









1716.

14. Fleischer, Dr. Laurentius: An mandatus, si procurator tantum in bonis non habeat, ex quo mandatus iudicis servetur, potuit in subsidium institui reprobationem in integrum?
15. Fleischer, Dr. Laurentius: An pacta votalia a marito quidem non vero ab uxore subscripta, sint valida.
16. Fleischer, Dr. Laurentius: An princeps ex factis suis tutoris potuit obligari?
17. Fleischer, Dr. Laurentius: De jure principis circa imaginationem
18. Hahnian, Simon Fredericus: Historiam dissertationis de iuris Burgundici novi, vel Ardetensis regni et rebellionis eius, Roderici I, Habsburgici . . . perperam adscripta, ex memoriis aevi scriptoribus fide dignis . . . congesta.
- 19^o ^{6^{to}} Heinemann, Dr. Gualt.: De origine atque iustis iuris-Ordeanis patrimonialis. 3 Sampl. 1716, 1739 & 1770

- 19^o Hoffmannus, Christianus Gottfriedus: De origine
et conditione procuratorum jure Romano et
Canonico, nec non eorum progressu in foras
Germanicum 27
20. Hoffmannus, Fredericus: De passione Flacca 28
21. Hoffmannus, Fredericus: De sulphureis metalli-
corum. 29^o
22. Hoffmannus, Fredericus: De differentia medici et
practici medicinae 30
23. Luderig, Joannes Petrus: Differentias juris communis
et Lusabici in Legibus atque doct. . . respondet 31
24. Luderig, Joannes Petrus: De nominatore decretorum
in practicum 32
25. Luderig, Joannes Petrus: Differentias juris feudalis
communis atque Prussici . . . respondet 32
- 26^{A. G. 12} = Luderig, Jacobus Fredericus: De facili tractabilibus
usibus patrum 33 sept. 1716 et 1747 33^o

- 27^a b. c.
Ludovici, Jacobus Rivierus: De jure retentionis et
diversa etiam causa competente 3 Sept. 1716,
1737 ~ 1758
- 28^a, b. c.
Ludovici, Jacobus Rivierus: De eo, qui post litem contesta-
tam bona immobilia possidere desinit. 3 Sept.
1716, 1736 ~ 1737
- 29^a, b. c.
Munckhausen, Philippus Ursprung: De jure ministerium
origini a principe limitationem. 3 Sept. 1716 ~ 1734
30. Stahlius, Georgius Ernestus: De vitiis elogiis et quibus
modis restitutio
- 31^a b. c.
Thomaeus, Christianus: De usu pratico tituli
institutionum, quibus modis per patrem potestatis
solvitur. 2 Sept. 1716 ~ 1741
- 32^a b. c.
Thomaeus, Christianus: De remissione facili pro-
prios vel hypothecae per acceptationem chirographi
novi aut fidejussoris 2 Sept. 1716 ~ 1727
- 33^a b. c.
Thomaeus, Christianus: De onere probandi in
actione negatoria 3 Sept. 1716 ~ 1732

[Faint, illegible handwritten text in a cursive script, likely a letter or manuscript page.]



1, 475
1716
41
73

IVSTI HENNINGII BOEHMERI ICTI
POTENTISSIMI REGIS PORVSSIAE CONSILIARII INTIMI
MAGDEBVRGICI DVCATVS CANCELLARII ACADEMIAE
FRIDERICIANAE DIRECTORIS PROFESSORIS IVRIS
PRIMARII ET IVRISCONSVLTORVM ORDINIS
PRAESIDIS

TRACTATIO IVRIDICA
DE

6

EXPENSIS
CRIMINALIBVS.



HALAE MAGDEBVRGICAE
TYPIS IOANNIS FRIDERICI GRVNERTI
RECVSA MDCCLIV.

(6)



AVSTI HENNINGI BOHMANNI
CRISTISSIMI REGIS BOHEMIAE CONSILII
NOBILITATIS DVCAVS CANONICVS ACADEMIAE
PRAGENSIS DE IURISCONSULTORVM ORATIONE
PRATIICA

TRACTATIO IVRIDICA

DE
EXPLENDS
PRIMARIIS



HABET MAGISTRICAE
TYRI JOHANNIS FRIDERICI ORNERTI
REGIAE ACADEMIAE



pot
cet
cau
spo
dun
gis
tan
cur
mo
spo
fa,





PRAEFATIO.



uo magis interest Reipublicæ, ne delicta maneant impunita, eo cautius prospiciendum quoque est, ne sub specie *vindictæ publicæ & salutis Reipublicæ* modus excogitetur, quo secure avaritia exerceri queat. Hodie hoc facilius fieri posse a iudicibus, auri fame ductis, experientia docet, utpote in quorum prædam non raro cedunt causæ criminales, quorumque interest, propter sportulas, sæpe delicta committi. Neque tales duntaxat auide *causas criminales* suscipiunt, magisque inoluunt, quam euoluunt, sed quidam tam præstrictæ frontis sunt, ut abiecta omni verecundia causas criminales promoueant, ob leuissimos excessus inquisitiones prolixas, multarum sportularum feraces, instituant, ut sæpe expensæ, in quas condemnatus est reus, ultra triplum pœnam

pœnam excefferint. Sunt omnino etiam leuiora
 delicta punienda, vt BRUNNEMANNVS in *processu
 inquis. c. 5.* plenius euincit, sed non debebat inde
 nasci iniuria, vnde iura nascuntur; non debebat
 in his admitti processus inquisitorius prolixior;
 sufficeret sine dubio talis, quem in *disciplinis
 Academicis* adhibemus; sufficeret extraordina-
 rius, summarius, breuissimus, quem etiam causa
 parua ciuiles desiderant. Possent hi abusus faci-
 lius tolli & euitari, si sportularum, quibus pas-
 cuntur iudices, criminalem iurisdictionem habentes,
 modus refrenaretur, & aliunde labor eorum com-
 pensaretur, quod etiam iustitiae ratio postulat, ob-
 seruante PETRO HEIGIO *lib. II. qu. 23. num. 2. seq.*
 Sed hoc magis optandum quam sperandum. In-
 terim tamen omni ope in id enitendum est, vt ex-
 pensae criminales, quas plures hodie nimis late ex-
 tendunt, ampliant, augment, magnopere coangu-
 stentur, & iudices sui officii admoneantur. Aiunt
 alias interpretes, teste HEIGIO *cit. l. n. 6.* quando-
 cunque quis munere suo fungitur, vel aliquid ex
 officio facere tenetur, id ipsum proprio sumtu &
 expensis facere teneri. Verum qua ratione id fieri
 possit & debeat, paulo penitius inuestigandum
 est, quod praesenti dissertatione, quam ex intima
 praxi deduxi, V. D. expediam!

CAPVT

CAPVT I.

DE

EXPENSARVM CRIMINALIVM
SPECIALI RATIONE.

§. I.

Sine *expensis* criminalia exerceri non posse, adeo clarum *Expensarum varia diuisio.*
manifestumque est, vt nulla probatione indigeat: maioribus inuolutum est dubiis, quis eas ferre, quisque præstare debeat? quod rectius euolui nequit, quam si expensarum criminalium specialem rationem & fundamentum enucleauerim. Sunt *expense criminales* nihil aliud quam *sumtus erogati vel erogandi in causarum criminalium expeditionem & executionem: a ciuilibus* obiecto differunt, quæ in causarum ciuiliu eolutionem impendi debent. Vulgo easdem distinguunt in *iudiciales* & *extraiudiciales*: illæ sunt, quæ iudici eiusque ministris soluuntur; hæ vero, quæ aduocatis, procuratoribus, testibusque pro vectura & sumtu præstantur, quæque pro quauis alia necessitate erogari debuerent, quæ in criminalibus magis sese exferit, quam ciuilibus. Conf. LAUTERBACH. *de expens. victor.* §. 20. HORN. *class.* XV. resp. 100.

§. II.

Sed hæc notissima sunt. Grauior est disceptatio, quis *Fundamenta iuris naturæ, quis ad impensas ferendas obstrictus sit?*
eas ferre debeat in causis criminalibus? id quod ex causis, ob quas peti possunt, eoluendum. Naturale (I) omnino est, & rectæ rationi conforme, vt ille ferat sumtus, qui in causa & rectæ rationi conforme, vt ille ferat sumtus, qui in causa fuit, vt illi fieri debuerint. Neque enim per alterum alterius causa debet fieri deterior, neque æquum est, vt damnum, cuius causa alter exstitit, gratis alius deuoret. Deinde quoque (II) etiam hoc æquum est, vt sumtus illi ferant, qui commodum, honorem, aliasque utilitates ex re, quæ expensas desiderat, percipiunt. Quid enim æquius est, quam vt ille ferat incommoda, qui & commoda sustinet percipitque? quam regulam naturalem Icti passim in emergentibus questionibus laudant probantque, vid. l. 10. D. *dereg.* l. 1. 49.



ad L. Falcid. l. 23. ad SC. Trebell. l. 22. §. pen. C. de furt. Denique (III) sumtus quoque illi incumbunt, cuius gratia & intuitu primario facti sunt, & ad cuius utilitatem tendunt, l. 2. D. de negot. gest.

§. III.

Vfus regule
prime in cau-
sis criminali-
bus.

Non recedunt iura nostra criminalia ab his principiis naturalibus, sed eadem amplectuntur; verum quia generalia sunt & indefinita, vt in casibus specialioribus non raro dubium oriri queat, ea specialius determinant, iisque, quod sæpe necesse est, vel aliquid addunt, vel nonnunquam pro re nata detrahunt, iuxta l. 6. D. de l. & l. Prima regula in causis ciuilibus & criminalibus attenditur. Quid enim? qui temere litigauit, nonne in expensas condemnandus? l. 79. pr. de iudic. quid iustius, quam vt is, qui processum temere & pessima intentione retardauit, sumtus, quos causauit; ferat? l. 4. C. de fruct. & lit. expens. c. 5. X. de dol. & contum. FERMO SINVS ad cit. c. qu. 6. Quis contumacem excusabit ab expensis, quas contumacia sua causauit? l. 13. §. 2. C. de iudic. Quis iudicem ab iis absoluet, si per iniriam & de facto processit? art. 20. & 61. in f. Constit. criminal. Carol. Vnde fluxit etiam illa regula, quod victus victori in expensas sit condemnandus, quam recipit Pontifex in c. 4. X. de pen. eiusque vsum ad causas pecuniarias restringere videtur; verum in criminalibus quoque eius vsum esse, infra expediam, si temeritas, calumnia, aut alia culpa adsit. Denique ex hac ratione quoque æquum est, vt ille ferat sumtus, qui culpa sua inquisitioni causam dedit, siue sit denunciatus, siue inquisitus.

§. IV.

Vfus secunda
regula.

Alteram regulam quoque iura criminalia admittunt, & ex ea interpretes inferunt, quod cum multas capiant domini iurisdictionales, æquum quoque sit, vt sumtus ferant pro exercenda iurisdictione. HEIGIVS p. 2. qu. 23. num. 2. Ambiant vt plurimum nobiles iurisdictionem altam, eam in pretio habent, sibi que honori ducunt, si eam exercere possint. Commoda porro sustinent ex multis, & hac ratione huius

huius iurisdictionis quoque ratio habetur in æstimando prædio, cui illa cohæret. Cum ergo commoda & honorem inde habeant, quædam quoque incommoda ad minimum ferre, alios vero iis onerare haud debent, quod etiam sanctio criminalis passim iniungit. vid. *art. 204. 205. C. C. C.* De quibus autem expensis hoc intelligi debeat, & quando potissimum magistratus ad illas ferendas obstrictus sit, infra expediendum erit.

§. V.

Denique nec vltima regula in causis criminalibus negligitur. Qui aliquid petit, & fieri desiderat in sui fauorem, ad id sumtus quoque erogare debet. *art. 75. & 215. C. C. C.* Quid æquius est, quam vt is sumtus, in rem factos a iudice, restituat, qui rem suam esse in causa criminali probauerit? *art. 207. 208. 209. 210. 212. C. C. C.* Quod reus impendit pro defensione sua ostendenda, id regulariter repetere nequit, nisi aliunde causam repetendi habeat, & qui transmissionem actorum vrget, ad eam sumtus erogare cogitur. *art. 219. verb.* Und ist dabey *C. C. C.* E contrario in quibus deficient hæ causæ, expensas repetendi vel faciendi, illi quoque eisdem non onerandi, adeoque subditi haud adstringendi sunt, vt expensas criminales ferant. Ad minimum *regula* pro subditis militat: quod enim in nonnullis locis ad eas ferendas adstringantur, ex *peculiari consuetudine* est, quam infra examinabo, vid. HEIG. *cit. l. n. 9.* ADRIAN. BEIERVS *de expens. execut. crimin. c. XI. sq.* CARPZ. *in pr. crim. qu. 138. n. 69.* B. LINGKIVS *de centena c. III. §. 2.* WEHNER *observat. pract. voce Zent.* Equidem subditos ad has impensas regulariter ferendas obstrictos esse, vel inde quidam euincunt, quod inde commodum in eos redundet, vt iusticia administraretur, & prouincia malis hominibus purgetur; sed hæc ratio tantum indicat, consuetudinem talem non adeo improbam aut iniquam esse, necessitatem certe nullam infert, vt domini iurisdictionales subditos ob has impensas collectare queant, si deficit consuetudo. Quod commodum inde sentiunt subditi, etiam alii in vicinis locis commorantes sentiunt, qui tamen mini-

*Vfus tertie
regule in cri-
minalibus.*

minime adstringuntur ad sumtus inde ferendos. Propior & adstrictior adest causa ferendi sumtus in aliis, infra expedienda.

§. VI.

Quomodo procedi debeat circa expensas, si omnes tres causae ad ductae concurrant?

Quoniam vero contingere potest, vt omnes tres causae concurrant, & inde dubitetur, cuiusnam *primario & principaliter* hoc onus incumbat, inde (I) ipsius processus criminalis ratio inspicienda est: aliter vtique proceditur in *accusatorio*, aliter in *inquisitorio*, aliter rursus, si ad *denunciationem* iudex processerit. Ordinatio Carolina criminalis vt plurimum tantum loquitur de processu *accusatorio*, adeoque incauti sunt, qui inde statim argumenta trahunt ad processum *inquisitorium*. Proinde C. II. de *expensis criminalibus in processu accusatorio* & C. III. de iis, quae in *inquisitorio* erogari debent, distincte agam. (II) Simul ratio habenda fortunarum & patrimonii eorum, qui merito expensas refundere debent, his quippe deficientibus, ad alios hoc onus in *subsidium* deuoletur, infra eruendum. Denique (III) expensarum quoque non vna eademque ratio est, sed variant, & sic pro harum differentia leges diuersimode distinguunt.

§. VII.

Variae expensarum criminalium species.

Vt ergo secundum haec in sequentibus eo promptius & inoffenso pede procedi queat, varias expensarum criminalium species eruam, easque ordine alphabetico referam, sub illis titulis, prout in actis designari solent:

Die Ablösung des Leib-Zeichens. In homicidii casu ab antiquo vlitatum fuit, particulam vel frustulam quandam cadaveris, vel vestimentorum sanguine infectorum abscissam referuare ad diem executionis solennem, vt *corpus delicti* representaret, quem morem plura iudicia adhuc seruant. vid. Käyser in *prax. crimin.* p. 234. Inde sumtus licetor praetendit vor abzulösen zu dörren und zu backen v. e. si manus abscissa est. BEIER de *expens. execut. crimin.* c. 14. n. 694.

Absolung des Todten-Cörpers. Cadaveris occisi sepultura proximis non est deneganda, sed nec haec permissio gratis concedi solet.

Abchrift-Gebühren, vid. *art. 83. C. C. C.*

20.

Advocaten-Gebühren. Salarium advocatis vel defensoribus, ut vocantur, æque in criminalibus, ac in civilibus, deberur, si inquisiti tantum in bonis habent, ut illud præstare queant. Alioquin *gratis* operam illis præstare debent, & ad hoc a iudice, si *ordinarii* sunt, cogi possunt, GAIL. *lib. 1. obs. 43. n. u.* quin in defectu horum iudex ex officio pro defensione reorum sollicitus esse debet. MEV. p. 2. *decis. 321. n. 2.*

Angriff h. e. apprehensio & ad carcerem deductio. Vocari alias solet der erste Angriff, pro quo lictoribus certum premium solvi solet, vid. BEIER. *de expens. execut. criminal. c. XIV. n. 701.* Vocari etiam solet das Fang- und Schließ-Geld, quam consuetudinem improbat VENTURA de VALENTIIS *in parthen. litigioso l. 1. c. 13. n. 12.*

Ärz- und Barbier-Gebühren, veluti pro sectione & inspectione cadaveris.

Inquisitions-Articul zu formiren und die Inquisiten-Aussage aufzuschreiben. Neque enim iudices gratis operam præstant, sed pro quavis opera impensas designant, salua moderatione.

Abzug, qua appellatione potissimum alimenta reo præstanda denotantur. vid. *art. 153. C. C. C.*

Aufhebung des todten Körpers. In Saxonia Electorali sumtus hi determinati sunt, daß, wenn es über die Meile laufft, Fuhrlohn und Zehrung mit eingerechnet, dem Richter 8. Gr. zween Schöpffen 7. Gr. dem Land-Knecht 6. Gr. und dem Schreiber 3. Gr. gegeben werde. vid. *corp. iur. Saxon. p. 600.*

Vor Aufzeichnung der Güter derer Flüchtigen. vid. *art. 206. C. C. C.*

Auslieferungs-Gebühren. Remissiones delinquentium non quidem hodie sunt necessitatis, solent tamen ut plurimum sponte ad desiderium iudicis loci, ubi delictum commissum, fieri, sed expensis iudicis petentis, non requisiti. Proinde requirens omnes indifferenter sumtus refundere debet CARPZ. *pr. crim. qu. no. n. 67. sq.*

Ausruffung des Gerichtes. Hæc solennitas fit in ipsa die

B

EXC.

executionis, nec sine expensis expeditur. vid. *CARPZ. iur. Sax. cit. l.*

Aufschiesse: Geld. vid. *ibid. cit. l.*

Ausschuss, quales nonnulli sunt, qui ad reos fugitivos persequendos & apprehendendos mittuntur, quibus itidem pro praestita opera aliquid soluitur.

Bann- und Achts Gelder. Processus Banni per fiscalem contra fugitium decernitur, & sumtus haud exiguos desiderat, de quib. vid. *CARPZ. p. III. pr. crim. qu. 138. n. 61. sq.*

Barbier- Gebühren. vid. *Arg- Gebühren.*

Vor Berichte nach Hofe. In praefecturis plerorumque locorum hoc receptum est, vt in causis criminalibus grauioribus relationes de circumstantiis notabilioribus facere, & iussa principis vel regiminis expectare debeant.

Vor Besetzung des Gerichtes. Harum expensarum fit mentio in *art. 204. C. C. C.*

Besichtigungs- Kosten. Inspectio desideratur, tam si vulnera non lethifera inflicta, quam si cadaver occisum reperitur. Expensae priori casu soluenda hincinde determinatae sunt. *BETER. cit. l. c. 4. n. 107.* Posteriori casu saepe maiores desiderantur, quia plus curae & sollicitudinis vt plurimum hic requiritur. vid. *art. 149. C. crim. Käyser praxi crim. p. 141. seqq.*

Bewachung der Delinquenten. Hoc onus saepe tenentur subditi ex antiquo more subire ohne Entgelt, maxime in pagis, id quod nobiles ab antiquo rusticis imposuere vi *dominicae potestatis*, vnde tot alia onera dependent. Alibi ingenues sumtus in custodiendis reis desiderantur, qui tamen praecaueri possent, si nobiles idoneos talesque carceres haberent, qui asseruandis reis idonei sunt. Vnde durum est, his expensis grauari vel subditos vel reos, quin potius iudex illas fuffere teneretur.

Blutschreyers- Gebühren, wo es Herkommens ist. vid. *corp. iur. Sax. p. I. 600.* De ritu hoc vid. *art. 87. C. C. C. Dn. FRIESE diff. de clamor. violent. Käyser in pr. crim. p. II. p. 55. seqq.*

Bothen- Lohn, vid. *BETER. de expens. execut. crim. c. IV. n. 103. & art. 17. C. crim. Car.*

Eita

Citations-Gebühren, und dieselben anzuschlagen. BEIER. *all. l. p. 30.*

Confrontations-Gebühren. De ipsa confrontatione plenius erudite agit B. TABOR.

Commissions-Gebühren. vid. *art. 70. & 73. C. C. C.*

Copial-Gebühren. BEIER. *all. l. n. 105.*

Defensions-Kosten. Hæ expensæ pro diuersitate circumstantiarum reo absoluto sæpe tantum adiudicantur hac formula: er ist auch nicht mehr, als die auf seine Defension gewandte Kosten, zu erstatten schuldig.

Vor die Durchföhrung der Maleficanen. Quando delinquentes ducuntur per districtus alterius magistratus, hoc illi indicandum, & sportulæ quædam præstandæ. vid. BESOLD. *in thes. vor die Durchföhr.* BEIER. *cit. l. c. 114. n. 101.*

Vor Examining der Zeugen. Siue fiat immediate, siue mediate per alium iudicem. Ipsi quoque testes indemnes sunt seruandi per *art. 75. C. C. C.*

Executions-Gebühren zum Tode. BEIER. *c. 4. n. 100.*

Fänge-Geld. BESOLD. *in thes. voc. Fänge- und Schließ-Geld,* estque illud præmium, quod soluitur vor den ersten Angriff.

Fistals-Gebühren, tum in processu banni, tum si accusatoris vices tenet.

Folge, quando manu militari quis apprehenditur, cui aliquid pro præstita opera soluitur. BEIER. *cit. l. c. 5. n. 120.*

Frohnen-Gebühr, bey Hegung des Gerichts.

Föhrung zum Gericht, wenn die Execution nicht geschiehet. In Ducatu Vinariensi hoc casu licitori debetur thalerus, notante BEIERO *c. IV. n. 101.*

Galgen-Steuer. Erectio patibuli magnos desiderat sumtus, ut ipse innuit CAROLVS V. *art. 215. constit. crim.* additque sæpe eos, sed inique, ab accusatoribus exigi; sæpe etiam eo nomine collectantur subditi, prout ostendit BEIER. *cit. l. c. 9. n. 118. seqq.*

Vor einen Geleits-Brief. Qui saluum conductum desiderat, propriis eum redimere debet.

Geistliche Gebühr, vid. infra Prediger-Gebühr.

Haft-Brieffe, vid. infra Stet-Briefe.

Hebe-Geld, quod soluitur pro elevatione cadaveris. vid.

BEIER *cit. l. c. 14. n. 687.*

Hegung des peinlichen Gerichtes. vid. *corp. iur. Saxon. cit. loc.*

Hecker-Geld. Generatim hac voce denotantur omnes expensæ criminales, a subditis ferendæ, si consuetudo adsit, de quibus ex professo BEIER *cit. l. c. 9. seqq.* agit. Non dubium est, ab initio tantum expensâs, licetoribus suppeditandas, hac appellatione denotatas fuisse, tractu temporis tamen morem hunc ad quoscunque sumtus tractum fuisse.

Heerde-Geld. Collectam focariam hanc vocat BEIER *cit. tr. c. 9. seqq.* quam propter expensas criminales subditi facere *ex more* coguntur, qui focum habent, die ihr besonder Feuer und Heerd haben. Ita communiter. Verum constat, prisicos Germanos voce Heerd non focum, sed terram designasse. Ait TACITVS *de morib. Germ. in communi Heribunt i. e. terram matrem colunt.* Unde adhuc nobis terra dicitur Erd, alibi Heerd, adeo ut in Saxonia inferiori prædia rustica sæpe etiam Hert vocentur. MEIBOM. *tom. III. rer. german. in not. ad Irmingsalam p. 30.* adeoque Heerde-Geld dici potest collecta, quæ soluitur intuitu terra, quam possident. Rustici antiquitus omnes suos fundos a dominis accipiebant, & quia præterea seruilis conditionis erant, varia onera iis imperabant, & quamvis deinceps status quorundam liberior factus fuerit, onera tamen plura intuitu terrarum possessorum subire coguntur, quibus expensæ criminales quoque annumerata sunt. Imo non tantum hoc onus hac voce denotatur, sed præterea etiam quandoque olim, quod præstandum domino post mortem est. Anglis dicitur Heriotum, vel Heregear, prout ostendit CANGIUS *in gloss.* voce Heriotum, quam vocem quidem deriuat a voce Heer, exercitu, quasi quod pro exercitu soluendum, sed prout existimo, pro diversitate personarum potuit dici Heer-Geld releuium, vel etiam Heerde-Geld, quæ duo non raro confusa videntur fuisse. Datur etiam

etiam hodie Heerd = Geld, seu premium, quod emtores
adum venditorum vxoribus in superpondium pretii dare
solent, si conuentum est, quod itidem intuitu terra, quam for-
san materfamilias egre dimittit, soluitur.

Vor Inrotulation der Acten. BEIER. cit. l. c. 4. n. 105.

Kost-Geld vor die Gefangenen. vid. Azung.

Land-Knechts-Gebühren bey Hegung des Gerichts. vid.
corp. iur. Sax. cit. l.

Leib-Zeichen abzulösen, vid. Ablösung eines Leib-Zeichen.

Lieferungs-Kosten der Maleficanten. vid. Auslieferungs-
Gebühren, & BESOLD. voce Lieferung der Maleficanten.

Malefiz-Kosten. Idem sunt quod Hender- und Herde-
Geld, refertque BESOLD. *conf. 3. p. 176.* Das Recht die
Malefiz-Kosten von denen Unterthanen einzufordern, inter
iura meri & mixti imperii.

Peinlich Gericht zu hegen. vid. *corp. iur. Saxon. cit. l.*

Prediger-Gebühren bey Ausführung der Gefangenen,
wo es üblich. vid. *corp. iur. Saxon. cit. l.*

Publications-Gebühren eines eingeholten Urtheils, v.
corp. iur. Sax. cit. p. 601.

Vor Registraturen, tam in eleuatione cadaueris, quam
per totum processum.

Vor einen Revers, wenn ein Gefangener in andere Aem-
ter abgefolget wird. BEIER. cit. l. c. 4. n. 183.

Richter-Gebühr, v. *ius Saxon. cit. l.*

Scharff-Richter-Gebühren. BEIER. cit. l. n. 100. & 106.

Schließ-Geld. BEIER. cit. l. c. 14. 703.

Schoppen-Gebühr bey Aufhebung des Todten-Cörpers,
Hegung des Gerichts und sonst. art. 204. C. C. BEIER. cit.
l. c. 4. n. 103. seq.

Schreib-Gebühren in peinlichen Sachen. vid. *corp. iur.*
Saxon. cit. l. & art. 204. C. C. C.

Vor das Schrecken in der Marter-Cammer. BEIER. c. l.
n. 106.

Sections-Gebühren, quæ medicis & chirurgis debentur.

Siß = und Stoc = Geld. Vt plurimum soluitur

vnus grossus Siz = Geld von ieden Gefangenen Tag und Nacht.

Vor einen Staupenschlag. In Saxonia & Ducatu Magdeburgico soluuntur lictori 30. grossi.

Stech Briefe sunt literæ, quibus iudices cuiuscunque loci implorantur, vt fugitiuum apprehendant.

Tortur-Gelder. vid. *corp. iur. Sax. p. 601.*

Berschießungs-Kosten. Vt plurimum acta criminalia transmitti debent, prout sæpe indigitat *ordinat. crim. quæ transmissio non leues sumtus postulat. vid. art. 219. C. C. C.*

Vor eine Verweisung lictori aliquid itidem soluendum

BEIER. *cit. l. c. 4. n. 106.*

Vor ein Uhrgericht. vid. *corp. iur. Saxon. l. c.*

Urthels-Frage; in Saxonia soluuntur 5. Gr.

Urthels-Gebühren. *art. 219. cit.*

Wächtergeld. vid. Bewachung der Maleficanten.

Wartegeld, cuius fit mentio in *art. 176. & 204. C. C. C.*

Zehrung und Reise-Gelder, wenn in peinlichen Fällen der Beamte oder Land-Richter über Land reiset. BEIER. *cit. l. c. 4. n. 104.*

Vor Zeugen-Verhör. vid. Examinirung der Zeugen.

Vor das Zetter-Geschrey. vid. Blutschreyer.

§. VIII.

Remedia contra cumulum expensarum criminalium:

(1) *Vt per leges determinatur:*

Ex his liquet, quam ingens cumulus expensarum criminalium sit, & quot diuersis titulis designari soleant. Forlan alibi noui adhuc tituli sunt, quia proh dolor! vbique fere iusticia *sportularia* est facta. Iam suo tempore CAROLVS V. medelam huic rei adferre voluit, præcepitque in hæc verba in *art. 204.* Eine iede Obrigkeit der peinlichen Gerichte soll solcher Gerichts-Kosten und Abgung halben ziemlich und gletschmäßige Ordnung machen, daß dadurch niemand überflüssig beschweret, und die beschuldeten Ubelthäter desto leichter zugebühlicher Strafe bracht und aus Furcht umbilliger Kosten, Recht und Gerechtigkeit nicht verhindert werde. Satisfactum huic monito in Saxonia, Ducatu Magdeburgico, alibique. Sed in plerisque locis adhuc hæc determinaciones desiderantur.

tur, inde est, quod actis transmissis moderari debeant expen-
 se, exceptis iis, quas iudex prænnumeravit. Ipsa moderatio
 non tam ex iudicis labore, quam ex eo, quod *equum & iu-*
stum est, facienda. Sæpe iudices, reum bene peculatum
 habentes, plus, quam par erat, opere in inquisitionem im-
 pendunt, quod plures sportulas exigere queant. Sic ante
 aliquod hebdomadas ad Facultatem Iuridicam transmissa acta
 criminalia fuisse mihi retulit Dn. PRAESES, in quibus iudex
 in *causa leuiori* formauerat ultra 160. articulos, & in examen
 inquisiti plus chartæ & operæ quam necessarium erat. Quis
 vero pro hoc inani & superfluo labore iudici expensas *equi-*
uales adiudicaret? Vnde prudentis & discreti iudicis arbi-
 trium necessarium est, qui *medie* hæc æstimabit, ne facile *de-*
licatus reus, nec etiam *onerofus iudex* audiatur, vt in simili fere
 casu ait Ictus in l. 25. in f. D. de actione pignorata.

(2) *Vt a iudi-*
ce ex æquo &
bono moderen-
tur.

CAPVT II.

DE

EXPENSIS PRAESTANDIS IN
PROCESSV ACCVSATORIO.

§. I.

Non adeo mirandum est, diuersam esse expensarum ratio-
 nem in processu *accusatorio* ac quidem in *inquisitorio*,
 cum vterque processus magnopere inter se differat,
 maxime in eo, quod ibi adsit *actor*, quod ratio processus deside-
 rat, adeoque *ille* magis ad *ciuilem* processum, quam *hic* inclinet.
 Reuera enim regulæ, quæ de expensis in *causis ciuilibus* tradi-
 solent, *accusatorio* in plerisque applicari possunt, quod etiam
 ipsemet CAROLVS V. obseruauit, qui quando de *expensis*
 disponit, fere vnice *processum accusatorium* supponit, quod
 plerique articuli indicant, quales sunt art. 12. 13. 14. 16. 17.
 20. 47. 61. 72. 75. 83. 90. 99. 153. 154. 157. 166. 176. 201.
 204. 205. 207. 209. 210. 213. & 219. Præter commentatores
 ad hos articulos de his *expensis criminalibus* plenius agunt
 BEEER de *expens. exc. criminal.* CARPZOV. in *prax. crim.*
 94. 138.

Diuersa est
ratio ex-
pensarum in
processu accu-
satorio & in-
quisitorio.

Auctores de
expensis cri-
minalibus lan-
donsw.

und
 gde-
 que
 halla
 quæ
 C.
 dum

 C.C.
 in der
 c. 4

 imi-
 rlan
 fere
 s V.
 ver-
 e soll
 etid-
 ißig
 u ge-
 ten,
 lum
 que.
 ran-
 tur.



qu. 138. & p. 4. C. 12. def. 1. seqq. B. LVDOVICI in processu crim. c. 12. TABOR de confrontat. p. 169. sq. Käyser in prax. crim. p. 1. p. 214. sqq. & p. 919. HARPPRECHT. vol. nou. conf. 94. n. 46. seqq. IDEM in resp. iur. crimin. & ciu. resp. 73. n. 520. seqq. LAVTERBACH. de expens. victor. §. 18. seq. BERLICH. p. IV. conclus. 19. ANTONIVS MATTHAEI de crimin. ad lib. 48. tit. 17. c. 4. HEIGIVS p. II. qu. 23. CRYSIVS de indic. p. IV. c. 47. THÖNNIKER in aduoc. prud. in foro crimin. c. 15. alii- que plures.

§. II.

Accusatoris
appellatione
hic non conti-
netur fiscalis,

In processu accusatorio expensae redundant vel in accu-
satorum, vel reum, vel iudicem. De accusatore minus dubium
occurrit; magis de reo, cum admodum cespitent, an hic in-
distincte regula locum habeat, victum victori in expensas esse
condemmandum? Quod accusatorem concernit, praemito
I) fiscalem sub hoc non comprehendi. Quamvis enim in plu-
rimis locis accusatoris provinciam suscipiat, & per eum proces-
sus accusatorius peragi videatur, magis tamen est inquisitorius,
& iudex ex officio procedit, non ad instantiam accusatoris,
quod processum accusatorium constituit, vnde cap. sequenti
de expensis, hoc casu faciendis, agam. II) Denunciantes & de-
latores itidem non esse accusatores, sed tantum excitare iudi-
cem, vt ex officio inquirat, adeoque etiam hunc casum ad ca-
put sequens reicio. Denique III) nec heredes occisi accusato-
rum vices & onera sustinere, si iudex ex officio procedit & in-
quirat.

nec denunci-
ans.

§. III.

An heres occi-
si hodie accu-
sare teneatur?

Verum cum hic vltimus casus admodum controuersus
sit, non abs re erit, eum ante omnia excutere. Cautum est
SCto Silaniano, vt haeredes eius, qui per violentiam occisus
erat, tenerentur ad accusationem, adeo vt si hoc officium in-
termitterent, tanquam indigni hereditate per fiscum priua-
rentur. l. 9. l. 15. l. 21. in f. l. 22. l. 26. l. 27. de SCR. Silan. l. 21. D.
de his, quae vt indign. adeo vt marito, mortem vxoris non vl-
ciscenti, dos auferri deberet, l. 26. de his, quae vt indign. l. 27.
de iur. fisc. propter ingrati animi documentum manifestum,
quod

quod hæc negligentia prodidisse videretur. conf. B. HERTIVS *de herede occisi vindice sect. I. §. 4. seqq.* Dn. LYNCKER *de bon. ereptitiis §. 21.* De praxi huius SCti varia adferuntur sententiæ, quæ potissimum in duas resoluí queunt quæstiones: (I) *Vtrum hodie adhuc heres haud vindicans necem defuncti indignus fiat?* (II) *Annon ad minimum magistratui ex officio procedenti expensas suppeditare teneatur ex hereditate locupletare?* Priorem quæstionem affirmant HEIGIVS p. 2. qu. 34. & Dn. LYNCKER *cit. l. §. 22.* variisque argumentis stabiliunt. Contrarium adstruunt CARPZOV. *in pr. crim. qu. 34. n. 74.* ANTONIVS MATTHAEI *de crimin. ad tit. de sicar. c. 7. §. 10.* HERTIVS *cit. l. sect. III. §. 6.* ideo quod secundum *art. 214.* nemo ad accusandum hodie inuitus teneatur, & quod, introducto processu inquisitorio, hodie ratio huius pœnæ cesset, cum non sit verendum, vt tale delictum maneat impunitum. His regerunt dissentientes, pœnam priuationis non ideo esse constitutam, ne delicta maneat impunita, sed propter *ingrati animi vitium, & officii pietatis neglectum. l. 22. cit.* In hac sententiarum discrepantia distinguendum esse iudico, vtrum cædes sit *notoria, an occulta?* Illo casu ad accusandum non tenentur heredes, quin potius ex praxi vniuersali Germaniæ magistratui statim inquisitio *ex officio* incumbit, adeo vt inquisitorius processus hodie sit magis *via ordinaria*, quam accusatorius, vt plenius docet HARPPRECHT. *vol. nou. conf. 83. n. 50. seqq.* Non ergo dici possunt heredes ingrati, quibus hoc officium non amplius incumbit, sed potius *primario* magistratui. Posteriori casu aut denunciant necem magistratui, aut eam occultare intendunt. Priori casu itidem suo satisfecerunt officio: posteriori vero demum *ingrati* sunt, id agentes, vt vindicta publica excludatur, adeoque merito hereditate priuandi. Dn. BERGER *in æconom. iur. l. II. tit. 4. §. 56. not. 12. p. 512.* Dn. PRAES. *introduc. ad digest. tit. de SC. Silan. in secund. edit.*

§. IV.

Quod vero nihilominus heredes ex hereditate opulenta sumus ad inquirendum præstare magistratui teneantur, etiam CARPZOVIVS *cit. l. n. 90. sq.* adstruit, & pluribus firmant præ-

C

Dubio.

Deciso.

An ad minimum heredes sunt ad processum in-

quisitorum
suppedicare
reuerentur?

indicii. Käyser in *pr. crimin. p. 1. 299. seqq.* & BEIER de *expens. exsec. criminal. c. VI. n. 168. seqq.* Verum non rationibus pugnant, sed solum obseruantiam Saxonica & Doctorum opiniones pro se allegant. Mirum est, ICtos apud BEIERVM vsam SCi Siliani in Germania negare, & tamen heredes ad ferendos sumtus adstringere, de quibus tamen SC. Silianum flet. Quid? quod, cum necem defuncti amplius vindicare non teneantur heredes, sed magistratus *ex officio* vindictam publicam exercere cogatur, nulla appareat ratio euidens, quæ heredes ad sumtus eos ferendos, quos accusator facere debuisset, arceat. Neque enim ipsimet accusant, nec magistratus *negotium heredium*, sed *proprium* gerit, dum id facit, quod ipsius *officio* instringitur. Is vero demum sumtus repetere potest, qui alterius nomine egit, qui alterius, non sua gessit negotia. Addit præterea BERGER *cit. l.* etiam has rationes quod α) eiusmodi sumtus compensari debeant cum fructibus iurisdictionis criminalis; β) quod verendum sit, ne alioquin iudex aut sumtus multiplicet, aut protrahat inquisitionem. Nec γ) præiudicia a BERTERO adducta aliquid roboris habent; contrarium enim in eodem ducatu Altenburgensi olim decisum fuisse anno 1673. docet *cit. BERGERVS*, vt constans obseruantia etiam illius loci non adfit.

§. V.

Accusator pro
expensis cau-
tionem præ-
stare debet,

Quod ergo proprie dictum *accusatorum*, qui cum reo super commisso crimine litigat, concernit, olim quidem inscribere in crimen tenebatur, quo ipso pruritus accusandi admodum restringebatur. Iure Carolino secundum *arr. XII. seqq.* vel ipsemet vel procurator eius cautionem præstare debet, daß er, wo er die peinliche Rechtfertigung nicht ausführen oder dem Rechten verfolgen würde, und die geklagte Missethat oder aber rechtliche und genugsame Anzeigung und Vermuthung derselben nicht dermassen Beweis, daß der Richter oder Gericht oder der mehrerer Theil aus ihnen für genugsam erkannt, oder sonst in Rechten sätig würde, alsdann den Kosten, so darauf gegangen ist, auch den Beklagten um seine zugesetzte Schmach und Schaden abtragen wolle, alles nach bürgerlicher rechtlicher, Erkänntniß.

Vno

Vno verbo: cauet de *expensis & iniuria*. In illas hic reque vt *quidem per*
 in causis ciuilibus condemnandus est, si vel *calumnia* detecta, *fideiussore.*
 vel *temeritas* probata fuit. Fideiussores requiruntur, cum hic
 cauendum super re *incerta*: interim qui *honorum immobilium*
 possessor est, superuacua cautione non onerandus, quatenus
 hæc sufficere videatur, id quod nach *Gelegenheit der Sachen*
 und *Achtung beyder Personen* est æstimandum. Etiam in cau-
 sis *ciuilibus* cautio pro *reconuentione*, quæ ex causa principali
 iuxta *l. 10. C. de iniur.* nascitur, & *expensis* ab eo, qui immobili-
 um possessor non est, desideratur, adeoque hoc ipsum in
causis criminalibus non adeo singulare est. Eadem cautio quan-
 doque etiam requiritur, si vel maxime reus delictum fatetur,
 sed opposita legitima exceptione, quæ si probata est, ipsum ab
 omni pœna immunem præstat. *art. 13. C. C. C.* Equidem ani-
 mus calumniandi abesse, & temeritas processus cessare hoc ca-
 su videtur, quia delictum reus fatetur: ast urgentes possunt ad-
 esse circumstantiæ, quæ contrarium suadent, quas præsupponit
 CAROLVS V. Quid enim si ex probabilibus circumstantiis
 appareat, accusatorem de innocentia rei satis conuictum esse?
 si admodum probabile sit, ipsum temere exceptionem rei nega-
 gare? Nam & hic falsa crimina alicui imputat, qui dolose &
 contra bonam fidem exceptiones, quæ reum a crimine defendunt,
 negat. In defectu cautionis iuxta *art. 14. C. C. C.* accusator
 carceri mancipandus, vel quod in Saxonia alibique receptum,
 adiuratoriam cautionem admittendus est, teste CARPZOVIO
qu. 106. n. 49.

§. VI.

Nec tantum *accusator* ad cautionem tenetur, ipse reus etiam
 quandoque huic oneri subiiciendus secundum *art. 153. con-*
stit. Carolin. Distinguendum enim, vtrum reus simpliciter negat
 delictum, an vero illud fateatur, opposita exceptione?
 Priori casu non cauet. Posteriori vero aut admodum proba-
 bilis est exceptio, qua se purgat, aut improbabilis & altioris in-
 daginis est. Ibi adeo non cauet, vt potius actor, qui temere
 illam destruere conatur, cauere teneatur secundum *art. 13. cit.*
 Hic vero reus fit actor, fatetur enim delictum v. c. homicidium,
 adeo-

*Reus etiam
 quandoque ad
 cautionem ad-
 stringitur,*

adeoque accusator haud probat; opponit exceptionem *moderaminis inculpate tutele*, nulla probabilitate subnixam, quin potius, ut credere par est, in hunc vnice finem excogitatam, ut accusator diuturnis fatigaretur molestiis, quo casu nihil equius est, quam ut accusatori cautio praestetur. Hanc in *art. cit. 153.* CAROLVS V. imperat, & imponit rei cognatis his verbis: so sollen des Beklagten Freunde dem Kläger zuvörderst vor dem Richter und vier Schöpffen nach Ermäßigung derselben nothdürfftige Caution, Sicherung und Beystand thun, ob sich solche füraegene bene Entschuldigung des Beklagten in der Ausführung mit Recht nicht erfinden, daß denn des Beklagten Freunde die Abkung des Beklagten, auch dem Kläger Kost und Schaden, nach Ermäßigung desselben Gerichts ausrichten wollen, darin derselbe Kläger durch die unterstandene unerfindliche Ausführung der berühmten Entschuldigung bracht würde. Sed quid est, quod rei cognati, & non potius ipse reus, cauere iubeantur? Recurrendum hic est ad *art. 47. C. C. C.* unde liquet, defensionem suscipi vel ab ipso reo, vel ab eius *confanguineis*. Hunc casum qui forsan æuo Carolino frequentior erat, supponit *art. 153.* cum ut plurimum parentes, liberi, fratres aliique id agere soleant, ut reum poenæ publicæ subtrahant. Vel etiam imperator innuere videtur, reum cognatis potissimum fideiussores dare debere, non ut cognati aliis fideiussores caueant, sed potius vt hi eius sint fideiussores. Hunc sensum suadere videntur verba *articuli 154.* Wäre aber der Beklagte so ganz arm, auch nicht Freunde hätte, die letztgemeldte Caution, Sicherung und Beystand zu thun vermöchten *re. h. e.* Si quis cognatos haud habeat, quibus idonee cauere possit &c. Quicquid sit, primario, meo iudicio, reo in casu adducto incumbit cautio, cum hic exceptione vtatur, & sic procrastinatione dolosa vti possit. Imo ad hunc etiam quadrat ratio *art. 153.* Damit gedennen wir vorzukommen, daß der Kläger durch berührte unwahrhafte und betrügliche Aussagen nicht zu Schaden bracht werde.

vel eius *confanguinei*.

An ergo reus accusatori vi-

§. VII.
Quæ cum ita sint, facile liquet, iure Carolino etiam re-
gulam, *victum victori in expensas condemnandum esse*, a parte
rei

rei obtinere. Id ipsum vero est, quod Dd. & in primis inter-
pretes antiqui in discrimen ambiguum vocarunt. Accusatorem
quidem *victum* in expensas reo condemnandum esse aiunt, non
vero reum, in casu poenae capitalis vel corporis afflictivae. Vid.
Novi in expensas condemnari debeat?

IVLIVS CLARVS l. 5. sent. §. fin. qu. 62. n. 4. CARPZOV. in
pr. crim. qu. 138. n. 6. seqq. Rationes horum sunt: 1) quod
reus nunquam temere linget, cum vitam & sanguinem suum
quocumque modo redimere & tueri liceat: l. 1. D. de bon. eor.
qui ant. sentent. 2) quod iniquissimum sit, reum praeter poenam
capitalem vel corporis afflictivam (nam de his duobus casibus
tantum loquantur) in expensas condemnare, & sic duplici
poena puniri; 3) quod mors omnia luat & solvat: 4) quod,
reo capitali supplicio subiecto, heredes has expensas exsolue-
re obstricti sint, id quod tamen aequitati pugnare videatur:
5) quod iure Saxonico p. 4. c. 12. haec sententia sit confirmata.
Addi possit 6) etiam auctoritas iuris Canonici, cum Pontifex in
c. 4. X. de poen. tantum in causis pecuniariis regulam adductam ad-
mittendam esse censet, interpretum antiquorum sententia sine
dubio ductus vel deceptus. Hanc etiam sententiam esse censet
l. 4. C. de fructibus & litium expens. in qua itidem Imperatores
discrimen videntur fecisse inter causas civiles & criminales.

§. VIII.

Mirum vero est, Dd. hae in quaestione cespitare, poss-
quam iure Carolino res decisa est, ut ostendi. Quod iure Saxo-
nico in casu poenae capitalis & corporis afflictivae contrarium sta-
tutum fuerit, alios in eandem sententiam vocare, eosque ad-
ducere non debuit, ut de iure communi idem statuerunt. Vnde
etiam alii conformem cum iure Carolino sount sententiam,
quos allegat BERLICH. p. 4. concl. 19. n. 11. cum quibus etiam
faciunt ANTONIVS MATTHAEI de crimin. ad. lib. 48. tit. 17.
c. 4. n. 2. HARTMANN PISTOR. obs. 92. n. 1. seqq. B. LVDO-
VICI in proc. crim. c. 12. §. 8. seqq. HARPPRECHT. resp. 78. n.
502. seqq. Rationes in contrarium a CARPZOVIO adductae non
adeo stringunt. Ad primam CAROLVS V. responder, dass der
Schlagger durch unwahre und betrüglische Zusätze nicht zu Scha-
den gebracht werde. Nemini quidem defensio est auferenda,
sed

Decisio affirmativa.

Resolutio rationum dubitandi.

sed etiam nec per *inanem & friuolam defensionem* ius protrahendum, nec accusator eo adigendus, vt ingentes sumtus ratione huius protractionis facere cogatur. Iura fauent defensionibus, sed non friuolis exceptionibus. Denique quod beneficium *leges transactioni* inter accusatorem et reum indulgere, ab hoc casu prorsus alienum est. Altera ratio dubitandi aequitatem cerebrinam continet, illis etiam propria, qui putant, furem laqueo punitum condemnari non posse in aestimationem rerum furuiarum. Tertia inanis est, & quarta nihil iniquitatis continet, cum heredes omnino teneantur soluere *æ*s alienum, in cuius censum etiam hæ expensæ referri debent. Denique Pontificii iuris auctoritate haud dererremur, quæ in *criminalibus* tantoponderis non est, vt a decisionibus *iuris Carolini* recedendum sit. Iuris ciuilibis decisio in contrarium nulla adest, nec, quod ex *l. 4. cit.* colligitur, consequentia concludente nititur.

§. IX.

Accusator temerarius in expensas merito condemnandus,

Quæ cum ita sint, relicta praxi Saxonica, quæ multos incaute in deuia duxit, facile liquet, quando accusator in expensas condemnari debeat. Hoc certum est, accusatorem *friuole & temere* accusantem, in expensas condemnandum esse, id quod etiam reus, qui suæ causæ confidit, petere solet, iuxta *art. 90. C. C. C.* Neque hoc tantum asserendum est, si per *calumniam & dolum* accusationem mouit, qui præterea etiam *extra ordinem* coerceri potest, sed etiam si *temere* accusationem mouit. Temeritas potest carere *dolo*, non tamen *culpa, imprudentia & inconsulta facilitate*, vt dicitur in *l. 41. de recept.* Vnde etiam qui temere procedunt ad accusationem, non excu-

quas petit vel in iudicio criminali, vel in foro accusatoris competente.

santur *l. 1. §. 20. ad SC. Turpill.* Reo ergo pure absoluto, accusator in expensas reo refundendas condemnatur iuxta *art. 99. C. C. C.* Et quidem satisfactionem hanc priuatam statim petere coram eodem iudicio, vel eo nomine agere potest *civiliter* coram iudice competente accusatoris. AIT CAROLVS V. in *art. 2. constit. crimin.* Es soll zu seinen (des Beklagten) Gesallen und Willen stehen, den peinlichen Ankläger vor desselben Anklägers ordentlichen Richter, oder den peinlichen Gerichten, das für sich die gerichtliche Übung und Rechtfertigung erhalten hat, um solche

solche Kosten Schmähe und Schaden rechtlich vorzunehmen. Wie auch summarie und ohne Zierlichkeit des rechtlichen Process, procediret, gehandelt, und die Urtheil ohne weitere Appellation und Suchung vollzogen werden soll. *Id iubet constituitque reconuentio- nis natura & ratio, intuitu cuius etiam cautionem prestare cogitur.* Idem quoque inculcatur in *art. 201. C. C. C.* adeoque non dubium est, quin etiam accusator clericus, absoluto reo, expensarum nomine, coram iudicio criminali conueniri, & ad eas refundendas compelli possit, cum reconuentio etiam clericos subiciat foro seculari. *CHRISTINAEVS vol. 2. decis. 23. Dn. PRAES. in iur. eccles. protest. lib. II. tit. 2. §. 57.* Quid vero est, quod *CAROLVS V.* propter expensas & iniuriam separato iudicio agendum esse, decernere videatur? Respexit sine dubio ad antiquorum litem, disceptantium, vtrum expensae cum satisfatione priuata officio iudicis adiudicari queant, an vero reus *actione in factum*, & sic *separato processu*, illas repetere debeat? Plures postterius asseruerunt relati a *BERLICHIO p. IV. conclus. 19. n. 2.* quod causa civilis & criminalis simul intentari non possint, quodque in *l. 4. C. de fruct. & litis expens.* id ipsum cautum legatur. Verum hic non simul, sed *successiue* causa civilis cum criminali intentatur, vt illa sit huius accessorium, & sic connexionem cum causa principali habeat, quae omnino fori competentiam fundat. *MEV. p. 5. decis. 354.* Ad hanc litem veteranorum tollendam, censuit *CAROLVS V.* electionem dandam esse accusatis, vtrum *separato processu* in foro accusatoris competente, an vero statim in *eodem criminali iudicio* de sumptibus & iniuria agere malint, hac tamen cum praecautioe, dass doch dadurch demselben peinlichen Gerichte außerhalb dieser Fälle und weiter, dann es vor gehabt, kein bürgerlicher Gerichts- Zwang und Erkenntniß zuwachsen soll, vt dicitur in *cit. art. 12.*

§. X.

Hoc tamen merito *ex iure communi* limitandum erat, nisi Compensatur expense, si accusator in causa civili expensae compensantur. *LAUFFERBACH. de expens. probabili in accusa iudicis. §. 47.* Hanc limitationem etiam admittit *CAROLVS V.* in *art. 201.* decernens: es wäre dunn Sache, dass der Ankläger

Kläger rechtmäßige Ursache gehabt, dadurch der Richter bewegt werden möchte, die Kosten und Schaden, aus redlichen gegründeten Ursachen zu compensiren und zu vergleichen. Exemplo rem declarat IDEM in art. 266. C. crim. quando victualia furto ablata sunt durch rechte Hungers-Noth, die er, sein Weib oder Kinder leiden. Quamuis enim hanc ob causam reus quandoque absolui queat a poena, addit tamen recte: soll ihm doch der Kläger um die Klage deshalb gethan nichts schuldig seyn. Habuit enim iustam accusator accusandi causam, quod alter rem abstulerit, licet hic ex accidente absolui queat.

§. XI.

Veluti si accusatus est ad torturam, vel territionem,

vel ad iuramentum purgatorium.

Præterea si indicia legitima aduersus reum fuerunt, eaque ab accusatore probata, vt reus vel torturae vel territioni subici, vel ad iuramentum purgatorium adstringi debuerit, expensae sunt compensandae. Quamuis enim reus hisce medijs sese purget, vt absolui debeat, accusator tamen temerarius dici nequit. Proinde in art. 61. C. C. C. hac de re ita cautum est: Und soll in diesem Fall der Ankläger alleine seine Kosten, und der Beklagte seine Abzug, nachdem er seinen Verdacht Ursach gegeben, auch entrichten, und die Obrigkeit die übrige Gerichts-Kosten, als für den Nachrichten und andere Diener des Gerichts oder Gefängniß halber, selbst tragen. Additur elegans ratio in cit. art. 61. Denn man soll sich, nach Sage der Rechten, nicht allein vor Vollbringung der Ubelthat, sondern auch vor aller Gestaltmäß des Übels, so bösen Leummuth oder Anzeigen der Missethat machen, hüten, und wer das nicht thät, der wird deshalb gemeldter seiner Beschwerd selbst Ursach seyn. Hæc ratio facit, vt idem etiam dicendum sit, si territio vel iuramentum purgatorium decretum est. Nam qui ita suspectus est, vt purgare se iureiurando teneatur, causam accusationi dedisse intelligitur. Denique hoc quoque obseruandum, non adeo rigide procedi cum accusato, qui ob legitima indicia tortus est, nam iudex impensas pro custodia inquisiti, Sig- und Wächter-Geld, item Scharfrichter-Gebühren ferre tenetur, quod meo iudicio ideo factum est, quia neuter ex litigantibus nocens dici potest, & sic cum singuli sumtus suos ferant, iudex quoque quosdam ferre tenetur.

§. XII.

§. XII.

Ceterum sunt etiam adhuc alia expensæ, de quibus in *cit. Quenam im-*
art. nihil decernitur, maxime quæ ex processu ratione fieri debent, pense com-
 sed quia ex *cit. art. 201.* iam obseruauit, iudicem hoc casu compen- *pensande*
 sare posse impensas, ideo consequens est, reum quoque præter il- *sint.*
 las, quæ in *alimènta* factæ sunt, alias adhuc ferre debere. Paucis re-
 feram, quenam præterea expensæ utriusque parti incumbant. Accu-
 sator tenetur ad sumtus infinuacionis, es soll der Kläger demjeni-
 gen, der ihm solche Verkündigung zubringt, für eine iede Meile, so er
 vom Gericht aus zu ihm lauffen muß, einen ziemlichen Bothen-
 Lohn, nach gemeiner ieder Landes-Art, Gewohnheit zu geben schul-
 dig und pflichtig seyn, per *art. 17. C. C. C. In art. 33.* decernitur, par-
 tibus dandum esse, eine Abschrift derer Articul, so sie aus der peinli-
 chen Hals-Gerichts-Ordnung bedürftig seyn, um leidliche Beloh-
 nung, quod hodie quidem, cum in omnium manibus sit ordinatio
 criminalis, non est necesse ad alia tamen extendi potest, quorum
 communicationem partes desiderant, idque expensis eius, qui il-
 lam desiderat, siue accusator sit, siue reus. Qui testes producit, il-
 los indemnes præstare debet iuxta *art. 75.* Similiter rotulus testi-
 um partibus communicandus, es soll beiden Theilen Abschrift auf
 leidliche Belohnung davon gegeben werden, iuxta *art. 73.* Hac pub-
 licatione facta, disputationes utrinque iudici exhibendæ iuxta *cit.*
art. quod sine expensis fieri nequit, adeoque si reus defensionem
 hoc casu suscipit, illam iudex omnino admittere tenetur, auf seiner
 oder seiner Freundschaft Kosten, iuxta *art. 47.* Si accusator vel reus
 transmissionem actorum desiderat, iudex illam decernit sumtibus
 petentis *art. 219. C. C. C.* Ex his patet, plures omnino occurrere im-
 pensas præter *alimènta*, quæ ubi illæ compensantur, a reo ferendæ
 sunt, quas pendente processu facere debuit. Et cum hodie sportu-
 læ in causis civilibus creuerunt, vix dubitandum est, quin etiam in
 processu accusatorio utriusque & accusatori & reo plures sumtus,
 quam hic designati, ferendi sint.

§. XIII.

Id eo magis constabit, si examinabimus, quosnam iudex *Iudex sumtus*
 sumtus *regulariter* ferre tenetur, secundum constitutionem cri- *(1) ferre de*
 minalem. Ante omnia illos ferre tenetur, quos pro subleuanda sua *bet, quos pro*
 imperi-

D

*subleuanda
sua imperitia
debit facere.*

imperitia facere debuit, quod æquum est, ne quis aliena imprudentia oneretur. Si iudex criminalis non satis idoneus est ad testes legitime examinandos, per commissarios peritiores hoc examen faciendum, doch ohne Nachtheil und Kosten der Parteyen. In genere in art. 72. C. C. C. decernitur: Und soll demnach gemeldeter Oberrichter, so viel an ihr ist, allen Fleiß thun, und was sie sich selbst nicht verstünde, bey Rechts-Berständigen Raths pflegen, damit solche Kundschafft den Rechten gemäß, verhöret werde, doch auch ohne der Partheyen Kosten und Nachtheil. Multo minus ergo pro opera adhibita secundum *ius Carolinum* honorarium exigere potest, si examen ipsemet perfecit. Similiter si iudex anceps hæreat, quid discernendum, quomodo ulterius procedendum sit in *processu accusatorio*, ad consilia peritorum confugere iubetur, ausserhalb der Partheyen Kosten, iuxta art. 219. quod rursus intelligendum de *iudicibus imperitiis* vel non satis instructis, quales plurimi eo æuo erant. Ex quo liquet, quod, ubi transmissio actorum *ex alia causa* fit a tali collegio, quod periculis instructum est ICtis, hanc vtriusque suntibus fieri debere, cum in eorum vtilitatem & gratiam fiat. Quid enim si ex actis liqueat, iudicem alterutri suspectum videri? si vterque vel alteruter conqueratur, iudicem præconcepis quibusdam opinionibus esse imbutum? si iudex iam definitivam tulit sententiam, & vterque vel alteruter remediis quibusdam eam impugnet? quid si lege *publica* indistincte acta transmittere te- neatur, vtut satis idoneus sit ad ferendam sententiam? & quæ plures aliæ occurrere possunt causæ.

§. XIV.

*(II) quis per-
tinet ad exse-
cutionem iu-
dicii crimin-
lis*

Deinceps sumtus, quos in exercitium & executionem iudicii criminalis magistratus facere debuit, ipse ferre tenetur. Huc referuntur in art. 204. C. C. C. die Kosten, so auf Befehl des Gerichts, der Schöffen und Urtheiler Kostgeld und Gerichts-Schreibern, Bütteln, Thürhüter, Nachrichten und seinem Knecht aufstausen müßden. Proinde expensas in executionem *torituræ* & *pæne infligendæ* faciendas magistratus ferre tenetur. Equidem CARPZOV. *pr. crimin. qu. 138. n. 39. seqq.* etiam generalem regulam struit, magistratum ordinarium sumtus criminalium iudiciorum sufferere debere, eamque variis rationibus exornat, sed n. 54. cit. l. addit limitationem:

nem: nisi processus criminalis ordinarius seu accusatorius institutus fuerit, additque, eo casu accusatorem ad refundendos sumtus teneri, eamque limitationem ex iure Carolino probat. Verum non concipio, quomodo hæc cohæreant, cum etiam CAROLVS V. in *art. cit. 204. de processu accusatorio* loquatur, & in eo accusatorem ab his expensis iudicialibus absoluat. Scilicet separandi sumtus ex mente constitutionis Carolinæ. Alii sunt ad instantiam partium, de quibus §. XI. actum, quos partes, quorum desiderio peragitur, sufferre tenentur: alii ad officium iudicis simpliciter, & executionem iudicii criminalis spectant, veluti die Hegung des Gerichts, die Execution der Tortur und Strafe, qui ad onera iurisdictionis spectant. Neque enim his *accusator* grauari potest, welches gang wieder das Amt und Würde eines Richters, auch das Recht und alle Billigkeit ist, wenn ein solcher Richter, wo er von ieder Stück seine Belohnung hätte, möchte den Nachrichten wohl deshalb zu vergleichen seyn, vt ait CAROLVS V. in *art. 205. Nec reus, qui poenæ subiectus est, vel eius heredes hos præstare debent, cum iudex fructus iurisdictionis & eius commoda percipiat, & ita quoque hoc onus executionis ferre debeat. Equidem dictum est, reum victori in expensas condemnandum esse; sed hoc eo pertinet, vt *accusator* sumtus, quos in accusationem fecit, a reo repetere possit, non item, vt iudex a reo; ne officium eius *reuera* videatur *mercenarium* exemplo lictoris, quod CAROLVS V. prohibuit.*

§. XV.

Porro iudex etiam ad sumtus a partibus alias ferendos *extra ordinem & in subsidium* tenetur, quoties ob graue inopiæ telum partes illos sufferre nequeunt. Alimenta reus incarceratus sibi præstat *art. 61. & 153. C. C. C.* inopem accusator sustentare tenetur, und soll sonderlich ein Ankläger für eines Beklagten Nahrung und Wartgeld, dem Büttel Tag und Nacht über 7. Kreuzer zu geben, nicht schuldig seyn, vt dicitur in *art. 204.* quod etiam confirmatur in *art. 276.* vbi tamen additur hæc limitatio: wo nun der Ankläger solche Kosten auch nicht vermöchte, soll die Obrigkeit desselben Kosten tragen, & hoc iure Saxonico comprobatum esse, testatur *CARP. 209. cit. l. n. 58.* Similiter sumtus in defensionem faciendi reo incumbunt; in casu vero inopiæ magistratui, per *art. 47. C. C. C.* quod

(III) in subsidium, si reus sit inops.

quod exemplo homicidii, contra quod reus exceptionem idoneam opponit, illustratur in *art. 154*. Actorum transmissio decernitur sumptibus petentis: verum si reus, eam desiderans, nec eius sanguinei illos praestare possint, iudex eos sufferre debet, iuxta claram decisionem in *art. 210*. C. C. C. Wo desselben Gesangenen Freundschaft liegt gemeldte Kosten aus Armuth nicht vermöcht, so soll auf der Obrigkeit Kosten solchen Rath zu erlernen schuldig seyn.

§. XVI.

¶ Si de facto
& per iniuriam
processit.

Denique magistratus innocenti ad sumtus restituendos tenetur, si de *facto* processit & *per iniuriam* quid contra reum decernit. Huc refero, si iudex sine legitimis indicibus reum torture subiecit, si vel maxime id fecit, periculo petentis accusatoris. Neque enim accusatoris iniquissimo desiderio indulgere, sed secundum iura procedere debuit, quod plenius adstruit B. DN. STRYKIVS *diff. de periculo petent.* Hoc cautum est ab Imperatore in *art. 20*. C. C. C. constitutumque, talem iudicem inique torto teneri seiner Schmach, Schmerzen, Kosten und Schaden der Gebühr Ersetzung zu thun, quod etiam repetitum est in *art. 61. in. f.* Neque *praestatio vrpheda*, qua iurare coguntur, se nullo modo iniuriam perpessam vindicatuos esse, ab his expensis damnisque iudicem liberabit, sed, relaxatione vrpheda impetrata, permittum est, reo inique torto, seiner Schmach, Schmerzen, Kosten und Schaden mit Recht, doch alle thätliche Handlung aus geschlossen, zu suchen.

§. XVII.

Casus communes ad caput sequens referuntur.

Superfunt adhuc quidam casus, qui etiam ad *processum inquisitorium* commode applicari possunt, veluti quando a *subditis* vel etiam *heredibus* accusatoris aut rei, vel ob *contumaciam* expensae repeti possunt &c. quos hic non tangam, sed *cap. seq.* indicabo, & praedictis illustrabo.

CAPVT III.

DE
EXPENSIS IN PROCESSV INQUISITORIO
PRAESTANDIS.

§. I.

Cur in processu inquisitorio **P**rocessus *inquisitorius* ab *accusatorio* in multis differt, proinde non adeo mirandum est, si etiam ratione praestandarum expen-

penſarum peculiareſ quasdam regulas habeat. Equidem in *ordin.* non obſtante
Carol. crimin. iura diuerſa proceſſui inquisitorio præſcripta non *egula, quæ*
 ſunt in hac materia, ſed prout obſeruavi, quando de *expenſis crimi-* *adducta ſunt.*
naliſ loquitur, proceſſum accuſatorium tantum ſupponit: de in-
 quifitorio nihil addit; unde factum eſſe reor, vt interpretes credi-
 derint, in hoc ad regulas ibi præſcriptas non præciſe reſpiciendum
 eſſe. Acceſſit noua ratio; quod iudex in *proceſſu inquisitorio* accu-
 ſatoris vices, imo plus laboris & ſtudii ſuſcipere debeat, quam in
 accuſatorio, & quod accuſator quidem *ſponte* accuſet, iudex vero
 ex *neceſſitate officii publici*, quod gerit, trahatur ad inquisitionem,
 adeoque non leuis culpa penes eum reſideat, qui inquisitioni cau-
 ſam dedit, quam innocentia vitæ euitare potuiſſet, prout infra ple-
 nius euincam.

§. II.

Ante omnia vero oſtendendum erit, in quonam expenſa-
 rum in vtroque proceſſu ſit vna eademque ratio. Videlicet in co-
 conueniunt de *iure communi*, quod ſi vel maxime reus pœna cor-
 poris afflictiua vel capitali afficiendus eſt, in expenſas tam pro-
 ceſſus, quam *alimentorum* condemnandus ſit. Dubia, quæ in pro-
 ceſſu accuſatorio mouentur, etiam in *inquisitorio* moueri ſolent,
 quæ hic non repetam, cum ſupra iam ſint reiecta. Id etiam ex *art.*
 204. C. C. C. retentum eſt, vt iudex carnifici mercedem debitam
 ſoluere teneatur, quamuis reliquas impenſas condemnatus ſer-
 rat. Ita pronunciatum eſt ab illuſtri Facult. iurid. huius loci *M.*
Mart. 1716. Wofern ſichs nun beſindet, daß er inſgeſamt 5. Duce-
 ten werth des beſten Goldes empfangen, ſo wird er als ein verläum-
 der Dieb, Inhalts Kayſers Caroli V. peim. Halsgerichts Ver-
 ſung, mit dem Strange vom Leben zum Tode; woſerne aber das
 Empfangene nicht 5 Ducaten austräget, wird er mit dem Fe-
 ſtungs-Bau auf Lebens-Zeit beſtrafet, er iſt auch auf beyden Fäl-
 len die aufgewandte Unkoſten, auf vorhergehende Liquidation
 und richterliche Maßſigung, auſſer ſo viel davon auf die Weini-
 gung gegangen, als welche die Gerichte tragen müſſen, auf ſei-
 nen Theil abzuſtatten ſchuldig. Similiter vtrique proceſſui hoc
 quoque commune eſt, quod reus, ſi per vires patrimonii hoc
 licet, ſibi alimenta præſtare debeat, & quod iudex etiam inquisi-
 tis

Inquisitus vi-
ctus vtriam hic
in expenſas
condemna-
tur.

Iudex inquisi-
tis ad alimenta
in ſubſidi-
um tenetur.

Contumax hic quoque in expensas condemnatur.

tis in subsidium ad alimenta teneatur. Præterea ob *contumaciam* quoque in expensas contumax condemnari potest, quod rursus in quouis processu etiam æquitas iubet & praxis firmat, teste CARPZOV. *in pr. crim. qu. 138. n. 59.* Seriem eorum, quæ in compendio dixi, illustrabo notabili responso Facult. ill. iurid. huius loci de *M. Sept. 1715.* in quo omnes fere circumstantiæ antea tactæ occurrunt. Verba huc pertinentia hæc sunt. Ob wohl sonst den punctus expensarum nicht eher, als bis die ganze Inquisition geendiget, determiniret und abgethan werden mag, zumal bey der End-Urtheil sich finden wird, ob, daß Inquisit dieselben tragen solle, erkantt werden möchte, welches daher fast unwahrscheinlich seyn will, weil er bereits wenigstens so weit graviret ist, daß er ad perpetuos carceres condemniret werden kan, quando autem poena corporis afflictiva vel capitalis dictari potest, expensas ipsemet magistratus subire debet, quia ob redemptionem sanguinis nemo præsumitur temere litigasse, & si bonis quoque eius imminutio immineret, duplici afficeretur poena:

LYNCKER. *resp. 79. n. 11.* IVLIVS CLARVS *L. 5. §. f. qu. 62. n. 4.*
CARPZOV. *in. pr. crimin. qu. 138. n. 7. seqq.* MYSINGER
resp. 59. n. 56.

Weil aber dennoch anfänglich die gegentheilige Meinung, daß der Inquisit, wenn er auch gleich mit einer Leibes- und Lebens- Strafe be-
leget wird, die auf die Inquisition ergangene Kosten, da er das Ver-
mögen hat, zu bezahlen schuldig sey, in den Rechten gegründet ist, per
ea, quæ docet ANTONIVS MATTHÆI *de crimin. lib. 48. tit. 17.*
c. 4. n. 2. BRVNNEM. *in proc. inquis. c. 9. n. 3.* B. LYDOVICI Ein-
leit. zum peinlichen Proceß *c. 12. n. 16.* Hernach auch nach der gegen-
seitigen Meinung zuvorderst zwischen denen Gerichts- und Alimen-
tations-Kosten ein Unterscheid zu machen, und so viel diese betrifft, ein
ieder Inquisit seinen Unterhalt und Abgung sich selber schaffen muß;
art. 206. C. C. C. LYNCKER. cit. l. inf.

also auch dieselbe von des D. H. Gütern billig zu nehmen, und so
viel die Inquisitionskosten betrifft, zwar bekannt ist, daß die meis-
ten Da vorangeregte Meinung führen, und weil poena carceris per-
petui der capitali gleich gehalten wird, per *art. 10. C. C. C.* billig auch
hierinnen also verfahren werden möchte: dennoch solches, wenn es
gleich

gleich wahr seyn sollte, cum grano salis verstanden werden muß, da einmahl generaliter ausgemachten Rechtsens ist, quod etiam victus in criminalibus in expensas possit condemnari;

LAVTERBACH. *de expens. vict.* §. 18. GAIL. *I. obs.* 152. pr.

Absonderlich aber hiebey zu erwegen ist, daß D. H. bey dieser Inquisition sich sehr haltstarrig aufgeföhret, und noch bis daro in der größtesten contumacia verharret, anbey auch die Commissionen mit vielen umschweifenden Worten und langem unnöthigen Dictiren fatigiret, und vorsehlicher Weise Weisläufigkeit und lange und grosse Unkosten gemacht, da doch, wenn er categorisch geantworte, im kurzen und ohne grosse Unkosten alles geendiget werden mögen, also bey solchen Umständen, da er durch seine beharrliche contumaciam die meisten Unkosten causiret, die communis Dd. sententia. daß die Gerichten die Unkosten tragen müssen, allhier nicht statt finden mag, da auch so gar dergleichen harte contumacia selbst mit confiscation der Güter bestrafet werden mag.

HARPPRECHT. *vol. nou. conf.* 83. n. 133. & 139.

Welches absonderlich alsdann, wenn immediate a summo principe, wie allhier, die Inquisition formiret wird, statt findet, da die contumacia des delinquentis desto härter und strafbarer anzusehen.

IDEM. *cit. l. n.* 140.

Auch sonst die expensae contumaciae von denen, welche sonst die victi bezahlen müssen, ganz zu unterscheiden sind, und wann diese gleich aus bewegenden Ursachen nicht statt finden solten, in jene doch der contumax zu condemniren ist, absonderlich wenn eine solche erorbitante contumacia, wie allhier sich findet, den ganzen Inquisitions-Process begleitet, quæ rebellioni non assimilis & propterea criminaliter puniri potest.

CARPZOV. *pr. crim. qu.* 140. n. 40.

So halten wir dafür, daß S. Hochfürst. Durchl. aus D. H. Gütern dessen Verpflegung so wohl, als auch die auf die Commission verwandte und zu dessen Bestrafung nöthige Kosten herzunehmen wohl befugt sind. B. R. B.

§. III.

Porro dictum est *cap. anteced.* iudicem expensas, wegen Be- *Index ne qui-*
setzung des Gerichts, repetere non posse, si vel maxime reus *puna dem in hac*
capi. processu extra

ordinem remunerationem petere potest.

capitali affectus est. Quod si ergo inquisitus in expensis condemnatur; iudex, qui inquisitioni præfuit, extra ordinem pro sua opera, exceptis expensis, quæ infra recensendæ sunt, remunerationem vel premium petere nequit, quod etiam in processu accusatorio profutum per art. 205. C. C. L. Si multum curæ, laboris & operæ impendit, in eo satisfecit suo officio, quod mercenarium esse non debet. Sic cum ante aliquod annos in Academia quadam homicidium commissum esset, pro cuius inquisitione Senatus Academicus sæpius extraordinarios conuentus instituerat, vrgebat quidem, vt pro hac extraordinaria opera, ipsi ad minimum 161. thaleri adiudicarentur, cui petito tamen non esse deferendum, ill. Facult. iurid. huius loci censuit adiectis his Mens. Oct. 1713. rationibus: Was endlich die n. 14. specificirte Unkosten betrifft, so ist zwar wegen der extraordinairten Zusammenkünfte und Überlauffung des Magnifici 161. Rthlr. angesetzt worden; weil aber dennoch solches in Feinen Rechten gegründet, hergegen der Magistratus, so die peinliche Gerichte hat, ex officio die Bemühung über sich nehmen muß, und a part für seine Mühe nichts fordern kan:

art. 204. & 205. C. C. C.

So haben solche billig aberkannt werden müssen.

§. IV.

An heredes solvere debeant impensas, quas defunctus debuit?

quod affirmatur si reus iam in expensas suis condemnatus:

Denique ratione heredum nulla videtur esse differentia inter vtrumque processum. Sed de ipsa *heredum obligatione* non satis conveniunt. Status controuersæ huc redit: *utrum iis in casibus, quibus accusatus vel inquisitus in expensas condemnatus fuisse, heredes, eo defuncto, ad expensas teneantur?* Varia sed non adeo concordantia de hac quæstione adfert præiudicia BEIERVS de *expens. exc. criminal. c. 8. n. 255. seqq.* ex quibus liquet, collegia I Corum in diuersas tracta fuisse sententias. Videlicet varii hic possunt accedere casus, quorum alii minus, alii vero plus dubii habent. Primus est, si reus iam in pœnam & *expensas* condemnatus est, per sententiam, & paulo post moriatur. Hoc casu heredes ad impensas præstandas obligari, eo minus dubii habet, cum etiam pœnam pecuniariam aliamue, quæ ex *bonis* soluenda est, heredes post *condemnationem ex iudicato* subire cogantur *l. 20. de accus. l. pen. C. si reus vel accus. Dn. COCCEI de oblig. hered. ex delict. def. sect. IV. §. 30.*

GAPPZOV.

CARPZOV. *pr. crimin. qu. 138. n. 34.* multo magis ergo expensæ solvendæ sint, quæ ne quidem proprie dictæ pœnæ rationem habent. Idem dicendum esse arbitror, si metu pœnæ subeundæ violentas manus sibi intulerit, quamvis id CARPZOVIVS *cit. l. n. 36.* neget. Notum enim est ex iure, quod eiusmodi *diverbesq* sibi ipsi sententiam ferat, seque ipsum condemnet, adeo ut olim etiam bona eius æque ac iam *condemnari* fisco delata fuerint per *tit. D. de bonis eorum, qui mort. sibi consciv.* Hoc etiam approbatum est in *art. 135. C. C.* sub distinctione, utrum eiusmodi delicti, da er sein Leib oder Gut verwircket hat, reus fuerit, an vero illius tantum, da er seinen Leib allein verwircket? Hæc tamen distinctio tantum pertinet ad bonorum confiscationem, non ad *expensarum refusionem*, quam reus *indistincte*, tanquam *victus*, de iure communi subire tenetur, qualiscumque pœna demum dictanda fuerit, & sufficit, daß er aus *Gurcht solcher verschuldeten Strafe sich selbst erddtet*, id quod loco *condemnationis & confessionis* est. Multo magis ergo idem dicendum erit, si ante sententiam quidem, sed post *confessionem*, siue *sponte factam, siue mediante tortura extortam*, decesserit, cum etiam hæc loco *sententiæ & condemnationis* sit, imo adhuc fortior, quam ipsa autocheiria. Quid si lata sententia condemnatoria appellauerit, qel nouam susceperit defensionem, & pendente appellatione decesserit reus? Criminis quidem persecutio contra heredes non transit, non eo minus tamen *sententiam ferre necesse est, ut accusatori, si obtineat, sarciantur omnia damna, quæ reus ipse, si viveret, sarcire cogeretur, in quo numero etiam litis expensæ continentur*, sunt verba FABRI in *C. l. 4. tit. 12. def. 1.* quod etiam ad *processum inquisitorium* trahendum est, si in expensas inquisitus condemnatus est, & contra illam sententiam noua usus est defensione.

§. V.

Alter casus est, si reus ante omnem *condemnationem* vel *veram vel fictam* moriatur, quo casu magis dubitatur, an & quatenus tunc expensæ refundendæ sint? CARPZOVIVS *cit. l. n. 36.* indistincte heredes a refusione expensarum absoluit, tum quod ne ipse met reus ante condemnationem latamque sententiam ad refusionem expensarum fuerit obstrictus, quare nec eius heredes obligati esse

E

debe-

vel mortem sibi consciale:

vel iam confessus est:

*vel appellatio-
ne interposita
decesserit.*

Quid si ante omnem sententiam moriatur?

Dd. varians sententia.

deberent: tum quod conditio eius, qui ante condemnationem in reatu moritur, melior & tolerabilior fit, quam eius, qui ad mortem condemnatur. Alii distinguunt, vtrum reus ante an vero post litem contestatam seu *responsionem ad articulos* decesserit, ita, vt non illo, bene tamen hoc casu ad refusionem teneatur, vt actio sit quasi ex contractu, qua distinctione vtitur *BHEIERS cit. l. n. 261. seqq.* eamque approbasse videtur inelyta Facultas Vitebergensis apud *DN. HORNIVM class. XV. resp. 92.* his verbis: Ferner ist aus denen Rechten bekant, daß ordentlicher Weise dasienige, was ieden wegen eines Verbrechens zu geben schuldig, von dessen Erben nicht gefordert werden könne, und diejenige Exception, krafft welcher obgedachte Regul in dem Fall, wenn die litem Contestation oder Antwort auf Articul von dem Verstorbenen geschehen, ihren Abfall leidet, auf gegenwärtigen Fall, da euer Vater sich wider die Responsion auf Articul noch defendiret und vor selbiger verstorben, nicht zu appliciren ic.

§. VI.

Quidam refusionem expensarum ad penam referant;

Antequam hanc litem componam, quaestio praëliminaris deciden da est, an *condemnatio in expensas* genus proprie dictae *penae* sit, vt regulae, quae in *penis* infligendis attenduntur, hic locum inueniunt? Ad *penas* refusionem expensarum referendam esse, multa euincunt. Ad temeritatem enim litem plectendam haec disortis verbis introducta esse dicitur in *l. 79. pr. de iudic. §. 1. inf. d. de pen. temer. litig.* quos textus repetit Pontifex in *c. 4. X. de penis*, aiens: *calumniam & audaciam temere litigantium condemnando in expensas & alio multiplici remedio sanctio imperialis COMPESCIT.* Hoc modo quoque coercetur contumacia & tergiuersatio *l. 13. §. 2. l. 15. C. de iudic.* vel si retardatus variis modis fuit processus *c. 2. & c. 5. X. de dolo & contumac. c. 3. & vlt. X. de rescript.* adeo vt, si condemnatus in expensas soluendo non fuerit, *alias secundum arbitrium discreti iudicis puniri debet*, vt addit Pontifex in *cit. c. 5.* vt hoc saltem timore perterritus non facile quis in grauioribus alterius falsas exceptiones apponat. Iam autem constat, regulam: *qui non habet in aere, luat in corpore*, tantum locum in *penalibus* habere; ad alia debita autem extendi non posse, multo minus vero ad *heredes*

des transire. vid. MARCVS RHODEN *de tergo subsidiar. §. 19.* Ab hac sententia alienus esse videtur FABER in *C. cit. l. vbi de refusione expensarum*, qua heredes grauari possunt, agit, additque: *Nihil enim commune habet poena criminis cum rei persecutione*, quam in refusione expensarum latitare credit: meram *damni restitutionem* enim continere videtur, vti colligitur ex *l. 78. §. 2. de leg. 2. l. 6. & 23. C. de admin. tut.* quemadmodum etiam voce *damni dari* expensae non raro veniunt, vt in *c. f. X. de rescript. & in l. 15. C. de iudic.* quamuis latiori sensu etiam *poena* expresse vocetur in *l. 3. §. 2. C. eod.* Hac posita sententia refusio expensarum magis est *rei persecutio quam poena* stricte dicta, quod ex eo quoque colligitur, quod, vt postea euincam, etiam is, qui per iuramentum vel torturam se purgat, ad restitutionem expensarum teneatur, licet absoluat ab omni poena criminis. Nec obstat, quod *poena* dicatur, & quod in ea *tergum subsidiarium* locum habeat. Nam etiam rei *persecutio & reparatio* *damni* dati, vnde reus nihil lucratus est, *poena* dei potest respectu ipsius, vtut *a potiori* sit rei persecutio, & quicquid *extra* eam est, poena proprie appelleretur *l. 2. in f. de tut. & rat. distr. l. 12. §. 1. si quis omis. caus. test.* Contra eum, per quem factum est, quo minus in iudicio quis sistat, datur actio in factum, quanti actoris interfuit, eum sisti, *l. 3. pr. de eo, per quem factum est.* & sic non *poena* sed *rei persecutio* in eam deducitur. Et tamen ICtus in *l. 1. pr. eod.* ait: *aquissimum* putauit praetor dolum eius coercere, qui impedit aliquem iudicio sisti, imo adhuc euidentius in *l. 1. §. 4. eod. poenam*, id quod interest, appellat, quod reuera rei persecutionem continet. Conf. *l. 2. §. 1. D. de in lit. iurand.* Ad alterum dubium a *tergo subsidiario* desumptum, etiam facile responderi potest. Quamuis enim ANTONIVS TESSAVRVS *decis. 182. n. 4.* asserat, illud non obrinere in casu, quando pecunia applicatur actori, non tanquam *poena*, sed tanquam *interesse*, & inde inferat, Pontificem in *cit. l. 5. in refusione expensarum* proprie dictam poenam constituisse; recte tamen obseruant CARPZOV. in *pr. crim. qu. 39. n. 48.* § 99. MARCVS RHODEN *cit. l. §. 39.* alique etiam huic regulae vltim esse, quoties quis ex facto *illicito* ad refusionem *damni* conuertitur, quorsum etiam collineat *l. 49. D. de admin. & peric. tutor. l. 9. D. de incend. ruin.*

magis tamen est rei persecutio.

Remouentur dubia.

§. VII.

Inde inferitur, hodie indistincte heredes teneri ad refusionem expensarum, quas defunctus sustinere debuisse; Sed ne sic quidem satis lis composita est. Si vel maxime enim admitti debeat, in *refusione expensarum* magis *rei persecutionem* quam *pœnam* latitare, obligatio tamen ex *facto illicito* descendit, quæ in heredes non transit, ne quidem quoad *rei persecutionem*, *l. 4. in f. si alien. mut. iudic. dic. caus.* quamvis si heres locupletior factus sit, non ex *facto illicito* defuncti, sed aliunde ex *equitate naturalis*, actione in factum obligetur, *l. 1. in. f. de eo, per quem factum est l. 28. de dol. mal. l. 1. §. 48. de vi & vi arm. l. 5. pr. D. de calumni.* Cum vero talis casus in expensis hisce concipi non possit, nec appareat, quomodo reus iniquum lucrum inde perceperit, generatim dicendum videtur, heredes ad *has expensas* condemnari non posse, nisi forte *line contestata*, quia hoc casu heredes ex quasi contractu obligari videntur. *l. 26. l. 58. D. de oblig. & act. l. 87. l. 164. de R. I.* Nec dubitandum est, quod si hic subsistendum esset, distinctio §. 4. adducta admitti deberet. Verum ius Canonici cum hic non substituit, sed generatim heredes obligavit ad damna a defuncto illicite data rescarcienda, pro viribus patrimonii. Vid. c. 10. C. 12. q. 2. c. 3. C. 16. q. 3. c. f. X. de sepult. c. 5. X. de rapin. B. THOMASVS de larua L. aquil. detracta act. de damn. dat. §. 131. seqq. non facta distinctione, utrum lis cum defuncto fuerit contestata nec ne, quam doctrinam etiam recepit praxis Germaniæ, testibus B. THOMASIO cit. l. §. 51. MEVIO p. 5. decis. 39. TITIO in iure Rom. priv. lib. V. c. 5. §. 10. in f. B. STRYKIO in V. f. mod. tit. ad l. aquil. §. 5. excepta Saxonia, si credendum B. BERGERO in econom. iur. lib. III. tit. 9. §. 12. not. 4. Quæ cum ita sint, extra Saxoniam impense indistincte ab heredibus defuncti refundi debent, si defunctus illas refundere debuisse, si vel maxime ante litem contestatam mortuus fuerit. Quid enim si admodum contumax fuerit, ad articulos respondere noluerit, si inani defensione pro auertenda inquisitione usus, interim tamen ita iam grauatus fuerit, ut ad minimum iuramento se purgare debuerit, si vixisset & ad articulos respondisset? Tali casu etiam heredes expensas refundere debere, censuit ill. Fac. iurid. Viteberg. apud B. BERGER. resp. 120. quod eo magis nota-

Saltem ex iuris Canonici sententia.

notabile est, quia circumstantia illius responsi docent, inquisitum ante responsum ad articulos decessisse.

§. IIX.

Pedem promoueo ad differentias processus *inquisitorii* & *accusatorii*. Et quidem inquisitus vel *absoluitur* vel *condemnatur*. Priori casu vel ideo absoluitur, quod iuramento se purgauit, aut quod *territione* vel *tortura* indicia elisit, aut deique quod aliter indicia prorsus declinauit, & innocentiam suam ostendit. Si, *iuramenta purgatorio praestito*, absolutus est, a refusione expensarum quoque eum absolui debere, putat CARPZOV. in *pr. crim. qu. 16. n. 77.* THÖNNICKER in *aduoc. prud. in for. crim. c. 16. n. 22. seqq.* TABOR *racem. crim. IV. n. 23.* ideo, quod eadem ratio expensarum habenda sit in criminalibus, ac in ciuilibus, & dum in ciuilibus iurans ab expensis immunis est, in criminalibus quoque ab iis tutus erit, maxime cum etiam, qui torturam sustinuit, iure Carolino ne quidem in expensas condemnetur. Verum quemadmodum perpetuum argumentum a causis ciuilibus ad inquisitionem, & a processu accusatorio ad inquisitorium trahi nequit, ut infra demonstrabo; ita in praxi ut plurimum, qui, iuramento praestito, absolutus est, in expensas condemnatur, quod etiam rationem habet, quoniam ut plurimum, qui iuramento se purgare debet, suspectis actibus & vita sua causam inquisitioni dedit, effecitque, ut iudex contra eum inquirere debuerit, adeoque æquum est, ut expensas, sua culpa causatas, refundat, cum etiam in ciuilibus non semper expensæ compensentur, ubi iuramentum praestitum est, HARPPRECHT. *vol. nou. conf. 61. n. 212. seqq.* imo etiam is, qui *pure* absoluitur, non raro expensas ferre debet. LAUTERBACH. *de expens. victor. th. 19.* HARPPRECHT. *cit. l. n. 57. conf. B. LVDOVICI in der Einleit. zum peinlichen Process. c. XII. n. 9.* BRVNEM. *in proc. inquis. c. IX. n. 6.* BERGER in *econ. iur. lib. IV. tit. 25. §. 4. not. 16.* Multo magis ergo in expensas condemnatus est, qui iuramento licet praestito propter *culpam* interuenientem extra ordinem punitur, prout respondit ill. Facult. iurid. M. Ost. 173. Daß nunmehr nach abgestatteten Reinigungs-Eid F. A. D. und I. W. M. von der wider sie angestellten Inquisition zu entbin-

Qui iuramento praestito absolutus est, expensas refundere debet.

den; es sind aber dennoch dieselben gestalkten Sachen und Umständen nach eine Geld-Strafe, und zwar jener 200. dieser aber 100. Rthlr. zu erlegen, und die auf diese Inquisition verwandte und n. 14. specificirte Unkosten, wovon die n. 3. 4. und 9. angefestete 161. Thlr. billig abgehen, die sub n. 2. aber auf 36. Thlr. 17. gr. sub. n. 5. auf 24. sub n. 6. und 7. auf 7. Thlr. moderiret werden, zu erstatten schuldig. B. von P. aber wird mit Erstattung der Unkosten, auffser so viel deren auf desselben Defension und Verschickung der Acten gegangen, billig verschonet. B. N. B.

Rationes decidendi.

Nachdem in unserer Urtheil denen beyden Inquisiten D. und M. das iuramentum purgatorium deferiret, und sie solches würcklich abgeschworen, und dadurch sich, daß sie ihre Degens gegen den Entleibten F. nicht gebraucher, noch mit demselben ihn verwundet, gereiniget, so ist nunmehr nichts mehr übrig, als daß die beyde gleichfals absolviret werden. Ob nun zwar dieselbe vermeinen wollen, daß sie dergestalt absolviret werden müsten, daß ihnen keine poena pecuniaria mehr zuerkannt, noch sie in die Unkosten condemniret werden könten, cum qui iuramentum purgatorium praestitit, definitivie absolvendus sit, non tantum quod ipsam causam, sed etiam quoad expensas;

CARPZ. pr. crim. qu. 116. n. 77.

Zumahl da D. über dem vorschüzet, daß er ultra debitum in custodia gehalten worden, M. auch vermeinet, daß nunmehr durch den Eid seine Unschuld völlig an den Tag gekommen sey. Weil aber denn noch, was die absolutio nem ab expensis betrifft, solche alsdenn statt finden kan, wenn der Inquisit keine Gelegenheit zur Inquisition gegeben, hergegen wer dergestalt graviret ist, daß er sich vermittelst Eides reinigen müssen, nothwendig dazu Gelegenheit geben müssen, dannenhero auch des CARPZOVII Meinung in foro nicht angenommen ist;

BRUNNEM. proc. inquis. c. 9. n. 6.

B. STRYK. introd. ad prax. c. 20. §. 12.

Diesem zu folge denn auch D. und M. welche nicht wenig graviret gewesen, sich der Unkosten nicht entbrechen mögen; hergegen es eine ganz andere

andere Beschaffenheit mit dem von P. hat, als welcher seine Unschuld völlig erwiesen, und daher mit Erstattung der Unkosten billig zu versehen gewesen, ausgenommen, was seiner Defension wegen hat aufzuwenden werden müssen, welche er billig tragen muß; necht dem die beyden inquisiti D. und M. sich nicht weiter purgiret, als daß sie ihre Degen nicht gegen den Entleibten gebraucher, und ihn damit verwundet, dadurch aber von aller culpa nicht losgezehlet werden mögen, anerwogen die ganze Sache doch anfänglich wegen D. entstanden, derselbe auch überführet worden, daß er bey dem Anfall seinen Degen mit entblößet, auch nicht wohl glaublich, daß er solchen zu seiner Defension gebrauchen wollen, da F. keinen blossen Degen gehabt, sondern von dem entwichenen B. gleich Anfangs disarmiret worden, also er wenigstens die Intention gehabt, ihn feindlich zu tractiren, er auch durch sein gürtlich Zureden diesen Todtschlag hätte verhindern können, so er doch nicht gethan, vielmehr sich zu solcher Urtaque präpariret, indem, daß vor dem alle Degen in den Winkeln gestanden, nachgehends die Studiosi solche weggenommen, und wie F. wieder kommen, sich zu dem Ueberfall bereit gemacht, und die anderen also des D. wegen sich zu solcher Rache präpariret, so er doch billig verhindern müssen und sollen; welches auch guten theils dem M. bezujumessen, absonderlich da er sich dem L. H. der den Entleibten retten wollen widersetzet, und mit dem blossen Degen auf ihn avanciret, also gleichfals in aliqua culpa anzutreffen, auch die Vergießung Menschen-Blutes nicht so geringe zu achten, sondern auch quævis culpa dabey geahndet werden muß: so hat billig geschähenet massen ihnen noch eine Geld-Busse dictiret werden müssen.

§. IX.

Dixi, *vt plurimum* inquisitum in expensas condemnari, si *Nisi culpa sua* causam inquisitioni dedit, id quod etiam *vi plurimum* dicendum *inquisitioni* est, quia, qui grauat^{us} est ad purgatorium, a culpa vix immunis est. *causam hanc* Interim potest etiam contingere, vt qui grauat^{us} sit ad purgatorium, non tamen culpa sua sed mero infortunio, adeo vt mox, praefito iuramento purgatorio, innocentia eius manifestissime aliunde appareat, simulque liqueat, eum *culpa sua* inquisitioni *dedit* causam non dedisse. Hoc casu cessat omne fundamentum refundenda.

dendarum expensarum, & sic reus pure absolvendus est, de quo iudex ex circumstantiis arbitrabitur. Exemplo rem declarabo. Occisus erat auriga in via publica prope Titii agrum, curru adhuc in loco prædicto reperto, equisque paulisper a via deflectentibus, ut crederetur, voluisse occidum per agrum Titii currum ducere. Occisor prorsus ignorabatur, interim fama publica, cuius occisor auctor erat, spargebatur, forte aurigam a Titio fuisse occisum, ideo quod per ipsius agrum currum agere voluerit. Quia vero hæc fama admodum lubricum indicium erat, iudex caute agebat, & in inquisitione generali plures summarie, & inter hos quoque Titium, examinabat. Forte fortuna in veste Titii iudex deprehendit vestigia sanguinis recentis, adeoque eum interrogabat, unde hæc vestigia sanguinis? Titius magno ad hanc quæstionem terrore percellabatur, totoque corpore trepidabat, timens forsitan, ne inde indicium contra se homicidii commissi duceretur; adeoque tremula voce respondebat: Weiß Gott, ich hab es nicht gethan. Quis non iusta ratione credidisset, occisorem fuisse repertum? Equidem indicia hætenus adducta, quoad maximam partem, elidebat, sed quia adhuc aliquod dubium supererat, iuramentum purgatorium solenne ei dictabatur. Præstito iuramento purgatorio, singulari Dei providentia verus homicidii auctor apparebat, fatebaturque, se rumorem in vulgus sparsisse, imo currum ad agrum Titii deflexisse, ut fama publica eo maius robur & maiorem haberet probabilitatem. Hoc casu Titium ab expensis liberandum esse, nemo negabit, qui inquisitioni subiectus fuit, non sua culpa, sed singulari infortunio & malicia pessima occisoris.

§. X.

Vel si iuramentum nulliter exactum est.

Multo magis ergo ab expensis liberandus erit, a quo iuramentum nulliter exactum est, quod declarabo præiudicio Facult. iurid. huius loci *M. Ian. 1709.*

§. C. S. wegen vieler imputirter criminum in vielen Inquisitionen gestanden, doch dabey iederzeit mediante tortura oder sonstigen eschappiret, gleichwol derselbe noch iederzeit durch viele neue Indicia verdächtig geblieben, daß er aufs neue zur gefänglichen Haßt gezogen. Hat man hierauf zugleich auf Inquisitens Better *H. G. Verdacht*

Verdacht gemorffen, darauf denselben bey den Kopf nehmen und in schweres Gefängniß setzen lassen, endlich nach 14. Wochen sub cautione dimittiret, da ihm den per sententiam auf gewisse Bedingung das iuramentum purgatorium deferiret worden, er auch solches abgeschworen, und dieserwegen die Unkosten a 60. fl. zu erstatten condennirer ist; hiebey gleichwol dieser Zweifel vorgefallen:

Ob H. G. diese 60. fl. Unkosten zu bezahlen schuldig sey?

Wenn nun gleich eingewendet werden möchte, daß H. G. sich verdächtig gemacht, da er nicht ableugnen können, daß er einmahls eine Parthie ausgeschmiedetes Kupffer, so der Inquisit E. G. aus einem Bache gezogen, und ihm aufgeladen, nach dessen Garten geführt; ferner ein Jäger ihn an einem sichern Orte im Walde mit der Büchse angetroffen haben will, dadurch er des Wildschießens verdächtig worden; nechst dem ein ander ausgesaget, daß ein solcher Balsam-Krämer, wie der H. G. ist, einen Bürger zu Rothenburg an der Tauber mit 30. fl. falschen Baken betrogen; wie nicht weniger E. G. Eheweib, welche ebensals zur Haft gebracht ist, wider H. G. ausgesagt, daß dieser ihren Mann in Francken geführt hätte, und zwar auf Warnung eines vpon Adel; bey welchen Umständen H. G. das iuramentum purgatorium wohl mögen zuerkannt werden, und da er solches würcklich abgeschworen, denen Rechten allerdings gemäß zu seyn scheint, daß er auch die Inquisitions-Unkosten erlegen müsse.

Weil aber dennoch aus allen diesen Umständen und indiciiis sich kein corpus delicti hervor thut, vielweniger ein factum prohibitum zu befinden, indem, als H. G. wegen des Kupfer-Fahrens befraget, er solches so fort gestanden, sich gleichwohl dabey entschuldiget, daß er ex contractu, so der Inquisit zuvor schon mit seinen Vater geschlossen, dazu verbunden gewesen, auch vorhero nicht gewußt, was er hätte fahren sollen, deswegen er auch in pace wieder dimittiret worden; der Jäger auch nicht sagen könne, daß H. G. derselbe gewesen, den er im Walde mit der Büchse angetroffen, derselbe er auch nicht seyn können, da jener mit der Büchse nach ihm geschossen, und ihn ins dicke Bein getroffen, gleichwohl keine Wunde oder Narbe sich bey ihm gefunden; auch zu Rothenburg kein Bürger ausgemacht

macht werden können, der von einem Balsam-Krämer mit falschem Gelde betrogen worden sey: Dahero denn billig H. G. absolviret worden, und ob ihm gleich wegen der Aussage E. H. Eheweibs das iuramentum purgatorium zuerkant worden, er auch solches würcklich abgeschworen, so ist doch solche iuramenti delatio mit gewissen Bedingungen geschehen, wenn er zuvörderst nochmals mit E. G. Ehe-Weib würde confrontiret seyn, sie bey ihrer Aussage, er hergegen bey seinem Verneinen verharren würde, welche Condition zuvörderst allerdings adimpliret werden müssen, da er ohne deren Erfüllung zum iuramento purgatorio nicht graviret gewesen, zumahl G. Ehe-Weib bey ihrer ersten Aussage häsitiret, und die bloße Aussage einer gleichfalls in Inquisition stehenden Person keinen mit Bestande graviren mag, & præterea iuramentum purgatorium nisi ex suspicionibus magnis deferri possit:

BRVNNEM. in proc. inquis. c. 9. n. 16.

hiscæ autem deficientibus reus potius absolvendus est, quam iuramento grauandus.

CARPZ. pr. crim. qu. 116. n. 62.

Und da nun das G. Ehe-Weib echappiret, und die Confrontation nicht geschehen können, so ist widerrechtlich gehandelt, daß H. G. das iuramentum purgatorium dennoch præstiren müssen, cum tamen sententia sit strictæ interpretationis, mithin der effectus præstiti iuramenti purgatorii nicht statt finden mag, quando enim iuramentum purgatorium nulliter præstitum est, in expensas reus condemnari nequit; zu geschweigen, daß dieser H. G. ohndem ganzer 14. Wochen in schwerer Gefängniß gehalten worden, auch sonst kein Inquisit in expensas condemniret werden mag, als welcher sehr graviret ist, so doch hier nicht zu befinden.

Als halten wir dafür, daß H. G. mit Erlegung der Unkosten billig zu verschonen. B. N. B.

§. XI.

Qui torturam
sustinuit, in
expensas con-
demnatur.

Quod si ergo qui iuramentum purgatorium præstitit, in expensas condemnari potest, multo magis illas sufferre debet, cui territio vel tortura dictata est, licet per illam indicia eliserit. In

In processu accusatorio aliud obtinere, supra dixi, sed iam etiam obseruauim, diuersam esse processus *inquisitorii* rationem, quam B. Dn. STRYKIVS in *vs. mod. tit. de questione* §. 12. variis praedictis illustrauit, adeoque merito reus in expensas, exceptis iis, quas iudex carnifici dare debuit, quasque ipse CAROLVS V. in *art. 61. C. C. C.* exceptis, condemnandus. Rationem diuersitatis plenius explicauit ill. Facult. iurid. hui. loci in sententia *Mens. Mart. 1714.* concepta huius tenoris:

Daß, weil Inquisit durch die zuerkannte Peinigung sich purgiret, er zwar nunmehr von dieser Inquisition nach geschener Urtheide zu absolviren und der Hafft zu erlassen; es ist aber doch derselbe die auf diese Inquisition vermandte Unkosten, auf vorhergehende Liquidation und erfolgte richterliche Mäßigung, zu erstatten schuldig. **B. N. W.**

Rationes decidendi.

Ob wohl des Inquisiti defensor vermeynen wollen, daß 3. 2. keine Ursach zur Inquisition gegeben, auch keine sonderliche Indicia gegen ihm vorhanden gewesen, vielmehr allerhand Defecte sowohl in des zu Frislar torquirten Judens P. gethaner Urtheide, als auch Abhörung der in dieser peinlichen Sache angegebenen Zeugen sich befinden, welche dergestalt beschaffen, daß peini. Angeklagter mit der Tortur billig nicht belegt werden solten; allenfalls da nun solches geschehen, und derselbe die Marter völlig ausgehalten, nichts gestanden, und dadurch die gegen ihm streitende Indicia esidiret, es das Ansehen gewinnt, als wenn derselbe pure absolviret werden müsse.

l. f. ff. de calumniar.

Vt non tantum ab instantia, sed etiam definitiue absolue-
ndus sit.

CARPZOV. pr. crim. p. 3. qu. 125. n. 6. sqq.

Derechalt, daß er nicht einsten die Unkosten, auffer, welche auf seine Defension gegangen, abzutragen schuldig sey, sondern der Richter selbst die Gerichts-Kosten tragen müsse.

art. 61. Const. crim Carol.

Welche Dispositio iuris um desto eher allhier zu appliciren, da

per modum accusationis, wie der gedachte *art. 61.* supponiret, allhier procediret worden ist.

Weil aber dennoch, was in *art. 61. Constit. crimin. Carol.* von Erlegung der Unkosten disponiret worden, nur eigentlich von dem processu accusatorio proprie dicto, da ein priuatus freywillig und ohnegezwungen peinlich anklaget, zu verstehen, hergegen, auf den processum inquisitorium nicht süglich gezogen werden mag, als in welchem die Obrigkeit vi officii gezwungen wird, gegen verdächtige Leute zu inquireiren, dergestalt, daß, wenn sie solches unterlassen solte, der Verlust der Gerichte darauf stehen würde, also derjenige, der die Aufwendung solcher nöthigen Unkosten verursachet, und zur Inquisition Anlaß giebet, auch sich so verdächtig machet, daß gegen ihn die Tortur erkannt werden kan, dieselbe billig tragen muß, welches auch die quotidiana praxis iudiciorum bestäret, wie solches aus denen preiudiciis abzunehmen, so anführet,

B. STRYKIVS in *vs. modern. ad tit. de question. §. 15.*
 Und obwohl allhier durch den procuratorem fisci die peinliche Anklage übergeben, und die Sache also abgehandelt zu seyn scheynet, daß hier nicht so wohl per viam inquisitionis, als vielmehr accusationis verfahren; dennoch der Anfang dieser peinlichen Sache, und die Inquisitions-Protocollen ausweisen, daß allhier mehr inquisitorie verfahren und causa iam instructa dem procuratori fisci erst die Anklage zu thun anbefohlen worden, anermogen allhier der magistratus ex officio inquireret, und sine vilo accusatore die Inquisition angefangen, worinn der processus inquisitorius von dem accusatorio vornehmlich unterschieden wird, und also, daß nachgehends mit dem procuratore fisci über diese peinliche Sache verfahren worden, den Inquisitions-Process nicht verändern mögen, im übrigen des Inquisiren Vorwenden, als wenn ad torturam sufficientis indicia nicht vorhanden gewesen, nicht gegründet ist, vielmehr aus den Acten erhellet, daß er sich dergestalt verdächtig gemacht, daß nothwendig gegen ihn inquireret, und die Tortur erkannt werden müssen, da nicht allein der Jude B. auf ihn bekannt, sondern auch die Umstände

seiner

seiner Bekännniß auf Inquisiten klärlieh eingetroffen, die bey denen beyden Hausfuchungen vorgefallene Umstände hierzu auch viel beytragen und Inquisit sonst ein sehr berühmter Mann ist, zu dem man sich dergleichen Mißthat wohl versehen mag, wie solches in actis zur Gnüge ausgeführet: so hat, wie geschehen, erkannt werden müssen.

§. XII.

Quæ cum ita sint, facile liquet, quid dicendum sit, si *Cui tortura dictata, eius heredes tenentur ad expensas.* reus, qui vel ante torturam iam dictam mortuus est, vel etiam torturam sustinet, nihilque confessus est, mox decesserit, utrum heredes ad expensas refundendas teneantur? Ex iis, quæ antea fufus de obligatione heredum dixi, facile decisio trahi potest, cum enim hoc casu ipse defunctus in expensas condemnari debuisset, si vixisset, heredes quoque ad earum refufionem tenentur, vt respondit ill. Facult. iurid. huius loci *Mens. Nouembr. 1714.* hunc in modum: Als derselbe ic. daß des, nach der in unserm vorigen Urthel erkannten scharfen Frage, vor der Execution derselben verstorbenen Hans Wilters Erben gestalten Sachen nach, die auf diese Inquisition ergangene Unkosten, so viel dessen Person betrifft, nach vorgegangener Liquidation und erfolgter Mäßigung zu bezahlen schuldig. B. R. 28.

§. XIII.

Supereft vltimus casus, si inquisitus pure absoluitur, ideo *Quid si inquisitus absolutus sit?* quod innocentiam suam demonstrauerit, quo casu regulariter ab expensis quoque absoluitur, nisi culpa sua rursus inquisitioni causam præbuerit & sit, quod ei imputari possit, prout frequens praxis docet *BRUNNEMANN decis. 38. cent. 2.* Rursus hic descendit *THÖNNIKER. cit. l. n. 20.* quod non adeo mirandum est, quia aduocatum prudentem in foro criminali instruere, adeoque ei media defendendi reum suggerere voluit, aduocati autem id potissimum agere solent, vt reum etiam ab expensis liberent; Sed aliter *aduocati*, aliter *iudices* iudicant. Quod si itaque reus absoluitur, etiam ab expensis, siquidem inquisitio ex præcedente *fama publica* suscepra est, iudex expensas sufferre debet; si vero ad præcedentem *renunciationem*, *re debeat?* facile

facile contingere potest, vt temerarius denunciatus in expensas condemnatur. Parum enim refert, vtrum quis temere accusauerit, an calumniose denunciauerit, & sicuti is in expensas condemnari potest, ita hic quoque iniuriæ & expensarum nomine tenetur. CARPZOV. p. II. decis. 138. n. 14. Excipit tamen IDEM cit. l. n. 15. casum, si denunciatus indicia contra reum delata iuramento firmauerit, quo omnem a se culpam & suspicionem *temeritatis* declinasse videtur. Hoc velideo admitti potest, quia indicia, a denunciante delata, ad inquisitionem sufficere visa fuerunt, & imputet sibi reus, quod denunciacioni causam dederit; si temeraria fuerunt indicia & nihilominus ex iis iudex inquisitiones suscepit, denunciatus quidem iniuriarum nomine conueniri potest, sed iudex expensas nec ab inquisito nec a denunciante repetere potest, quippe qui ipsemet in grauissima hæret culpa, quod ad temeraria indicia inquisitionem instituerit. Excipit quoque MEVLVS p. I. decis. 41. delatores publicos, qui ex officio denunciare tenentur, nisi manifesta calumnia detecta fuerit. Liberat sane eos a suspicione calumniæ ratio officii publici, quod gerunt, sub qua præsumptio tam diu tuti sunt, donec contrarium probatum fuerit. Denique addo etiam hoc, fiscalem in hac materia cum *accusatore* absolute conferendum haud esse, nec iura Carolina, de processu accusatorio disponentia huc applicari posse. Est adhuc processus inquisitorius, si vel maxime aduocatus fisci accusationem, ex more regionis, mouere iubeatur. Iudex enim inquit generaliter, & si indicia ad specialem inquisitionem idonea deprehendit, committit aduocato fisci, vt accusationem instituat, quo ipso tamen forma procedendi duntaxat, non ipsa res mutatur, adeoque etiam regulæ, quæ de processu inquisitorio ad ductæ sunt, hic locum habebunt, prout supra §. XI. adducto præiudicio declarauimus.

§. XIV.

Quid si inquisitus expensas soluere non possit?

Quæ cum ita sint, consequens est (I) inquisito in poenam non capitalem & expensas condemnato, quas tamen propter inopiam soluere non potest, grauiorem dictari posse poenam, cum

eum, prout supra dixi, etiam hic locum habeat regula vulgari-
 ris, *qui non habet in ere, luat in corpore*, iuxta *c. 5. X. de dolo*
& contumac. (II) si vero absolutus est praestito iuramento pur-
 gatorio vel etiam, quia per torturam indicia purgavit, ab omni
 poena quidem ratione delicti imputati regulariter immunis est,
 interim tamen si expensas soluere nequit, eo nomine extra ordi-
 nem puniri vel adigi potest, ut ad exemplum debitorum sua
 culpa lapsorum, iudici, qui expensas hoc casu suffere debet,
 operas praestet, & his debitum compenset farciatur: neque
 enim ad beneficium cessionis admitti potest, qui sua culpa ad
 incitatus redactus est. Denique (III) si ultimo supplicio plecten-
 dus est inquisitus, qui bonis destituitur, iudex ipsemet expen-
 sas suffere debet, nisi ex consuetudine loci a subditis per col-
 lectam illas repetere possit. Vnde haec manauerit, iam *cap. I.*
demonstrauit, & quia hanc materiam B. BEIERVS tr. sapius
 laudato *de expens. execut. crimin.* ex professo enucleauit, ei
 aliquid addere haud est necessesse.

§. XV.

Denique nec privilegia priuata *harum expensarum crimi-* *De privilegio*
nalium negligenda. Non desunt enim, qui eis locum in pri- *expensarum*
 ma classe constituunt, quamuis distincte hic procedi debeat. *criminalium.*
 Si quaestio est de *collectis*, a subditis hoc nomine faciendis,
wegen Henscher- und Heerde-Geld, Galgen-Steuer &c. admitti
 potest CARPZOVII sententia in *proc. crimin. quest. 138. in f.*
 eis idem privilegium, quod cetera onera publica & collectae
 obtinent, concedendum esse, cum ita naturam ceterarum col-
 lectionum fortiantur. Si vero de *ipso accusato vel inquisito* quaestio
 est, qui ad expensas refundendas condemnatus est, maior
 est dubitandi ratio, quia eo casu expensae *collectae* rationem
 haud fortiantur, sed *simplex debitum* esse videntur. Non lo-
 quor de expensis *defensori* praestandis, nec quae accusatori ad-
 iudicatae sunt, quibus singulare privilegium primae classis tribui
 nequit, interim tamen iuxta CARPZOVII sententiam *decis.*
280. n. 22. merito inter *personaliter privilegiatos* collocandae.
 Queritur potissimum *de expensis iudicialibus?* Haec si *fisco* solu-
 uendae

uendæ sunt, omnibus aliis creditoribus præferendas esse cense-
 set B. HARPPRECHT. *resp. 92. n. 403. seq.* imo, eas genera-
 liter ad primam classem reicere videtur *vol. nou. conf. 73. n. 23.*
 quod debita ad principem pertinentia absoluto prælationis pri-
 uilegio munita sint. Equidem an HARPPRECHTI sententia
 in Ducatu Württembergensi, de quo potissimum loquitur, ob-
 tineat, sub examen haud reuocabo: saltem subdubito, an iuri
 conueniens sit? Habent fiscalia debita suas prærogatiuas, sed
 non omnia, verum duntaxat quædam: ad minimum pœnæ fisco
 debitæ nulla gaudent prærogatiua *l. 17. l. 37. D. de iure fisci.*
 Quamuis vero expensæ pœnæ fisco debitæ proprie dictæ ratio-
 nem non habeant, priuilegium tamen primæ classis quoque illis
 nullibi tributum est, adeoque *ius commune priuatorum* in illis
 habebit, quod ei haud denegandum secundum *l. 37. cit.* Non
 inuidemus fisco priuilegia, sed sine lege eidem nulla
 attribuere possumus, quod rationi iuris
 aduerfatur.

F I N I S.



Halle, Diss., 1716 B11-L1

ULB Halle
003 949 095

3



sb.

W18







1,475
17/16
4/13

ENNINGII BOEHMERI ICTI
REGIS PORVSSIAE CONSILIARII INTIMI
DVCATVS CANCELLARII ACADEMIAE
NAE DIRECTORIS PROFESSORIS IVRIS
ET IVRISCONSVLTORVM ORDINIS
PRAESIDIS

ACTATIO IVRIDICA

DE

PENSIS
MINALIBVS.

6



AE MAGDEBVRGICAE
ANNIS FRIDERICI GRVNERTI
RECUSA MDCCLIV.

(6)

