigeroſa ab Interpretibus Juris Civilis vocatur, qvâ indiſtinctè etiam cauſæ magni momen-

momenti probari jubentur intra tam exigium ſex ſeptimanarum & trium dierum ſpatium, cum hoc tempus probandi non jubeat plene conſummari probationem, neqve omnem probationis actum complectatur, ſed Actor legi paruiſſe videtur, modò articulos probatoriales, nomina teſtium & documenta, qvibus probare vult, vel ultimo die termini Saxonici Judici offerat, dum notum eſt & experientia qvotidiana ſatis teſtatur, qvòd totus probandi actus & proceſſus non raró ad multos annos ſeſe extendat. *Carpz. ad hanc Conſtit. def. 2.*

Not. 20. Qvamvis etiam præſenti Conſtitutione injungatur Actori, ut intrà terminum probatorium omnem diligentiam adhibeat, diligenti ſolicitatione Judicis & Commiſſarii, in verbis: **Sondern auch an Jhme mit fleißigen anhalten beym Richter oder Commiſſarien / nichts erwinden laſſen.** Qvæ diligentia pluribus deſcribitur *Ord. Proc. tit. 20.* ut nempè procuret Actor intra hunc terminum teſtes, qvos nominavit, citari, nec non adverſam partem prævià communicatione articulorum probatorialium, illorumqve nominum, nec non documentorum, eorumqve copiarum, transmisſione, eum in finem, ut Reus interrogatoria ſua in termino productionis offerre posſit. Qvamvis, inqvam, nihil omitti debeat ab Actore, qvod ad promovendam probationem facere videtur, negligentia tamen Judicis in citandis & examinandis teſtibus noxia non eſt partium probationibus, cum factum Judicis Parti non faciat præjudicium, *Carpz. ad hanc Conſt. def. 3.*

Not. 20. *Qvamvis Actor omnem diligentiam adhibere debeat, ante terminum probationis elapſum, negligentia tamen Judicis ipſi imputari non debet.*

Quomodo & quot vicibus prorogatio termini probatorii concedi poſſit à Judice?

Not. 21. Temperari qvoqve videtur durities hujus Conſtitutionis & Legis Saxonicæ hôc ipſo, qvando Judici interdictum haud eſt ad inſtantiam partis terminum hunc probatorialem differre vel prorogare, etiam unâ vel alterâ vice modo prorogatio ante terminum elapſum petatur. *Carpz. ad hanc Conſtit. def. 15.* Modus tamen hujus prorogationis vel dilationis plenius deſcribitur *in Ord. Proc. tit. 20.* §. Wir laſſen aber. Ubi legislator permittit Judici ſemel vel etiam iteratâ vice ex juſtis cauſis dilationem concedere parti, cui probatio eſt injuncta, Tertiam autem prorogationem non aliter, qvàm cum cauſæ cognitione & ſolennitate legali, & ſolet hæc conceſſa prorogatio Judicis, qvæ antè terminum plenè elapſum impetranda eſt, Actis ut plurimum inſeri & annotari ab Actuario vel Secretario Judicii, in ſupremo Appellationum Judicio formula dilationis conceſſæ à Judice & termini probatorialis prorogati hæc eſſe ſolet; Auff Klägers unterthänigſtes ſuchen und ſuppliciren und umb der von ihm angeführten Urſachen iſt demſelben zu Einbringung ſeines Beweiſſes noch eine gewöhnliche Friſt / wenn dieſe verfloſſen / Krafft dieſes ertheilet worden. Cui decreto dies manu Secretarii annectitur, conceſſæ & impetratæ dilationis per ſolam ut vocant Regiſtraturam. Ipſa verba Ordinationis proceſſus hæc omnia reddunt clariora, qvæ hæc ſunt: Wir laſſen aber auch geſchehen / wenn producent umb Erſtreckung ſolcher Sächſiſcher Friſt anſuchen / und deſſen erhebliche rechtmäßige Urſachen fürwenden würde / daß der Richter nach Befindung / ihme dieſelbige ein / und aus erheblichen Urſachen zum andern mahl / weiter aber nicht / als cum cauſæ cognitio-

Prorogatio termini probatorii conceſſa à Judice cõſignanda eſt ab Actuario Judicii & Actis inſerenda dies factæ prorogationis. Ord. Proc. tit. 20. de prorogatione termini probatorii.

tione & ſolennitate legali prorogiren möge / jedoch / daß ſolche prorogation vor endlicher Verflieſſung derſelben Zeit ausbracht/und fleißig zu den Actis verzeichnet werde / in welchen Fall / dem producenten unbenommen ſeyn ſoll / binnen ſolcher prorogirten Zeit / die Artikuln zu ändern / zuvermehren / und mehr Zeugen anzugeben. Ex his verbis colligere licet Judicem in tantâ prorogatione termini primi & ſecundi facilem qvidem eſſe poſſe, ad tertiam verò pervenire non poſſe, niſi cum cognitione cauſæ & ſolennitate legali. Doctores hunc textum ita explicant, Qvod Judex primam dilationem concedere poſſit ad nudam implorationem partis, ſecundam ex juſtis cauſis & impedimentis, tertiam, cum exacta, qvartam verò cum exactiſſima cauſæ cognitione & ſolennitate legali.

Officium Judicis in prorogandâ probatione.

Nonnulli putant, primam impetrari poſſe per nudam implorationem, reliqvas per ſententiam Judicis, hâc formulà, Daß Klägern zu Verführung ſeines Beweiſes der gebetene Anſtand billich mitzutheilen. Per ſolennitatem autem legalem Doctores hic intelligunt injunctionem Juramenti malitiæ, ſi nempe Judex ſentiat malitioſam aliqvam protelationem litis, vel etiam exactiſſimam qvandam cognitionem.

Qvid intelligatur per ſolennitatem legalem?

De hâc prorogatione termini probatorii inſignis qvoqve *textus eſt Juris Saxonici noviſſimi Joh. Georg. II.* In Erörterung der Landes Gebrechen *Tit.* von *Juſtitien* Sachen §. *21. & 22.* Wann die andere und dritte Friſt in Zeugniß Sachen zuverſtatten / und daß in der vierdten Friſt ſollen Beweiß und Gegenbeweiß articul eingegeben werden. Nach dem auch zum 21. von einem jeglichen Part / welchem Beweiß und Gegenbeweiß aufferlegt / innerhalb 6. Wochen und 3. Tagen / ſein

Textus Juris Sax. noviſſimi, de prorogatione termini Saxonici.

ſein Beweiß und Gegenbeweiß Artikul eingegeben / und darwieder keine fernere Dilation (Er hätte denn deſſen erhebliche und rechtmäßige Urſachen) zugelaſſen werden ſolle / es bezeuget aber die Erfahrung / daß bißhero einem jeden / welcher nur dergleichen Dilationes zum erſten und andern mahl geſuchet / ob er gleich keine rechtmäßige und erhebliche Urſachen anziehen können / dieſelben ertheilet worden / darauß aber anders nichts / als beſchwerliche Weitläufftigkeit entſtanden. Derowegen ſetzen / ordnen und wollen wir / daß hinführo keinem Zeug- oder Gegenzeugniß Führer über die erſte in Urthel gelaßene und zu recht verſtattete Sächſ. Friſt / die andere oder dritte ertheilt werden ſolle / Es könte denn ein zu Recht beſtändiges Impedimentum anführen / und in continent beſcheinigen.

Jngleichen und zum zwey- und zwantzigſten ſoll der jenige / ſo qvartam dilationem cum cauſæ cognitione & ſolennitate legali ſuchet / nicht deſto weniger in der noch lauffenden vierdten friſt / ſeine Beweiß- oder Gegenbeweiß articulos eingeben / und nicht warten / biß hierüber res judicata vorhanden / denn dardurch wieder unſere Intention und Meynung die Proceſſus offtmals etliche Jahr verſchleiffet werden. Und alſo iſt es auch zu halten / wenn nach geführten Beweiß und Gegenbeweiß / die Producti, als Exceptio, Replica, Duplica und Triplica einzugeben ſind / denn weil jeder Parthey hierzu nur eine Sächſ. Friſt / dafern ſie ſich nicht eines engen termins Willkührlich vergleichen / vergönnet / ſo ſoll ſolche Zeit præciſè und peremtoriè obſerviret, und keine Dilatio, es könte denn der Impetrant ein legitimum impedi-

dimentum anführen/ und in continenti erweiſen/ertheilet werden. Ex hoc textu colligere licet, qvod Judex usqve ad qvartam dilationem progredi poſſit, hàc tamen lege & conditione, ut illa fiat cum cognitione cauſæ & ſolennitate legali, reliqvæ autem non concedantur, niſi ob legitima impedimenta. Et cum hoc textu fiat mentio qvartæ ſaltem dilationis vel prorogationis, qværi poterat, qvid dicendum de qvinta & ſexta, ſi illa ex juſtis cauſis petatur? *Carpz. Gail.* & alii Qvintam & ulteriorem prorſus rejiciunt, qvod lites tandem finiendæ & terminandæ ſint, ne in infinitum excreſcant. Cœterum hæc ſententiâ communi qvidem Praxi approbata eſſe videtur, qvod qvinta non ſit concedenda prorogatio, qvæ mihi tamen dura apparet, præſertim ſi inevitabile impedimentum occurrat, in continenti probabile, e. g. ſi qvis impeditus ſit tempore *infectionis, incurſus bellici, &c.* Vel etiam ſi jure communi illi, cui prorogatio denegata fuit, competat reſtitutio in integrum.

Num ultrà tertiam & qvartam dilationem, qvintam concedere poſſit Judex vel ſextam?

Not. 22. Effectus prorogati termini probatorii in eô conſiſtit, qvod illi, cui prorogatio termini probatorii data eſt, conceſſum ſit intrà terminum prorogatum articulos mutare, augere & teſtes plures producere ob *verba ord. Proc*: In welchem Fall dem Producentem unbenommen ſeyn ſoll/ binnen ſolcher prorogirten Zeit/ die Artikul zu endern/ zuvermehren/ und mehr Zeugen anzugeben. Major autem effectus in eo conſiſtit, qvod probatio non pronuncietur pro deſertâ, qvod aliàs fieri debebat ex rigore hujus Conſtitutionis, ſi nempe ille, cui probatio injuncta eſt, per ſententiam, qvæ tranſiit in rem judicatam, intrà terminum Saxonicum nihil prorſus faciat, neqve articu-

Not. 22. *Effectus impetratæ dilationis termini probatorii.*

 los

los offerat, neqve nomina teſtium, neqve documenta, qvibus uti vult, neqve etiam prorogationem petat à Judice ob legitimum aliqvod impedimentum, qvibus caſibus probatio injuncta habetur pro deſertâ, ob contumaciam & negligentiam.

Not. 23. *terminô probatorio elapsô, neqve teſtes producere, neqve documenta offerre licet amplius.*

Ord. Proc. tit. 20.

Not. 23. Peremptorius nempe eſt terminus probatorius, præſenti Conſtitutione definitus, qvô præterlapsô producenti permiſſum non eſt, alios vel plures teſtes offerre, vel plures addere articulos, qvi inde vocantur additionales, qvamvis ſibi hanc poteſtatem reſervaverit, terminò probationis nondum præterlapsô, ita ut poſtmodum documenta alia, offerre non liceat exceptis caſibus; qvibus de jure civili reſtitutio integrum locum habet. Legitimè hæc diſpoſita leguntur *in ord. Proc. tit. 20.* Ubi hæc habentur verba. Und dieweil die zur Beweiſung obbeſtimmte Friſt der 6 Wochen und 3. Tage Vermöge der Sächſ. Recht / und darauff eingeführten Gerichtsbrauch / terminus peremptorius iſt / ſo ſoll dem producenten nach Verflieſung deſſelben nicht verſtattet werden andere und mehr Zeugen anzugeben / noch mehr articulos additionales, oder wie ſie genandt werden möchten / einzubringen / ob er ihme ſolches gleich innerhalb Sächſ. Friſt bedinget hätte / und der terminus productionis noch nicht fürüber / ſondern er ſoll alle das jenige / was Ihm dem Producenten zu Vollführung des auferlegten Beweiſes zuſtehet / und oblieget / innerhalb der 6. Wochen und 3. Tagen vollkömmlich verrichten / und darüm / wenn einer binnen derſelben Zeit ſich der Beweiſung mit Brieflichen Uhrkunden angemaſt hätte / und wolte nach Verflieſſung derſelben erſt Zeugen an-

angeben / ſol er damit nicht zugelaſſen werden / noch in Gegenfall die Productio Documentorum, derer Copien intrà terminum Saxonicum nicht übergeben werden / ſtat finden / es würde dann in cauſis minorum & Univerſitatum, vermittels des Beneficii reſtitutionis in integrum, ein anders erhalten / in welchen paſſu wir es bey Verordnung gemeiner Rechte / ſo wohl in etlichen andern Fällen / derer hernach gedacht werden ſoll / bey der Obſervanz bewenden laſſen. Patet ex hoc textu, terminò probatoriô præterlapsô ulterius non admitti Actorem ad probationem cauſæ, cum uti dictum, hic terminus peremptorius ſit, qvo elapſo perimi & admitti dicuntur ea omnia, qvæ antè terminum adhuc erant conceſſa. Ratio eſt, (1) Ut lites in infinitum non protrahantur. (2) Ut aliqva pœna ſit contumaciæ illorum, qvi contrà legem publicam peccant, dum vigilantibus jura ſunt ſcripta, ne propria culpa negligenti ſit proficua, qvæ Reipublicæ alias eſt noxia. Qvæ ſententia tamen hôc ipſo textu limitatur in omnibus cauſis, in qvib9 *reſtitutio in integrũ* locũ habet de jure communi, uti ſunt cauſæ *minorum*, *Univerſitatum* &c. Uti etiam præſens hæc noſtra *Conſtitutio* trahenda non eſt ad probationem minus ſolennem vel demonſtrationem, qvæ vulgò vocatur Eine Beſcheinigung Dum non ſolum hæc *Conſtitutio. 16. ſed etiam Ord. Proc. tit. 20.* Intelligenda eſt de Probatione ſolenni; Von einem ordentlichen Beweiß. Qvæ demonſtratio ad terminũ probatorium aſtricta non eſt, uti probatio ſolennis, ſed locum etiam habet terminô probatoriali elapsô, niſi Judex in ſententia demonſtrationi, vel probationi minus ſolenni etiam terminum ſaxonicum præfigat. *Carpz. p. 1. Conſt. 16. def. 16.*

Not. 24. *Qvibus caſibus vel anguſtior vel laxior terminus probatorius 6. ſeptimanarũ & 3. dierum Jure Saxonico locum habeat?*

Not. 24. Qvæ hactenus dicta ſunt de termino probatorio Saxonico, qvod nempè intra ſex ſeptimanas & 3. dies probatio inſtituenda ſit in proceſſu ordinario, communiter & regulariter vera ſunt, uti verò nulla regula tàm firma eſt, qvæ non ſuas patiatur Exceptiones, ita qvoqve hæc *Conſtitutio XVI.* in certis & nonnullis caſibus limitatur. Sunt enim nonnullæ cauſæ, qvæ in Jure Saxonico irregularem qvendam probationis terminum habent præſcriptum, vel *anguſtiorem vel laxiorem. Anguſtiorem* terminum admittit *Exceptio ſpolii*, qvæ intrà qvindecim dies eſt opponenda & probanda de qvà re plura diximus circà *Conſtit. 6. part. 1.* Laxior verò terminus datus eſt in probatione *diffamationis* ex Lege diffamari, in qvâ actione ita pronuntiari ſolet: Weil diffamant der diffamation geſtändig/ſo iſt er dieſelbe in doppelter Sächſ. Friſt zu erweiſen ſchuldig. Sic laxior qvoqve terminus conceſſus eſt Jure Saxonicò in probando Jure braxandi & vendendi cereviſiam Lands-Ordnung tit. brauen/ ſchencken und andere Bürgerliche Nahrung aufm Lande § Weil ſich aber unſer Ritterſchafft der darinnen beſtimmten Zeit der Beweiſung/ und daß ſie dieſelbe/ob ſie gleich nicht angefochten werden/ führen ſollen/ beſchweret/ ſo wollen wir dieſelbe hiemit dermaſſen erkläret haben/ daß ſich die von der Ritterſchafft und andere Kretſchmer in Lande/ ſo des Brauens und Schenckens wollen befugt ſeyn/ mit der Beweiſung ehe nicht ſollen beladen werden/ ſie werden dann von den Städten/ und andern derowegen angefochten/aber auff denſelben Fall ſoll kein langwieriger proceſſ vorgenommen/ ſondern wenn einer angefochten ſoll er innerhalb zweyer Monat ſeiner angemaſten Ge-

Gerechtigkeit Beweiß führen / oder zum wenigſten Commiſſarien ausbringen / den Städten oder andern ihre Gegenbeweiſung und aller Gerechtigkeit vorbehaltlich &c. Idem qvoqve extendendum eſt ad Jus emendi & vendendi vinum. In ſimili enim pronunciatum eſt Wegen des ſtreitigen Weinſchancks *in Supr. Appell. Judic. Dresdenſi, Termino Trinitatis 1665.* in causâ Des Raths zu RoßWin c. Lorentz Felgenern. Qvod nempè ordinatio Provincialis illa die Landes-Ordnung loqvatur etiã vom dem Weinſchanck / colligere licet, auß der Erörterung der Landes Gebrechen *de Anno 1661.* §. *101. 102. 118.* Qvamvis diſſentiat *Carpzov. in Deciſionibus.* In ſupremo Appellationum Judicio videtur qvoad effectum laxior terminus probationis per ſententiam concedi à Judice, qvando ita pronuntiatur daß Kläger oder Beklagter zwiſchen hier und nechſt-künfftigen Appellations-termin zu beweiſen oder beyzubringen ſchuldig. Qvi terminus non communem Saxonicum complectitur 6. Wochen und 3. Tage / ſed aliqvot menſes continet. Uti nempe ex ordinatione Appellationum Saxonica *Chriſtiani II. Electoris Dresdæ 20. Aprill. Anno 1605.* promulgata, tit. Wo und zu welcher Zeit das Appellation-Gericht gehalten werden ſoll Apparet, duo ſaltem ſingulis annis huic Judicio præſcripti ſunt termini, qvorum alter tempore hiemis circà feſtum *Martini*, alter tempore æſtatis circà feſtum *Trinitatis* celebrari mandatur his verbis: Es ſoll unſer Appellation Gericht allwege an dem Ort / da unſere / zur Regierung verordnete Cantzeley / weſentlich ſeyn wird / jedes Jahr auff zweene termin, als des Winters umb Martini / des Sommers umb Trinitatis gehalten werden.

Terminus probatorius laxiòr in supremò Appellat. Judicio ſpatium aliqvot menſium continens.

Und ſollen unſere hierzu Verordnete/des Winters acht Tage nach Martini/ des Sommers acht Tage nach Trinitatis beſchrieben werden/ und des Abends zuvor einkommen/ folgendes Tages frühe alſobald einen Anfang machen/und im Sommer des Morgens früh umb ſechs/des Winters umb ſieben/ biß zu zehen/ Nach Mittage aber von zweyn/ biß zu fünff Uhren zuſammen kommen/und ſo lang bey einander verharren/ biß alle Sachen erledigt/ und ihnen unſer verordner Præſident wiederumb zu verreiſſen erlauben wird. Et qvamvis hic terminus Judicii Appellationum ſupremi ad inſtantiã Domini Præſidis & Senatorum vel Conſiliariorũ ob certas cauſas conſenſu Statuũ Provincialium à Sereniſſimo *Electore Joh. Georgio II. Speciali* mandatô publico de dato Dreßden am *8. Maj. 1682.* Immutatus ſit in verbis: Daß hinführo die beyden Appellation Gerichts termine zum rechtlichen Verſprechen und zwar der Sommer-oder termin Trinitatis, auff den erſten im Monat Auguſto einfallenden Mondtag/der Winter oder Martini termin aber/auff den erſten Montag nach geendigter Neu-Jahrs Meſſe gehalten. In eo tamen uterqve poſterior & novus hic & prior ille ordinatione Appellationum præfixus conveniunt, qvod aliqvot menſium intervallum, qvod inter illos duos terminos intercedit, contineant. Qvod ſi itaqve parti alicui per ſententiam menſe Auguſtô latam probatio injungatur intrà terminum proximum zwiſchen hier und nechſt künftigen Appellations-termin, laxior terminus illi conceſſus videtur aliqvot nempè menſium, qvi perinde ſervandus eſt uti ille, qvi lege aliâs præſcriptus, ita ut ſi intra terminum proximum ille cui

pro-

probatio injuncta eſt, illam negligat & omittat, neqve ob juſtas cauſas à Judice dilationem impetret ad inſtantiam & accuſationem contumaciæ adverſæ partis, probatio pronuntietur pro deſerta, Daß ſich Kläger an denz uerkandten Beweiß verſäumet.

Not. 25. Patet ex anteà dictis rigorem Juris Saxonici in obſervandis Fatalibus probationum variis modis temperari, vel ipſo Jure & lege permittente, vel etiam arbitrio Judicis, ob juſtas cauſas dilationem unâ vel alterâ vice concedentis, vel aliô modô parti, qvæ fatalia probationis neglexit, ſuccurrentis. In eò nempè Jus Saxonicum non recedit à Jure civili, ſed benè convenit, qvod ſi aliqvis litigantium, qvi Jure communi beneficio reſtitutionis in integrum gaudet, fatalia probationis neglexerit, vel à Lege vel Judice ipſi determinata, probationis beneficium non penitus amittat, ſed etiam poſt terminum præterlapſum admittatur. Sic mulier ob elapſum terminum probatorium à probatione dotis illatæ etiam non facilè repellitur *L. 1. ff. ſolut.* Matrimonio *Carpz. part. 1. Conſt. 16. def. 18.* Qvæ ſententia ſpeciali & *noviſſimâ Deciſione 4. Electorali* variis argumentis confirmata eſt, Ob ein Weib nach Verflieſung der ihr zur Beweiſung ihres Einbringens beſtimmten Sächſ. Friſt/nochmahln damit zuzulaßẽ? Qvod ibidem ad exemplum *Minorum & Univerſitatum* affirmatur, cum qvibus mulier de Jure qvoqve communi ſimile reſtitutionis Jus habere videtur, qvæ reſtitutio tamen in integrum contrà fatalia ſemel ſaltem concedi debet, annexà hàc comminatione, qvod ſi porrò intrà terminum ſaxonicum probationem permiſſam negligat & omittat, porrò nec audiatur, nec admittatur, Non à propo-

Not. 25. *Qvibus caſibus reſtitutio in integrum locum habeat contrà lapſum termini probatorii.*

Mulier Jure ſaxonico reſtituitur contrà lapſum termini probatorii, præſertim in causâ dotis & illatorum.

ſito

ſito noſtrò alienum erit, ſi integra *Novellæ Deciſionis IV.* annectamus verba.

Verba deciſionis Nov. IV.

Daß die zur Beweiſung beſtimmte Friſt der ſechs Wochen drey Tage/ vermöge der Sächſ. Rechte und darauff eingeführten Gerichtsbrauch/ terminus peremptorius iſt/ erhellet aus unſerer Gerichts-Ordnung und andern Conſtitutionen. Dahero etliche Rechts-Lehrer dahin zielen/ daß bey dieſer Regul es billich zu verbleiben/ die Streitigkeiten einzuziehen/ dem Weib/ daß Sie ihren Beweiß nicht beſſer in acht genommen/ beyzumeſſen/ und weitere Friſt nicht zuverſtatten ſey.

Nach dem aber angezogene Gerichts-Ordnung ſelbſten in etlichen Fällen eine limitation machet/ wann ſonderlich in cauſis minorùm & univerſitatum, vermittelſt des Beneficii reſtitutionis in integrum, ein anderes erhalten würde; Und deñ die Weiber mit denen Minder Jährigen und Communen dißfals nicht ungleiches recht haben/ denſelben aber/ wie auch den minoribus & univerſitatibus wieder die abgelauffene Friſt anderer geſtalt nicht als vermittelſt der reſtitution zurathen/ jedoch mit dieſen außdrücklichen Beſcheid/ daß ſolche reſtitution nicht eben durch eine ordentliche Klage/ ſondern auch per nudam implorationem erhalten/ oder Exceptionis loco geſuchet/ ja die Part gar vom Richter geſtalten Sachen nach hierinnen præveniret werden könne.

So laſſen wir es bey dieſer Erklärung allenthalben bewenden/ und wollen/ daß hinführo denen Weibs-Perſonen auff ihr gebührliches Anſuchen/ ſolcher Geſtalt nach Verflieſung der erſten/ noch eine Sächſ. Friſt (damit ſie ſich, übereilens nicht zu beſchwerẽ) vermittelſt

itzt

ietzt erzehlter maſſen beſchehenen Reſtitution, eingeräumet jedoch mit dieſer Verwahrung/ wo ſie binnen ſolcher Zeit uñ Friſt den Beweiß wegen ihres Einbringens nicht verführen/ daß ſie alſo denn ferner damit nicht gehöret/ noch zugelaſſen werden ſollen. Hæc tamen deciſio, per qvam mulier contrà lapſum fatalium reſtituitur in integrum indiſtinctè ad omnes caſus trahenda non eſt, ſed ut ex rubrica patet, ſi neglexerit terminum probatorium in puncto dotis & illatorum, non enim otioſa debent eſſe verba rubricæ: Ob ein Weib nach Verflieſung der Ihr zur Beweiſung ihres Einbringens beſtim̃ten Sächſ. Friſt/ nochmahln damit zuzulaſſen. Memini tamen in *ſupr. Appellat. judicio* ſecundum hanc deciſionem mulierem contrà lapſum fatalium reſtitutionem impetraſſe, qvæ terminum appellationis neglexerat, qvoad juſtificationem Appellationis, non ſolum ob cauſam favorabilem *dotis*, ſed & *paupertatis in Termino Trinitatis*, *Anno 1664.* in cauſa Emerentiæ vom Ende contrà Mülkauiſche nachgelaſſene Erben. Ob *Paupertatem* enim etiam reſtitutio in integrum contra lapſum fatalium locum habet ſecundum opinionem plerorumqve Doctorum Saxonicorum qvos allegat *Carpz. part. 1. Conſt. 16. def.* 17. Et generaliter in omnibus cauſis, qvibus reſtitutio locum habet, illa qvoqve attendẽda eſt, ſi ejusmodi perſona vel ob minorennitatem vel aliam reſtitutionis cauſam reſtitui posſit, qvæ terminum probatorium ſaxonicum neglexit. Qvæ tamen limitationes firmant regulam hujus Conſtitutionis in caſibus non exceptis, cum illa fatalia probationis, qvæ legibus Saxonicis ſtatuta ſunt, eum in finem inventa ſint, ne lites in infinitum protrahantur, & ne impunis ſit negligentia illius, cui

 pro-

probatio injuncta eſt, Jura enim vigilantibus ſcripta ſunt, & negligentia cum protelatione litis conjuncta extra pœnam eſſe non debet, tanqvam Reipubl. ſummè noxia.

Not. 26. Alterum mēbrum Conſtitutionis 16. tractat de Reprobatione, ejusqve termino fatali.

Not. 26. Miſsô termino probatoriô ſeu probationi Actoris præfixô, jam ad alterum membrum noſtræ *Conſtitutionis* progredimur, qvod tractat de *REPROBATIONE* von dem Gegenbeweiß / ejusqve termino fatali, Verba textus ita habent: Wann auch das Gegentheil in den Fällen / da die Gegenbeweiſung zuläßlich / dieſelbige verführen wolte / ſo ſoll es innerhalb 6. Wochen und 3. Tage / von der Zeit an / als ihm die Citation zu der publication der Beweiſung zukommen / ſich nicht allein dieſelbige fürzunemen erklären / ſondern auch in benandter Zeit der Gegenbeweiſung Artikul übergeben / uñ müglichen Fleiß anwenden / damit das Zeugniß dariñen vollendet und verführet werden möge / da ſolches von ihme nicht geſchehe / ſoll der terminus probatorius verfloſſen / und die Gegenbeweiſung gleich der Beweiſung ferner nicht zugelaſſen werden. Ex hoc textu ſeqventia potisſimum ſunt notanda (1) Qvod qvidem probatio in omnibus caſibus, reprobatio autem non indiſtinctè in omnibus cauſis locum habeat, ob illa verba: In den Fällen / da die Gegenbeweiſung zuläßlich. Dantur nempè nonnullæ cauſæ, qvæ reprobationem planè non admittunt, uti hujus rei exemplum eſt *in Conſtitutione 14. Part. 1.* Ubi talis proponitur caſus, qvod ſi qvis conſcientiam ſuam exonerare velit, præſtatione delati Juramenti, locum non habeat reprobatio, cujus rei ratio in ipsâ Conſtitutione continetur (2) Ex textu noſtræ Conſtitutionis ejusqve membro ſecundo manifeſtum eſt, qvod perinde uti *probatio,*

1. Reprobatio in omnibus cauſis locum non habet.

2. uti probatio, ita qvoqve reprobatio reſtricta eſt ad terminum legalem.

tio, ita qvoqve *Reprobatio* adſtricta ſit ad terminum Saxonicum legalem, 6. Wochen und dreyer Tage. Ita tamen & hâc conditione, ut ille, qvi reprobatione uti vult intra 6. ſeptimanas & 3. dies, à tempore inſinuatæ citationis ad publicationem probationis factæ mentem declarare ſuam debeat, ſe Reprobatione uſurum, nec non intrà eundem offerre articulos reprobatoriales, unà cum documentis, qvibus vult uti, debitamqve diligentiam adhibere ut intrà tale tempus reprobatio abſolvi poſſit, ne hôc peremptoriò termino præterlapsô cauſa cadat, & defraudetur ſuà reprobatione, cum terminô elapsô ulteriores probationes non admittantur. Concordat cum diſpoſitione hujus noſtræ Conſtitutionis XVI ordinatio Proceſſus, tit. 21. vom Gegenbeweiß / ubi hæc Conſtitutio pluribus rationibus confirmatur & hoc inſuper adjicitur, qvod reprobationi etiam locus ſit, qvamvis in ſententia, qvâ probatio Actori injuncta eſt, reo reſervata non ſit reprobatio, neqve Reus antè ſententiam latam ſibi hanc reprobationem reſervaverit in verbis ſeqventibus: Da ein Part auff des andern angemaſte Beweiſung / einen Gegenbeweiß führen wolte / ſoll er damit in denen Fällen / da ſolche Gegenbeweiſung ſonſten ſtadt ha / zugelaſſen werden / wann ihm auch gleich ſolches in dem Urthel darinne dem andern Theil Beweiſung aufferlegt / nicht ausdrücklich vorbehalten worden / noch er ihme diß vor dem Urthel bedinget hätte / jedoch / daß er nach Inhalt viel erwehnter Conſtitution innerhalb 6 Wochen und 3. Tage von der Zeit an / als ihm die Citation zur publication der Beweiſung zukommen / ſich nicht alleine in deſſen erkläre / ſondern auch ſeine Gegenbeweiſungs Artikul u-

Reprobationi locus eſt, qvāvis illa per ſententiam Reo non ſit reſervata, neqve ille ſibi hanc reſervaverit.

 ber-

bergebe/ und alles das thue/ was Vermöge unſerer Ordnung einem Zeugführer oblieget und zuſtehet. (3.) Illud notandum eſt, qvod terminus reprobatorius currere incipiat à die inſinuatæ citationis ad publicandam probationem ob verba von der Zeit als ihm die Citation zu der Publication der Beweiſung zukommen /(4) Notandum illud qvoqve venit, qvod probatione facta per documenta non currat tempus reprobationis à tempore recognitionis vel ſententiæ ſuper recognitione latæ, ſed à die inſinuatæ citationis ad producendum ſuper probatione, qvà de re pluribus videri poteſt *Ordin. Proc. tit. 21.* §. Wann aber der Beweiß &c. (5) Qvod ſi autem ipſe Judex terminū Reprobationis præfigat, tunc à tempore rei judicatæ terminus reprobatorialis currere incipit ſi nempe pronuntiet Judex, und wird nunmehro mit dem bedingten Gegenbeweiß billich verfahren. (6.) Notandum hic venit, qvod reprobatio reprobationis non admittatur in foro ſaxonicô, qvāvis aliter ſe habeat res de Jure Canonico & communi, qvo Actor contra reprobationes Rei aliis reprobatoriis uti poteſt, *capit. 49. X. de teſtib. Berlichius & Carpzovius* hanc dant rationem, qvod de Jure Saxonico terminus probatorius non arbitrarius ſit, uti Jure Communi, ita, ut eò elapsò iterum qvis admitti poſſit. Jure tamen Saxonico prohibitum non eſt, offerre interrogatoria ad articulos reprobatoriales.

3. A qvo tempore currere incipiat terminus reprobationis?

4 Qvando currat reprobationis terminus ſi probatio facta ſit documentis?

5. Qvid Juris, ſi judex ipſe terminum reprobationi dixerit per ſententiam? Reprobatio reprobationis nulla datur in Jure Saxonico.

Not. 27. Tertium membrum hujus Conſtit. XVI. tractat de *Publicatione probationis factæ* præſertim per teſtes, ejusqve effectu & certo reſpectu etiam pœna illorum, qvi poſt publicationem atteſtatorum novis probationibus uti volunt, dum neqve Actori, neqve Reo permiſſum eſt poſt publicationem atteſtatorum vel factæ probationis ulteriori

Not. 27. Tertium membrum Conſtitutionis XVI.

ri probatione uti, neqve plures teſtes producere ad examinandũ, ipſa textûs verba rem magis perſpicuè exprimunt. So ſoll auch nach der Publication und Eröffnung der Beweiſung keinen theil / es hätte von der Zeugen Außſage Abſchrifft bekommen oder nicht/ferner Beweiſung zuführen / oder mehr Zeugen verhören zulaſſen/geſtattet werden.

Not. 28. Cum præſens *Conſtitutio 16.* mentionem potiſſimum faciat illius probationis, qvæ fit per *Teſtes*, ideoqve operæ pretium erit partim ex Jure civili & Canonicô imprimis verò Saxonico Electorali, qvædam hic annectere. *(1.) de Teſtium productione. (2.) Jurata eorum depoſitione vel ſummaria. (3) De teſtium examine. (4) De qvalitate & habilitate teſtium. (5.) De valore & effectu teſtimonii (6) De exceptionibus, contra dicta, & perſonas Teſtium.* **Not. 28. *De reqviſitis probationis qvæ fit per teſtes.***

Not. 29. Cum probatio, qvæ fit per teſtes, præſertim juratos, omnium ſit perfectiſſima, ita qvidem ut *Jure* qvoqve *divino in ore duorum vel trium* (juratorum ſcilicet teſtium) *omnis dicatur conſiſtere veritas*, illa ante omnia admittenda eſt in judiciis, ita tamen, & hâc lege; ut hæc, qvæ per teſtes fit probatio non ſuperficialiter, ſed ſecundum ordinem proceſſus cautè & circumſpectè ſuſcipiatur, unde legibus qvoqve civilibus, nec non Canonibus Eccleſiaſticis hæc materia de Teſtibus & atteſtationib9 certis præceptis & regulis innodata eſt: *tit. 5. l. 22. Pand. de Teſtibus & C. lib. 4. tit. 20. tot. tit. X. de teſtibus & atteſtationibus t. t. X. de Teſtib. cogendis vel non T. T. de Teſtibus & atteſtationibus in 6tô.* Præcipua tamen, qvæ ad uſum fori ſpectant deſumenda ſunt reqviſita ex jure Saxonico Electorali. *Ord. Proc. tit. 20. & 22. 23. 27. 29.* nec non *Part. 1. Conſt. 16. 18.* **Not. 29. *Probatio, qvæ fit per teſtes ſecundum normam legis & proceſſus formanda eſt.***

Erörterung der Landes Gebrechen *Anno 1661. tit.* von Juſtitien Sachen §. *21. 22. 23.*

Not. 30. *Qvænam in probatione qvæ fit per teſtes obſervanda ſint à litigantibus?*

Not. 30. In probatione, qvæ fit per Teſtes, qvædam obſervanda ſunt à *litigantibus & Producentibus* teſtes, qvædam ab *ipsô judice*. Litigantium officium vel eorum, qvi per teſtes probare, eosqve hunc in finem producere, vel reproducere volunt, in eo potisſimum conſiſtit, ut intrà terminum Saxonicum articulos probatoriales una cum nominibus teſtium, & directorio offerant Judici, ut terminum impetrent ad teſtium productionem, examen, & juratam depoſitionem illorum, & ſi Judex in morâ ſit, ut omnem diligentiam adhibeant, ne teſtium productio & examen nimium protrahatur ob verba noſtræ Conſtitutionis initialia. Pertinet porrò ad officium litigantium, ut fatalia lege judicii vel ab ipſo Judice præſcripta debito tempore obſervent, ne probationem vel reprobationem deſeruiſſe videantur, ut dilationem unâ vel alterâ vice petant, ſi necesſitas flagitet, & legitima impedimenta adſint ut interrogatoria ad articulos generalia vel ſpecialia debito tempore offerant, ne articulos impertinentes in ſcenam producant, & in ſumma, ut accuratè & præcisè terminos legales probationi vel reprobationi præſcriptos obſervent & cuſtodiant, ne pœnam contumaciæ vel negligentiæ propriâ ſuâ luant culpâ, de qvibus fatalibus, præſertim Juris Saxonici, jam ſatis diximus circà duo priora membra noſtræ Conſtitutionis.

Not. 31. *Qvænam circà probationem, qvæ fit per teſtes, obſervanda ſint à Judice?*

Not. 31. Non pauca tamen ſunt circa probationem, qvæ fit per teſtes, ut illa legitimè expediatur, ab ipſo judice obſervanda. Ad hujus nempè officium ſpectare videtur in genere, ut ſuperfluas & impertinentes probationes

non

non admittat neqve recipiat, ut Teſtes de perjurio ſeriò admoneat, in examine debitam diligentiam & legalitatem adhibeat, neqve extrà articulos res à cauſa, qvæ in judicium deducta eſt, alienas admittat, ut in ætatem vitam & mores teſtium inqvirat, nec tales toleret, qvi legibus teſtimonium ferre prohibentur, & qvæ alia ſunt, qvæ ad boni viri & cordati Judicis reqviruntur perfectionem, de qvibus omnibus ſparſim in ſeqventibus dicetur.

Not. 32. *De productione teſtium varia reqviſita Juris Saxonici. Ex Ord. Proc. tit. 20. & 23. Varia recenſentur obſervanda à producente circà producente circà productionem teſtium.*

Not. 32. Qvod *Teſtium productionem* attinet, qvibus aliqvis litigantium uti vult in probatione, qvæ ipſi à Judice injuncta eſt circa illam ordo Proceſſus delineatus eſt in verbis initialibus *Ord. Proceſſus. tit. 20.* Qvi in ſeqventibus potiſſimum conſiſtit (1.) is, cui per ſententiam probatio injuncta eſt à tempore rei judicatæ intra terminum Saxonicum articulos probatoriales unà cum nominibus teſtium, qvibus uti vult in probatione offerre debet Judici. (2.) (1)
Porrò diligenter ſolicitare debet & omnem diligentiam adhibere, ut à Judice terminus ad producendum Producenti & Parti adverſæ præfigatur, ad qvem non ſolum nominati teſtes, ſed & pars adverſa ſunt citandi unà cum copiis inſtrumentorum, qvibus uti vult, eum in finem, ut ſi adverſarius interrogatoria ad articulos probatoriales (qvod ei permiſſum eſt,) offerre velit, ille hoc intra terminum productionis facere poſſit. (3.) Qvamvis producto (2.)
liceat interrogatoria ad articulos probatoriales offerre in termino productionis prohibitum tamen eſt Reo inſimul documenta producere, ut illa recognoſcantur à teſtibus, uti pluribus videre eſt ex §. 2. Nach dem es aber offt geſchiehet / Ord. Proc. (4) in ipſo termino Productionis producendi ſunt teſtes ipſimet perſonaliter in Judicio, & in (3)
præ- (4)

præſentiâ partium ab illis conſvetum juramentum præſtandum, eſt, qvod juramentum neqve à Judice, neqve invitâ alterâ parte remitti poteſt, qvamvis benè fieri hoc poſ-
(5.) ſet utriusqve partis conſenſu (5) Qvod ſi teſtes jurare detrectent, vel plane teſtimonium ferre recuſent & nullam recuſationis cauſam allegare poſſint ſub pœna decem aureorum Rhenanorum ad teſtimonium ferendum compelli poſſunt illorumq; contumacia vel mulctâ graviori vel aliâ pœnâ arbitrariâ, carceris &c. ad teſtimonium ferendum adigi poteſt, ubi tamen benè notandum, qvod hæc mora, qvam committit teſtis recuſatione teſtimonii non imputanda ſit ipſi producenti, cui interim fatale probationi deſtinatum non currit, qvamvis ipſe producens. Der Zeugführer omnem diligentiam adhibere debeat, qvò teſtis contumacis recuſatio puniatur & ille ad ferendum teſtimonium compellatur, qvem in finem ſolertes advocati de adhibitâ diligentia proteſtari ſolent, vel etiam debent ob expreſſam legem Saxonicam, qvæ continetur in Ord.Proc. tit. 22. von denen Zeugen / ſo ſich Zeugniß zugeben / ohne erhebliche Urſachen / verweigern / und mit was Pœn
(6.) ſie dazu zu bringen. (6) Qvod ſi etiam teſtis in termino productionis ad articulos probatoriales ſaltem ſummariè reſpondeat, fortè per negligentiam Judicis, tunc ad inſtantiam partis etiam poſt publicatam probationem denuò
(7.) prævió juramentô examinandus eſt. (7) Qvod Exceptiones attinet, contra dicta, & perſonas teſtium, illæ regulariter rejiciuntur ad diſputationes partium, qvæ inScriptis utrinqve offeruntur poſt publicationem probationis & reprobationis, de qvâ re plura dicemus in Conſtitutione ſeqventi (8.) Qvod tamen limitatur ſi ejusmodi ſint exceptio-

ptiones contrà Perſonas teſtium, qvæ moram non patiantur, vel ita comparatæ ſint & probabiles, ut ad teſtimonium ferendum teſtis productus facilè admitti non poſſet, ſine metu perjurii, vel ob aliam qvandam cauſam, tunc illa res præjudicialis deciſioni Judicis eſt committenda: Wird ſolches zu rechtlicher Außführung geſtellet. interim tamen Judex reliqvos teſtes nihilominus examinare poteſt, ita tamen, ut ad publicationem teſtimonii non procedat anteqvam hæc præjudicialis qvæſtio deciſa: Biß dieſer incident Punct erledigt. Niſi fortè ipſe producens ejusmodi teſtes reprobatos vel teſtimoniū recuſantes ſponte ſuâ omittere velit: Es wolte denn Producent die angefochtene/oder verweicherlichen Zeugen ſelbſt gutwillig fallen laſſen/ ſolches ſoll ihm frey ſtehen. (8) Tandem ſi in termino productionis Productus vel ille, contra qvem teſtes producuntur, qvamvis legitimè citatus non compareat teſtes nihilominus producti recipi, juramentò aſtringi & examinari poſſunt. Ob aber der jenige / wieder welchen die Zeugen Verhör vorgenommen/ auff beſchehe Vorladung ungehorſamlich auſſenbleiben würde/ mögen die Zeugen nichts deſto weniger angenommen / vereydet und abgehöret werden. (9) Permiſſum porrò eſt producenti, qvando teſtes ſolum verbaliter, & abſentes tanqvam præſentes, non verò realiter producuntur, neqve juramento teſtium jam obſtricti unum vel alterum teſtium omittere vel remittere: Ebenmäßig ſoll dem Zeugführer ungewehrt ſeyn / wenn die Zeugen allein verbaliter und abſentes tanqvam præſentes, nicht aber realiter produciret, noch mit den Zeugen Eyde beleget / einen oder mehr Zeugen fallen zulaſſen. (10) Cum etiam termi-

(8) (9) (10)

minus probatorius Saxonicus peremptorius ſit, hôc ipsô præterlapsô non permiſſum eſt producenti alios vel plures teſtes nominare, vel plures articulos additionales offerre; niſi in cauſis minorum & Univerſitatum, aliarumqve perſonarum, qvæ de Jure communi beneficio reſtitutionis in integrum gaudent, qvo caſu Jus Saxonicum à Civili non recedit, uti anteà jam dictum eſt, vid. Ord. Proc. tit 20. §. Und dieweil die zur Beweiſung &c. (11) permiſſum eſt tamen producenti prorogationem termini Saxonici probatorii à Judice petere, & qvidem ante terminum Saxonicum præterlapſum, intrà qvem terminum prorogatum licet producenti articulos mutare, augere & plures teſtes nominare Ord. Proc. tit. 20. § Wir laſſen aber (12) Si verò contingat, ut ante examen teſtium vel durante eò omnes teſtes vel nonnulli illorum & imprimis præcipui moriantur & decedant. Qvæſtio occurrit, num hôc caſu producens alios Termino elapſo producere posſit? & diſtingvitur num producens debitam diligentiam adhibuerit, & ita teſtes citrà ipſius culpam, anteqvam teſtes examinari potuerunt, deceſſerint, an verò ille debitam diligentiam non adhibuerit & priori ſaltem caſu poſt lapſum termini probatorii ante publicationem tamen atteſtationum novos teſtes in locum demortuorum producenti denominare licet, præſertim ſi res ita comparata ſit, ut probabiliter probatio metuatur periclitari, neqve intentionem ſuam producens per teſtes adhuc viventes conſeqvi valeat ob verba expreſſa *Ord. Proc. Tit. 20. §. ult.* Würde ſich auch begeben und zutragen / daß vor oder unter wehrenden Examine dem Producenten alle / oder eines Theils / und ſonderlich die fürnehmſten Zeugen mit Tode abgangen / ſoll man den

den Unterſchied halten/ und mit Fleiß ponderiren, Ob der Zeugen Führer in Beförderung des Beweiſes gebührend und ſchuldigen Fleiß angewendet/ ihme die Zeugen citrà ipſius culpam, ehe das Examen zu Werck geſtellet werden können/ entfallen und es umb dieſelben alſo bewandt/ daß er vermuhtlich mit ſeinen Beweiß periclitiren/ und ſein intent durch die übrigen noch Lebenden nicht erhärten möchte/ und auff ſolchen Fall ſol er auch poſt lapſum termini probatorii, doch antè publicationem atteſtationum, novos teſtes in locum demortuorum zu benennen befugt ſeyn/ ſonſten aber ihm ein ſolches nicht verſtatten werden. Et hæc, qvæ jam dicta ſunt de Jure Saxonico præciſè obſervanda ſunt circà *Productionem Teſtium*, qvibus coronidis loco illud adhuc annectimus *ex Ord. Proc. Tit. 23.* Von denen außländiſchen Zeugen. Qvod ſi producens Teſtes denominaverit extraneos & alii Judici & jurisdictioni ſubjectos, tunc à judice competente ad judicem extraneum literas compaſſus petere debet, cui transmittantur articuli cum nominibus teſtium à qvo peractò examine teſtium illorum depoſitiones incluſæ & obſignatæ Judici, coram qvô cauſa ventilatur, remitti ſolent, & ſi ſentiat Judex producentem protrahendæ litis cauſa extraneos teſtes nominare, tunc illi ipſi à Judice vel certum tempus determinari vel juramentum malitiæ imponi ſolet, qvæ omnia pluribus explicantur *in ord. Proc. Tit. 23.* Cujus verba hæc ſunt: Wann Zeugen angegeben werden/ die einem andern Gerichts Zwanck unterworffen/ ſoll Zeugen Führer umb Compaſſ Brieffe anſuchen/ dieſelben auch ihme hierauff mitgetheilet/ die Beweiſungs Artikul ſambt der Zeugen Nahmen und frey Stücken

eingeſchloſſen / dem Richter / darunter die Zeugen geſeſſen / überſchickt / und nach Verhörung derſelben / ihre Außſage verſchloſſen wiederumb eingebracht / dabey aber auch alle Umbſtände wohl erwogen / und darauff mit Fleis Achtung gegeben werden / daß man nicht etwa Außländiſche weitentſeſſene Zeugen / nur zu Verſchleiff der Sachen angebe / da auch ſolches vermerckt / mag man wohl nach Gelegenheit den Producenten / ehe und zuvor ihm die Combaß Brieffe ertheilt / das Juramentum malitiæ aufferlegen / und zu Einbringung ſolches Gezeugnis eine gewiſſe Zeit beſtimmen.

De Juramento teſtium.

Not. 33. Alterum, qvod circa probationem, qvæ fit per *teſtes*, obſervandum, illud eſt, qvòd teſtes *juramento debeant corporali aſtringi* ad veritatem dicendam, in praxi enim & obſervantiâ fori pro regula generali habetur, qvod *teſti injurato non ſit fides habenda* L. 9. L. Teſt. C. de Teſtib. Can. ſi Teſtes 4. Qv. 3. Ant. Faber def. 8. in pr. C. de Teſtib. & qvidem hoc juramentum à teſte producto præſtandum in præſentia utriusqve partis litigantis, niſi fortè pars adverſa legitimè citata ad videndum jurari, contumaciter emanſerit, tunc nihilominus ad jurandum procedere ſolet Judex, qvod etiam *Jure Civili, & Canonico* obtinet. *L. ſi qvando. C. de Teſtib. Cap. in nomine Domini X. de Teſtib.* De Jure Saxonico hâc de re non dubitatur ob expreſſa verba *Ordin. Proc. Tit. 20.* §. Wann uns in verbis: Ob aber der jenige / wieder welchen die Zeugen Verhör vorgenommen / auff beſchehene Vorladung ungehorſamlich außbleiben würde / mögen die Zeugen nichts deſto weniger angenommen / vereydet und abgehöret werden. Citrà hunc caſum præſtatio juramenti non

non valet abſentibus partibus, *Ruland. de Commiſſar. lib. 2. c. 12. n. 7. & Jure Canon.* Si pars impedita fuit & teſtis tamen juravit & depoſuit, illius teſtimonium non valet. *cap. in nom. X. de Teſt. Ummius ad proc. diſp. 16. th. 9. n. 62.* Porrò Juramentum ab ipsô teſte eſt præſtandum, nec poteſt hoc Judex vel ipſe teſtis alteri delegare, ſit etiam juramenti præſtatio in præſentiâ Judicis, cujus eſt teſtem præviâ admonitione ſuper perjuriô ad juramenti præſtationem admittere, qvod ſcil. *Falſidicus obnoxius ſit Deo, qvem contemnit, Judici, qvem decipit, innocenti parti, qvam lædit. cap. 1. de crimine falſi Can. qvisqvis 11. q. 3.* Et qvamvis in juramentis ſuppletoriis vel purgatoriis in forô ſæpius contingat, ut hæc admonitio de vitandô perjuriô fiat ab ipsô Sacerdote, præſertim, ſi ille, cui juramentum â judice injunctum eſt, vel ſuppletorium, vel purgatorium ſuſpectus ſit aliqvô modô de perjurio, qvem in finem in Collegiis Juridicis, vel ipsâ ſententiâ Judicis ita pronuntiari ſolet: Würde Beklagter Eydlichen erhalten und ſchweren/ ꝛc. zu welchem Ende eine oder mehr Geiſtliche zugebrauchen / welche ihn vor der ſchweren Straffe des Meineyds ernſtlich zu vermahnen / Circà juramentum teſtium tamen non memini, unqvam hanc ſolennitatem adhibitam fuiſſe, ſed ejusmodi admonitio de perjurio vitando Judici non ſolum Eccleſiaſtico, ſed & ſeculari ratione officii competere videtur. Illud tamen inſolitum non eſt, ut ſi qvis *Teſtes* produxerit *Subditos*, v. c. Si Nobilis ruſticum & Subditum teſtem nominet, ut illi à ſubjectionis juramento liberentur, Daß ſie ihrer Pflicht / womit ſie der Obrigkeit verwand / erlaſſen werden / anteqvam ad Juramentum teſtium vel examen & depoſitionem ad-

Juramentum ab ipsô teſte eſt præſtandum.

Subditi producti Juramento ſubjectionis liberandi ſunt.

mittantur, qvod qvamvis improbetur ab Ummio d. l. uſu tamen fori receptum eſt in Judiciis Saxonicis. Ipſa autem formula juramenti, qvod præſtari ſolet à teſte productô, talis eſſe ſolet, Ich ſchwere zu Gott dem Allmächtigen einen Leiblichen Eyd / daß ich in denen Sachen und auff die BeweißArticul und Frageſtücken / darüber ich werde gefraget werden / die reine lautere Wahrheit ſagen / und daſſelbe weder aus Freundſchafft noch Feindſchafft / noch ſonſten umb Gunſt / Geſchenck und Gabe oder ſonſt anderer Urſachen halben laſſen will / ſo wahr mir Gott helffe / durch JEſum Chriſtum unſern HErrn.

Formula juramenti teſtium.

Ad formam juramenti ſpectat, ut ſi maſculi ſint teſtes, erectis jurent digitis prioribus manus dextræ, ſi fœminæ tactu priorum digitorum ſiniſtri lateris. Neqve vero ſolum in Judiciô Ordinario, ſed & ſummariô teſtes jurare debent, niſi utraqve pars teſtibus juramentum remiſit, & in Jure Canonico Juramentum teſtis ſubſtantialis ſolennitas teſtimonii dicitur, *Setſerus de Juram. c. 9. n. 7.* Unde Canoniſtæ ſtatuunt, qvod etiam Ipſi Pontifici aut Imperatori injuratis non credatur. *Men. arbitr. Jud. Qv. 26. n. 5. Ruland. de Commiſſ. II. n. 3.* Qvin imò teſtis jurare debet in ſecunda inſtantiâ productus, qvamvis in primâ inſtantiâ ſemel juravit, *Capitulo Fratern. Cap. prætereà X. de Teſtibus cogendis. Ruland. de commiſſ. lib. 1. c. 10. n. 6.* Qvod tamen puto ſaltem obtinere, ſi aliæ Circumſtantiæ occurrant, vel alia momenta cauſæ in ſecundâ inſtantiâ qvàm fuerunt in primâ. Illud certum eſt, qvod nec conſvetudine, nec ſtatuto introduci poſſit, ut teſti injurato fides ſit habenda, cum jure divino & naturali hæc regu-

Juramenti neceſſitas in teſtimonio ferendo.

regula ſit fundata, contrà qvod conſvetudo non ſubſiſtit. Et cum generaliter verum ſit, qvod teſti injurato plena fides non ſit habenda ab hujus juramenti præſtatione nemo ratione ſtatus vel dignitatis liberatur, nec intereſt, num *nobilis* ſit, vel *plebejus*, qvi in teſtimonium vocatur, num *Clericus* vel *Laicus*. Qvamvis enim ejuſmodi perſonæ nobiles vel illuſtres ab hoc juramento teſtium ſe liberare velint, per æqvipollentem aliqvam promiſſionem fide dignam: Bey Fürſtlichen / Gräfflichen / Adelichen Ehren / Treuen und Glauben / Ejuſmodi tamen devotio verum juramentum non eſt, nec plenam vim probandi habet, qvin imò jure Canonico *cap. nuper de Teſtib. neqve ipſe Epiſcopus immunis* eſt à præſtatione Juramenti, qvo communiter & omni Jure omnes, qvi in teſtimonium vocantur, conſtringi ſolent. Et ita dubium non eſt, qvòd illuſtribus & Nobilibus perſonis, item Eccleſiaſticis regulariter fides habenda non ſit, niſi juratis, hinc fit, ut Clerici etiam in cauſis Laicorum mediante juramento ad teſtificandum compelli poſſint, nec ſufficit, ſi ſub fide Sacerdotali teſtimonium ferre velint: Bey Ihrem Prieſterlichen Gewiſſen; uti hanc ſententiam in Eccleſiâ qvoqve orthodoxâ partim Theologi, partim Juris-Conſulti defendunt: Imprimis *Virgilius Pingiter, qv. 35. Matth. Coler. part. 1. dec. 211. & part. 2. dec. 241. Setſerus de Juramentis lib. 1. c. 1. n. 11.* Qvæ ſententia corroboratur jure qvoqve Canonico *Capit. nuper nobis 51. x. de Teſtib. Capit. Et ſi Chriſtus 26. x. de Jurejur. Can. 3. cauſ. 22. q. 1.* Cui ſententiæ fruſtrà opponitur textus in *avth.* C. de *Epiſc. & Cler.* in verbis: Sacerdotales dicant ea, qvæ noverint, non tamen jurent, cum hic textus à *Carpz. part. 1. Conſt. 16. def.*

Jur amentum teſtis per aqvipollens ſuppleri non poteſt.

Neqve dignitas neqve nobilitas neqve ordo Eccleſiaſticus liberat à juramenti præſtatione in teſtimonio ferendo.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-46265-p0048-7

def. 69. ita explicetur, qvod ſecundum qvid de privilegio Epiſcoporum, non autem ſimpliciter in obſervantiam ſit deductus. In Judiciis Saxonicis extrà Controverſiam eſt, qvod etiam Clericis & perſonis Eccleſiaſticis plena fides non habeatur, niſi jurato teſtimonium ferant, coram Judice tamen Eccleſiaſtico in Conſiſtoriis. Benè tamen hic monent Doctores, Theologi, & Jurisconſulti, pariter, qvod ad partes Examinatoris ſpectet, litigantes admonere & perſvadere, ne ejuſmodi perſonæ Eccleſiaſticæ ſolenni & corporali juramento obligentur, ſed ut utriusqve partis bona pace ipſis juramentum teſtium conſvetum remittatur, qvo ipsô, teſte Ummio, Judex vel Commiſſarius odium & invidiam harum perſonarum effugere poteſt, & *Minſingerus* hîc rectè addit, hôc caſu ſufficere utriusqve partis litigantis conſenſum, Judicis autem non eſſe neceſſarium. Et remisſio qvidem Juramenti, qvæ à Partibus fit, locum qvidem habet in causâ civili, non tamen facilè admittitur in causâ criminali. Sunt tamen Doctores, qvi ſtatuunt, qvod ad Judicis poteſtatem pertineat, teſtes juramentô aſtringere qvamvis illis à partibus ſit remiſſum in qvâ opinione eſt *Setſerus de Jurament. c. 9. n. 39.* Qvod tamen non facilè in judiciis hodiè fieri ſolet, cum hæc res jura partium concernat. Illud extra controverſiam videtur eſſe, qvod ejuſmodi juramentum in teſtimonio ferendo, in propria perſona ſit præſtandum, ita ut hâc in re procurator non admittatur, qvamvis ſpeciale mandatum habens, qvod *Ummius Diſp. 16. n. 62.* Extendit qvoqve adhunc caſum, ſi teſtis *ſurdaſter ſit*, aut *manus non habeat*, qvod juramentum ab ejuſmodi perſonis præſtari debeat, non per alios, cum ad eſſentiam teſtimonii jurati non per-

Juramentum à teſte in propria perſona præſtandum eſt, qvamvis ſurdaſter ſit, vel manus non habens.

pertineat, ut fiat erectis digitis, cum ejuſmodi devotio & externa nota, internâ qvâdam animi devotione ſuppleri poſſit, v. c. Flexu genuum, cœli intuitu; Et tantum de juramento à teſte productô præſtandô.

Not. 34. *Teſtium productionem* legitimè factam & *juramenti præſtationem* comitari ſolet ipſum *teſtium examen & depoſitio teſtium ad interrogatoria*, vel *generalia*, vel *ſpecialia*, Ipſosqve articulos *probatoriales* vel *reprobatoriales*. Hoc examen teſtium, **oder Eydliche Abhörung der Zeugen** communiter qvidem competit Judici competenti & Ordinario, cum tamen ille ut plurimum aliis negotiis ordinariis ſit occupatus, liberum ei eſt, num ejuſmodi examen teſtium alteri delegare velit, & committere, qvi inde dicitur *Commiſſarius*. De qvâ re non dubitatur, qvin illud commodè fieri poſſit, cum illud jam pro qvotidiano & indubitato uſu fori receptum ſit, præſertim in causâ civili, qvæ Commisſio Generalis neqve juri adverſari videtur communi, præſertim ſi cauſa ſit civilis; Non etenim rarò contingit, ut teſtes producti in territorio qvidem ſint Judicis, ſed qvi tamen ob morbum, ſenium, aut aliam vitæ conditionem aut qvalitatem ipſimet in judicio comparere non poſſunt, vel ſi teſtes in alia degant provincia. Hiſce caſibus bene Judici delegato & Commiſſario examen teſtium committi poteſt. Qvod ſecus ſe habet in cauſa Criminali, in qvâ ipſi Judici competenti, non delegato examen teſtium committendum eſt. Accedit, qvod Ordinarius multitudine negotiorum occupatus ſe commisſione vel delegatione factâ ſublevare posſit in cauſis nempe Civilibus. Neqve infreqvens eſt, ut Illuſtris Perſona coram Commiſſariis domi ferat teſti-

Not. 34. De examine teſtium.

Qvomodo & qvando à Judice ordinario examen teſtium Judici delegato vel commiſſario committi posſit?

ſtimonium. Ad Examinatoris officium porrò ſpectat imprimis, ut Teſtes productos de perjurio vitando ſeriò admoneat, uti anteà jam dictum eſt, & qvamvis omnibus teſtibus juramentum ſimul prælegere poſſit, ejusqve præſtationem ab omnibus exigere conſvetis ſolennitatibus, diſtinctio tamen perſonarum facienda eſt, ne nobiles perſonæ cum Ruſticis conjungantur, ſed hoc caſu ſingulis perſonis ſeorſim juramentum deferendum eſt. Depoſitio autem teſtium omnino ſeparatim & ſeorſim fieri debet. Et qvod qvidem à *Commiſſariis* examinari teſtes poſſint in foro Saxonico expreſsè probatur. Ord. Proc. *tit. 20.* §. **Nach dem aber zu Verhörung der Zeugen gemeiniglich Commiſſarien verordnet werden.** Ad examen qvoqve teſtium illud porro pertinet, qvod remotis partibus ſigillatim & in ſecreto examinandi ſint teſtes, ita qvidem, ut non ſolum remotis partibus, ſed etiam conteſtibus examinandi ſint, cujus examinis obſervantia ſtylo fori & ſententia Juris civilis & æqvitatis fundata eſt. Non minus ad partes examinatoris ſpectat, ut teſtes non de aliis rebus, qvam qvæ ad cauſam faciunt & qvæ vel interrogatoriis vel articulis continentur, interroget; neqve examini teſtium vel Actuarius vel Notarius Judicii intereſſe prohibetur, ſed magis jubetur, cujus eſt dicta teſtium accuratâ fide & diligentiâ ſingulis articulis & interrogatoriis annectere. Et qvod qvidem teſtes non inſimul, ſed ſeparatim examinandi ſint, jure Civili pariter & Canonico obtinet, *Capit. Vener. de Teſtib. L. 14.* C. *de Teſtib.* unde rectè à Doctoribus improbatur modus examinandi teſtes in globo vel per turbam. *Ant. Fab. def. 3. n. 4.* C. *de* T*eſtib.* Arbitrio tamen Judicis vel Commiſſarii relinqvitur, numne

Officium examinatoris in examinandis teſtibus.

ne initium examinis facere velit ab iis teſtibus, qvi ſunt ex locis remotioribus. Ordo examinis in eo potiſſimum conſiſtit, ut (1.) interrogentur Teſtes, ſuper interrogatoriis oblatis, partim ſuper ipſâ teſtium perſonâ, partim ipſis meritis cauſæ generalia enim interrogatoria ſpecialibus articulis unà cum ſpecialibus præferenda qvæ ipſi Judici, non parti offerenda ſunt. Unô tamen actu moribus noſtrorum judiciorum teſtis deponere debet tam ad interrogatoria generalia ſpecialia, qvam ad ipſos articulos probatoriales, & qvidem verbis claris directis veram depoſitionis cauſam non ex credulitate aut auditu, vel aliunde deſumtam, ſed ultrò ab ipſo teſte proferendam continentibus, uti etiam omnis depoſitio Teſtium per verba affirmativa vel negativa concipienda eſt, qvæ ſententia & rationibus & legibus & auctoritatibus Doctorum plenius exponitur ab *Ummio diſp. 16. th. 11.* De illo dubitare non licet, qvod facta depoſitione teſtium ſingula verba accuratè & præcisè annotanda ſint, qvid teſtis tam ſuper interrogatoriis, qvam articulis depoſuerit, cum hæc ad officium jurati Actuarii & Notarii ſpectent, nec non Legalitatem ipſius Examinatoris, ita tamen ut teſti deponenti illa prælegantur, qvæ depoſuit, & ita teſtis de ſilentio admonitus ſervando iterum dimittatur.

Ordo examinis teſtium.

Not. 35. *Qvartum*, qvod circà probationem, qvæ fit per teſtes, obſervandum venit, verſatur circà *qvalitatem & habilitatem* teſtium. Produci enim debent ad *teſtimonium ferendum* in judicio ejuſmodi *Perſonæ* qvæ vel *naturâ*, vel *lege* teſtimonium ferre non prohibentur. *Ummius Diſp. 16. ad Proc.* has Perſonas dividit in illas qvæ (1.) *in totum* (2.) *qvæ contrà certas perſonas.* (3.) *Qvæ pro a-*

Not. 35. *De qvalitate & habilitate teſtium.*

liis. (4.) *Qvæ in certis ſaltem cauſis.* (5.) *Qvæ invitè ad teſtimonium compelli non poſſunt, vel teſtimonium ferre probibentur. In totum:* Ipſâ ſvadente *Natura* ad teſtimonium ferendum inidonei ſunt, *furioſus*, & *mente captus*, niſi fortè hic dilucida habeat intervalla, *mutus*, præſertim ſi inſimul *ſurdus* ſit, qvi planè à teſtimonio excluditur, & qvamvis nonnulli, ut *Ruland. de Commiſſ.* & *Farinacius* admittant mutum tantum, Ummii tamen ſententia prævalere videtur, qvod non ſit admittendus, facilius fortè poteſt *ſurdus* tantum, ſi *literas noverit*, & de iis interrogetur, qvæ in *oculos incurrunt*, & veritas aliter haberi non poteſt; Hiſce qvoqve Doctores nonnulli annumerant *cæcum*, Maſcardus tamen, *Farinac.* & *Ruland.* admittunt ad teſtimonium ferendum de iis, qvæ audivit, aut qvæ antè acceptam cæcitatem cognovit, ipsâ Lege prohibente repelluntur à teſtimoniô ferendô *infantes pupilli L. 3. §. Leges de Teſtib.* & ſi fortè admittantur á Judice eorum teſtimonium nullum habet effectum, nullam fidem, qvod non ſolum verum eſt in civilibus, ſed maximè criminalibus cauſis, unde impuberis teſtimonium indicium ad torturam non facit; Nonnulli admittunt qvidem pubertati proximum, qvod tamen Ummio non probatur, admittunt tamen nonnulli pupillum poſt pubertatem de iis, qvæ antè pubertatem vidit, non tamen, qvæ in infantiâ, in qvibus cautè tamen procedendum eſt, *L. 10. de qvæſt. L. qvisqvis. C. ad Leg. Jul. Majeſt.* admittitur pupillus in crimine læſæ Majeſtatis teſtimonium ferre. Referunt huc etiam prodigum, cui â Magiſtratu bonis interdictum eſt, ſi maximè moribus talis ſit. *L. 27. ff. de Minoribus.* De *infami* dubium non eſt, qvin in totum repellatur à teſtimonio

Recenſentur perſonæ, qvæ vel naturâ vel Lege in totum à teſtimonio ferendo repelluntur.

nio

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-46265-p0053-5

nio Jure Canonico, maximè ſi laboret infamiâ Juris; Jure enim illo pro dignitate habetur teſtimonium ferre, *Can. præcept. 33. qv. 5. Infamibus autem Portæ dignitatum non patent L. 1. C. de Dignit.* Jure tamen civili ex infamibus certæ ſaltem perſonæ prohibentur teſtimonium ferre e.g. *Publici criminis Rei, publico judicio damnati, perjurii, qvi in viculis & cuſtodiâ continentur, publicè qvæſtum facientes, lenocinium exercentes, pecuniâ corrupti ad teſtimonium dicendum, ob carmen famoſum damnati. Qvi infamiâ facti laborant in civilibus admittuntur* à nonnullis Doctoribus, non autem in cauſis criminalibus, & qvi alii ſunt qvi jure Canonico vel Civili pro infamibus habentur, qvibus meritò annumerantur *Uſurarii*, qvi ipsò Jure pro infamibus habentur, qvod Ummius concedit de Jure Canonico non verò de Jure civili, qvò claſſi infamium uſurarii nullibi leguntur inſerti.

Not. 36. Contrà *certas perſonas* ad teſtimonium ferendum non admittuntur *liberi contrà parentes. L. Parentes. C. de teſtib.* niſi veritas aliter haberi non poſſit, *inimicus contrà inimicum L. 3. ff. de teſtib.* Nec opus eſt, ut capitalis ſemper ſit, ſed ſufficit inimicitiam ex gravi qvadam cauſâ eſſe ortam. Sic porrò *Judæus prohibetur teſtimonium ferre contra Chriſtianum, Uxor contra Maritum* & vice verſâ qvod tamen intelligendum eſt de invitis, aliud ſi velint teſtimonium ferre. Jure qvoqve civili *Tutor adverſus pupillum*, durante nempè tutelâ. Qvamvis illa qvoqve finitâ invitus compelli non poſſit. Similiter *Advocatus* non admittitur ad teſtimonium ferendum in cauſâ *Clientis*, cujus patrocinium in ſe ſuſcepit.

Not. 36. *Qvinam contrà certas perſonas teſtimonium ferre non poſſint nec debeant.*

Not. 37. *Qvinam pro aliis ferre teſtimonium prohibeantur.*

Not. 37. Pro aliis teſtimonium ferre prohibentur *domeſticus pro patre familias L. 24. ff. de Teſtib. L. 2. C. de Teſtibus L. 1. ff. de Qvæſt. Tutor pro pupillo*, cum pupilli cauſa videatur eſſe aliqvo modô Tutoris, pro *Creditore Debitor Proceſſionario cedens*, *Pro Socio ſocius*, *amicus pro amico*, *Colonus*, *Inqvilinus*, *Emphytevta*, *pro Domino*, *conſangvineus pro conſangvineo*, *affinis pro affine*, qvi omnes affectionem habere videntur ad cauſam & perſonam producentis.

Not. 38. *Qvinam teſtes in certis cauſis teſtimonium ferre prohibeantur.*

Not. 38. In *certis caſibus* teſtimonium ferre non poſſunt *mulier in teſtamento L. 20. ff. de teſtib. Minor viginti annis in crimine probando L. 20. ff. de Teſtib. Judex aſſeſſor*, *arbiter in cauſa de qvâ cognoſcit*, cum abſurdum ſit, ut qvis in una eademqve cauſa ſimul & judex & teſtis ſit, qvod obtinet, qvam diu Judex in illa cauſa eſt, ita porrò illi, qvi *de univerſitate corpore*, *Collegio*, *Civitate* ſunt, in illorum cauſis teſtimonium ferre poſſunt, qvô caſu tamen Judicis arbitrio res erit committenda, qvid fidei illorum teſtimonio ſit tribuendum, maximè enim ſpectari ſolet, num univerſitatis homines in illâ cauſa teſtimonium ferant, qvæ ſingulorum commodum concernit, qvo caſu tanqvam teſtes in propria cauſa non admittuntur, uti per ſe expediti juris eſt, qvod in propria cauſa nullus ad teſtimonium ferendum admittatur, *L. 10. ff. de teſtib. ubi Pomponius JC.* ita loqvitur: *Nullus idoneus teſtis in re ſuâ intelligitur*, *cum qvâ convenit Lex ejusdem numeri & tenoris 10. C. de teſtib. Omnibus in re propriâ dicendi teſtimonii Facultatem jura ſubmoverunt.*

Not. 39. *Qvænam perſona invitè ad teſtimonium ferendum cogi non poſſint.*

Not. 39. Tandem & ultimò ſunt nonnullæ perſonæ, qvæ *citrà voluntatem* ad teſtimonium dicendum haud

facilè compelli poſſunt, qvorſum *Ummius Diſp. 16. ad proc. refert egregias perſonas, Fratres, Senes, milites & conjunctas perſonas* ob textus & rationes th. 5. & ſubjectis numeris allegatos. Cæterum in judiciis noſtris Saxonicis hæc res ut plurimum committitur arbitrio Judicis, qvi ſi videat, teſtem productum, vel naturâ vel lege à teſtimonio ferendo repelli, neqve ullo modo admitti poſſe, illum ſtatim in limine Judicii rejicere poteſt, ita qvidem, ut nec ad juramentum à teſte præſtandum admitti debeat, qvòd ſi verò dubia ſit cauſa, num teſtis admittendus ſit, nec ne? tunc tutiùs facit Judex, ſi qvidem teſtem admittat, neqve ſtatim in limine Judicii rejiciat, ſed reſervet parti adverſæ exceptiones, contradicta & perſonas teſtium post factam probationem & reprobationem ad ſolennes diſputationes atteſtationum, de qvibus agemus circà Conſtitutionem 18.

Not. 40. Uti autem *qvalitas & habilitas teſtium*, ita qvoqve *qvintò Valor & effectus teſtimonii*, arbitrio Judicis committitur, qvi in concipiendâ ſententiâ ex dictis teſtium colliget & concludet, num aliqvid probatum ſit nec ne, vel reprobatum? Et cùm Jure divino pariter ac humanô unius teſtimonium plenam probationem non inducat, uti eleganter hâc de re ſentit *Imperator Conſtantinus in L. 9. de teſtib. Ubi §. 1. hæc* habentur verba: *Simili modo Sanximus, ut unius teſtimonium nemo Judicum in qvâcunqve causâ facilè patiatur admitti: Et nunc manifeſtè ſancimus, ut unius omninò teſtis reſponſio non audiatur, etiam ſi præclaræ curiæ honore præfulgeat.* Ideoqve ut per teſtes probatio plenè fiat, ad minimum duo reqviruntur, cum vox *unius* ſit vox *nullius*, & unius teſtimonium nec *juſtificat, nec damnat, Can. 33. Admonere. q. 2.* Qvod Interpretes Juris Canoni-

Not. 40. *De valore & effectu teſtimonii à teſtibus prolati.*

Num unius teſtis teſtimonium adhibendum ſit, vel prorſus non admittendū? Qvibus caſibus duorum teſtium teſtimonium ſufficiens ſit?

nonici adeò extendunt, ut nec principi ſoli teſtimonium ferenti credendum eſſe ſtatuant, qvamvis negari non poſſit, qvod unius teſtimonium juratum certis caſibus ſemiplenam faciat probationem, qvod *Ummius* qvidem admodum in dubium vocat, de qvo tamen in praxi hodiê non dubitatur, non obſtante *L. 9. C. de Teſtib. Ubi dicitur unius teſtimonium planè admittendum non eſſe*, cum illa verba cum effectu ſint intelligenda & *legaliter*, i. e. Qvod unius teſtimonium non admitti debeat tanqvam ſufficiens ad probandum.

Duorum teſtium numerus ſufficit, ubi Lege plures non deſiderantur vel ſtatutô.

Qvamvis etiam caſus in jure dentur nonnulli, qvibus plures etiam, qvam duo teſtes reqviruntur, uti in Teſtamento de Jure Romano ſeptem adhibendi ſunt, attamen regulariter in omni causâ probanda ad minimum duo teſtes ſufficiunt, tàm de Jure divinô, qvàm humano, niſi Lege, ſtatutô, vel conſvetudine, major numerus reqviratur *L. 12. ff. de Teſtib.* Uti hæc habentur verba: *Ubi numerus teſtium non adjicitur, etiam duo ſufficient. Pluralis enim eloçutio, duorum numero contenta eſt.* Et ſicuti duo ad minimum ad rem probandam reqviruntur teſtes, omni exceptione majores & Jurati, ita tamen ille, cui probatio injuncta eſt vel Producens præciſè ad numerum duorum aſtrictus non eſt, ſed prout cauſæ neceſſitas poſtulat, tot producere poteſt, qvot ad cauſam probantem videbuntur eſſe neceſſarii ubi tamen moderatio examinatoris & Judicis non excluditur, ſed ad illius officium ſpectat, ut illum ſolùm numerum teſtium evocari patiatur, qvi ad rem probandam videtur eſſe neceſſarius, & nimia licentia producendorum teſtium ad ſufficientem numerum coarctanda eſt, ne effrenatâ poteſtate ad vexandos homines ſupe rflua mul-

Numerus teſtium citrà neceſſitatem multiplicandus non eſt, ſed officio etiam Judicis coarctandus.

multitudo teſtium protrahatur. Verba ſunt *JCti Arcadii in L. 1. §. 2. ff. de Teſtib.* Qvod ſi ergò plures adhibeantur & producantur teſtes, vel reproducantur, tunc iterum ad arbitrium Judicis ſpectat, qvantum fidei tribuere velit teſtimoniis & depoſitionibus teſtium, Elegans hâc de re eſt *Textus in L. 21. §. 3. ff. de teſtib. Ubi Arcadius JC ita ſentit: Si teſtes omnes ejusdem honeſtatis & exiſtimationis ſint, & negotii qvalitas, ac judicis motus cum his concurrit, ſeqvenda ſunt omnia teſtimonia: Si verò ex his qvidam eorum aliud dixerit, licet impari numerò: credendum eſt, ſed qvod naturæ negotii convenit, & qvod inimicitiæ, aut gratiæ ſuſpicione caret. confirmabitqve Judex motum animi ſui ex argumentis & teſtimoniis, & qvæ rei aptiora, & verò proximiora eſſe compererit. Non enim ad multitudinem reſpici oportet, ſed ad ſinceram teſtimoniorum fidem & teſtimonia, qvibus potius lux veritatis adſiſtit.* Hàc Lege perſpicuè ſatis probatur non partium & litigantium, ſed ipſius Judicis arbitrio committendum, qvantum fidei Depoſitionibus factis teſtium ſit tribuendum, qvæ res certè magni judicii & momenti eſt, qvæ legalitatem & conſcientiam judicis cordati deſiderat optimam, unde ejusmodi proceſſus ordinarii probationem & reprobationem partium, prolixosqve rotulos atteſtatorum continentes plerumqve judicio collegii alicujus Juridici committi ſolent, nec illa res facilè committitur uni ſaltem Judici, cum oculi plus videant, qvàm oculus, qvem in finem etiam Supr. Appellat. judicium curiæ Provinciales Electorales & alia majora judicia & Collegia Juridica, in qvibus ejusmodi proceſſus ſatis prolixi ventilari & decidi ſolent ſuis conſtant Præſidibus & Aſſeſſoribus. Notanda tamen hic nonnulla veniunt, qvod

Arbitrium Judicis circà conformes vel difformes teſtium depoſitiones.

Jurata teſtium depoſitio

Judicialis majorem vim probandi habet, qvàm teſtimonium aliqvod in ſcriptis extra judicialiter à teſte datum.

(1) de jure civili etiam diſtinctio facienda ſit inter *teſtimonium*, qvod à teſte inſcriptis datur, & illud teſtimonium, qvod à teſte in judicio præviâ factâ juratâ depoſitione, datum & prolatum eſt, illud à teſte abſente & extra judicialiter in ſcriptis dari poteſt, & ut plurimum injuratum eſt; Ein Schrifftliches atteſtat und Zeugniß. Qvod tamen interdum juramento melioris probationis causâ confirmari ſolet & debet, hoc tamen, qvod à teſte ſolenni modò in judiciô producto, prævio juramento ad certos articulos, vel interrogatoria prolatum eſt, majoris videtur eſſe momenti & Ponderis. Spectant hic verba *L. 3. §. 3. ff. de Teſtib. Ubi Calliſtratus JC.* hanc fovet ſententiam: *Idem Divus Hadrianus Junio Rufino Pro Conſuli Macedoniæ reſcripſit, teſtibus ſe non teſtimonio crediturum; Verba Epiſtolæ ad hanc partem pertinentia hæc ſunt: Qvod crimina objecerit apud me Alexander Apro. & qvia non probabat, nec teſtes producebat, ſed teſtimoniis uti volebat, qvibus apud me locus non eſt, nam ipſos interrogare ſoleo: qvem remiſi ad Provinciæ Præſidem, ut is de fide teſtium qværeret*, cui textui addi poteſt §. 4. *Gabinio qvoqve Maximo idem Princeps in hæc verba reſcripſit. Alia eſt auctoritas præſentium teſtium, alia teſtimoniorum, qvæ recitari ſolent. tecum ergo delibera, ut ſi retinere eos velis, des eis impendia.* & niſi impleſſet qvo intenderat, relegaretur. *(2)* Illud adhuc notandum eſt, qvod ad Examinatoris, judicis delegati, vel Commiſſarii munus qvidem pertinere videatur. *Teſtium dignitatem, fidem, mores, gravitatem examinare. L. 2. ff. de Teſtib.* Eosqve qvi adverſus fidem ſuam teſtationis vacillant, non audire, nec non ſecundum *L. 3. ibid. Teſtium fidem diligenter examinare & in perſona eorum explorare conditionem*

Judex delegatus & Commiſſarius in

cujus-

cujusqve, utrum qvis Decurio, an plebejus ſit, an honeſtæ & inculpatæ vitæ, an verò notatus & reprehenſibilis, an locuples vel egens ſit, an lucri cauſâ qvid facilè admittat, vel inimicus ſit ei adverſus qvem teſtimonium fert, vel amicus ei, pro qvo teſtimonium dat; Nam ſi careat ſuſpicione teſtimonium, vel propter perſonam, à qvâ fertur, qvod honeſta ſit, vel propter cauſam, qvod neqve lucri neqve gratiæ, neqve inimicitiæ cauſâ ſit, admittendus eſt. Qvamvis etiam Examinator ipſe ſecundum *L. 3. §. 1. ff. de Teſtib.* magis ſcire poſſit, *qvanta fides ſit habenda teſtibus, qvi & cujus Dignitatis & cujus exiſtimationis ſint, & qvi ſimpliciter viſi ſint dicere, utrum unum eundemqve ſermonem meditatum attulerint, an ad ea, qvæ interrogati ſunt, & ita procul dubio melius ſit, ſi idem qvoqve* examinator & Judex ſit, qvi ſuper totâ cauſâ & qvæſtione in meritis qvid probatum ſit vel ne, judicium ferre poſſit, attamen cum delegatus Judex & Commiſſarius limites egredi non poſſit ſuos, neqve alium in finem datus ſit, qvam ut teſtes productos examinet, teſtiumqve depoſitiones Juratas ad interrogatoria & articulos manu Notarii jurati conſignatas Rotulo inſertas & obſignatas Judici competenti transmittat, tota deciſio cauſæ, Judici ordinario & competenti meritò relinqvenda eſt, qvi in cauſis civilibus vel ipſemet ſententiam fert in meritis In der Haupt-Sache / vel cauſam Collegio Juridico decidendam transmittit. In criminalibus paulò aliter ſeſe res habet, in qvibus Ipſe Judex Examinator eſt teſtium, ſententiam autem Criminalem petit ex ſcabinatu aut collegiô aliqvô Juridicô. Et hæc etiam pro ratione inſtituti dicta ſint de valore & effectu teſtimonii in probatione,

qvalitatem qvidem teſtiũ inqvirere, illos qve examinare poteſt, in meritis autem cauſæ ei pronuntiare non licet.

Effectus depoſitionis teſtiũ in eo conſiſtit ut ſi Actor probaverit per teſtes intentionem. Reus condemnetur ſecundum petita libelli, ſi non probaverit, Reus abſolvatur.

tione, qvæ fit per teſtes in qvâ ſi actor probaverit teſtibus productis intentionem ſuam, Reus condemnatur ſecundum petita hàc formulâ pronuntiandi: Daß Kläger das jenige / was ihm zu beweiſen obgelegen / und er ſich angemaſſet zur Nohtdurfft erwieſen / derowegen Beklagter libellirter maſſen &c. Qvod ſi verò Actor per teſtes productos nihil prorſus probaverit, vel teſtium probatio per Reprobationem Rei eliſa ſit, Reus abſolvitur hàc pronuntiandi formulâ; Daß Kläger das jenige / was Ihm zu beweiſen obgelegen / und er ſich angemaſſet nicht erwieſen / derowegen Beklagter von der angeſtellten Klage nicht unbillich zu entbinden. Secus eſt, ſi ſemiplenè ſaltem probaverit Actor, tunc judicis arbitrio relinqvitur, num Actori *ſuppletorium*, an Reo *purgatorium* injungere velit juramentum, de qvibus juramentis alibi dicetur, nec non circà materiam de ſemiplenâ probatione & præſumptione.

Not. 41. *De Exceptionis contradicta & perſonas teſtium remiſſivè,*

Not. 41. De Sexto membrô anteà propoſito nempe Exceptionibus, contradicta & perſonas teſtium plura dicemus, circà Explicationem *Conſtitutionis 18*. Von Geſetzen und Producten, ſo nach der Publication der Beweiſung und Gegenbeweiſung einbringen. Ordo nunc poſtulat, ut miſsâ hâc probationis ſpecie, qvæ fit per teſtes progrediamur ad illam, qvæ fit per inſtrumenta, de qvâ plenius agemus circà Explicationem *Conſtitutionis ſeqventis 17*. Et qvidem DISPUTATIONE V. ubi occaſio dabitur de reliqvis etiam Probationum ſpeciebus, nec non Semiplenâ Probatione, item, Præſumtionibus & aliis, qvæ ad Probationis materiam ſpectant, materiis pluribus diſſerendi.

Universitäts- und Landesbibliothek Sachsen-Anhalt
urn:nbn:de:gbv:3:1-46265-p0062-5

DIS … CA

Con … nes

E …

DIV … TI,

inprimis ad … I. XVII.

Indult … inis

IN ACAD … GENSI,

WERN … DORO

MA … .

In Audit … 1683.

JOHAN … URM,

Typis … egr.